ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

ПИСЬМО

от 31 июля 2019 г. N ВК/66003/19

О ПРИМЕНЕНИИ

ПОЛОЖЕНИЯ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА ОТ 21.07.2005 N 115-ФЗ

"О КОНЦЕССИОННЫХ СОГЛАШЕНИЯХ" В ЧАСТИ ЗАМЕНЫ КОНЦЕССИОНЕРА

БЕЗ ПРОВЕДЕНИЯ КОНКУРСА

Федеральная антимонопольная служба в соответствии с пунктом 34 Плана оказания методической помощи территориальным органам ФАС России в 2019 году, утвержденного приказом ФАС России от 18.04.2019 N 447/19, сообщает следующее.

1. В соответствии с [частью 2 статьи 5](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FEFF84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее - Закон о концессионных соглашениях) перемена лиц по концессионному соглашению путем уступки требования или перевода долга допускается с согласия концедента.

Согласно [пункту 2 части 7 статьи 42](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810406FEFA84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, не допускается уступка права требования, перевод долга по концессионному соглашению в пользу иностранных физических и юридических лиц и иностранных структур без образования юридического лица, передача прав по концессионному соглашению в доверительное управление.

Кроме того, согласно [пункту 1 части 7 статьи 42](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810406FEFB84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, не допускается в том числе передача концессионером прав владения и (или) пользования объектами, передаваемыми концессионеру по концессионному соглашению, в том числе передача таких объектов в субаренду.

Таким образом, перемена лиц по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, путем уступки требования или перевода долга осуществляется без проведения торгов с согласия концедента и с учетом ограничений, установленных [пунктами 1](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810406FEFB84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) и [2 части 7 статьи 42](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810406FEFA84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Закона о концессионных соглашениях.

2. Относительно замены концессионера по концессионному соглашению без расторжения такого соглашения сообщаем, что в соответствии со [статьей 392.3](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0853F74E03CF29D87C8807371648AFB3810404FBF987FB69D2C4A9FE17799B4A91070E2734x9F3I) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) в случае одновременной передачи стороной всех прав и обязанностей по договору другому лицу (передача договора) к сделке по передаче соответственно применяются правила об уступке требования и о переводе долга.

[Частью 4 статьи 5](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FEFE84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Закона о концессионных соглашениях установлено, что в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное [статьей 4](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FAFD8FF33F88D4ADB7427D85428F180C39379A97x6FCI) данного федерального закона, и для исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению концессионер привлекает средства кредиторов, права концессионера по концессионному соглашению могут использоваться в качестве способа обеспечения исполнения обязательств концессионера перед кредиторами в порядке и на условиях, которые определяются концессионным соглашением в соответствии с данным Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFA1815C08FAF491F13D9D82FCF2x1FEI). В этом случае между концедентом, концессионером и кредиторами заключается соглашение, которым определяются права и обязанности сторон (в том числе ответственность в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения концессионером своих обязательств перед концедентом и кредиторами). Замена концессионера без проведения конкурса может быть осуществлена с учетом мнения кредиторов на основании решения Правительства Российской Федерации, органа государственной власти субъекта Российской Федерации или органа местного самоуправления, принявших решение о заключении концессионного соглашения, при условии, что неисполнение или ненадлежащее исполнение концессионером обязательств по концессионному соглашению повлекло за собой нарушение существенных условий концессионного соглашения и (или) причинен вред жизни или здоровью людей либо имеется угроза причинения такого вреда. Новый концессионер, к которому переходят права и обязанности по концессионному соглашению, должен соответствовать требованиям к участникам конкурса, установленным данным федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFA1815C08FAF491F13D9D82FCF2x1FEI) и конкурсной документацией.

При этом, если объектом концессионного соглашения являются централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения, отдельные объекты таких систем, к концессионеру предъявляются дополнительные требования, предусмотренные [частью 1 статьи 40](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810406FBFB84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Закона о концессионных соглашениях.

[Частью 5 статьи 5](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404F8F6DBA179D68DFCFA0971855593190Dx2FEI) Закона о концессионных соглашениях установлены требования к конкурсу, который проводится в случае замены лица по концессионному соглашению при неисполнении или ненадлежащем исполнении концессионером своих обязательств перед кредитором.

Согласно [части 6 статьи 5](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FAFD8AF13C88D4ADB7427D85428F180C39379A97x6FCI) Закона о концессионных соглашениях проведение конкурса в целях замены лица по концессионному соглашению и определение победителя такого конкурса осуществляются в соответствии с [главой 3](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FAFD8EF53F88D4ADB7427D85428F180C39379A97x6FCI) Закона о концессионных соглашениях. Между концедентом и победителем конкурса заключается соглашение о замене лица по концессионному соглашению. Права и обязанности концессионера по концессионному соглашению прекращаются с момента заключения соглашения о замене лица по концессионному соглашению.

В случае замены лица по концессионному соглашению условия концессионного соглашения изменяются на основании данных о фактически исполненных концессионером к моменту проведения конкурса обязательствах по концессионному соглашению, а также с учетом предложений, представленных победителем конкурса в целях замены лица по концессионному соглашению и содержащих лучшие условия по сравнению с условиями концессионного соглашения. Изменения, вносимые в концессионное соглашение и связанные с изменением условий этого соглашения, оформляются дополнительным соглашением к концессионному соглашению ([часть 7 статьи 5](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FAFD8AF13F88D4ADB7427D85428F180C39379A97x6FCI) Закона о концессионных соглашениях).

Таким образом, передача прав и обязанностей по концессионному соглашению в контексте [статьи 392.3](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0853F74E03CF29D87C8807371648AFB3810404FBF987FB69D2C4A9FE17799B4A91070E2734x9F3I) ГК РФ осуществляется в порядке и с учетом особенностей, установленных [Законом](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFA1815C08FAF491F13D9D82FCF2x1FEI) о концессионных соглашениях.

При этом согласно [части 1 статьи 43](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810401FDFF84A46CC7D5F1F31E6E844B8F1B0C26x3FCI) Закона о концессионных соглашениях, при внесении изменений, предусмотренных в том числе [частью 7 статьи 5](consultantplus://offline/ref=F43AD188C5C4122465DAA69B25667C8E6E0B57FA4A07CF29D87C8807371648AFB3810404FAFD8AF13F88D4ADB7427D85428F180C39379A97x6FCI) Закона о концессионных соглашениях, в концессионное соглашение, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, предварительное согласие антимонопольного органа не требуется.

В.Г.КОРОЛЕВ