РЕШЕНИЕ №143/19

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <…>;

Члены Комиссии: <…>; <…>;

рассмотрев дело №1-15-140/38--18 от 04.12.2018 г., возбужденное по признакам нарушения администрацией сельского поселения Железнодорожного муниципального образования п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием:

представителя заявителя – ООО «Иркутскэнергосбыт» <…>,

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступили материалы из Службы по тарифам Иркутской области и ООО «Иркутскэнергосбыт» в целях проведения проверки вопроса о возможном нарушении антимонопольного законодательства при передаче муниципального имущества. По результатам рассмотрения указанных материалов установлено следующее.

01.08.2016 г. между Администрацией сельского поселения Железнодорожного муниципального образования (далее – Администрация) и ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» заключен договор аренды муниципального имущества № 21-ж.

Срок действия договора - с 01.08.2016 до момента заключения концессионного соглашения. Предметом договора аренды муниципального имущества выступают, в том числе, объекты теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более пяти лет.

Согласно ч. 3 ст. 28.1. Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее – Закон о теплоснабжении) в случае, если срок определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, ***передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению*** (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, являющихся предметом договора аренды муниципального имущества № 21-ж от 01.08.2016 г, может осуществляться только по концессионному соглашению.

Кроме того, Администрацией была санкционирована передача муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды № 24-ж от

01.08.2016 г. в нарушение требований ч.2 ст. 28.3. Закона о теплоснабжении.

Исходя из вышеизложенного, Администрация не имела правовых оснований для заключения договора аренды муниципального имущества № 21-ж и санкционирования передачи от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» муниципального имущества по договору субаренды № 24-ж от 12.08.2016 г.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных данного закона.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, следствием чего ограничивается доступ в отношении имущества другим хозяйствующим субъектам для осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Ввиду изложенного, действия Администрации, выразившиеся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды № 21-ж от 01.08.2016 г. и санкционировании передачи муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды № 24-ж от 01.08.2016 г. в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данным хозяйствующим субъектам.

Таким образом, действия Администрации содержат признаки нарушения п.2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 2 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 данной статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 данного Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 2 ст. 39.1. Закона о защите конкуренции, администрации сельского поселения Железнодорожного муниципального образования выдано предупреждение № 31 от 25.04.2017г. о прекращении действия (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, в связи с передачей во временное пользование

муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды № 21-ж от 01.08.2016г. и санкционированием передачи муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды № 24-ж от 01.08.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке, со сроком исполнения до 15.09.2017г.

Согласно ч.5 ст.39.1. Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Администрацией сельского поселения Железнодорожного муниципального образования заявлено ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. (исх. № 651/18 от 13.09.2017г.). По результатам рассмотрения ходатайства Администрации, Иркутским УФАС России срок выполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. продлен до 20.12.2017г. (исх. № 1765 от 28.09.2017г.).

Не исполнив предупреждение № 31 от 25.04.2017г. в срок до 20.12.2017г., Администрацией заявлено ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения от 19.12.2017г. № 992. Иркутским УФАС России срок выполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. продлен до 18.05.2018г. (исх. № 127/18 от 12.01.2018г.).

Администрацией заявлено ходатайство от 17.05.2018г. № 504/1 о продлении срока исполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г., по результатам рассмотрения которого Иркутское УФАС России продлило срок исполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. до 19.11.2018г. (исх. № 2386/18 от 23.05.2018г.).

По окончании срока исполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. в Иркутское УФАС России не поступила информация о его исполнении.

Ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. направлено Администрацией в Иркутское УФАС России по электронной почте 28.11.2018г. (вх. № 17153-ЭП/18 от 28.11.2018г.).

Учитывая то, что ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения № 31 от 25.04.2017г. было направлено Администрацией сельского поселения Железнодорожного муниципального образования после окончания срока его исполнения, а также то, что с августа по ноябрь 2018 года Администрацией не предпринимались активные действия, направленные на исполнение указанного предупреждения, Иркутское УФАС России считает, что основания для продления срока исполнения предупреждения отсутствуют.

Согласно ч.8 ст.39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Наличие вышеуказанных обстоятельств послужило поводом к возбуждению приказом № 420/18 от 04.12.2018г. в отношении администрации сельского поселения Железнодорожного

муниципального образования дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, выразившимся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды № 21-ж от 01.08.2016г. и санкционировании передачи муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды № 24-ж от 01.08.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

Определением № 3091/18 от 05.12.2018г. рассмотрение дела назначено на 14.01.2019г. в 14 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-15-140/38--18 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 1-15-140/38--18 от 05.12.2018г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями ч.5.1 ст.45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды на товарном рынке поставки продовольственных товаров, установлено следующее.

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с требованиями п. 9 ст. 5 Закона «О защите конкуренции» временной интервал анализа состояния конкуренции определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

Наименьший интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения должен составлять 1 год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

Временной интервал исследования определен с 01.08.2016г.-даты подписания договоров.

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

Продуктовые границы товарных рынков ограничены услугами по передаче тепловой энергии.

Географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой приобретатели приобретают или имеют экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар (услуги) и не имеет такой возможности за ее пределами.

На основании особенностей и свойств услуг по передаче тепловой энергии, а также единственной возможностью транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры услуг по передаче тепловой энергии географическими границами рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объетов теплоснабжения (в том числе сетей) на территории Железнодорожного муниципального образования.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

Действия администрации сельского поселения Железнодорожного МО, выразившиеся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды № 21-ж от 01.08.2016г. и санкционировании передачи муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды №24- ж от 01.08.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона N 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2015 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарных рынках по оказанию услуг по передаче тепловой энергии в границах Железнодорожного МО Иркутской облает, в том числе могут привести к необоснованному препятствованию осуществления деятельности иными хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном порядке в границах Железнодорожного МО Иркутской области.

В ходе рассмотрения дела № 1-15-140/38--18 о нарушении антимонопольного законодательства заявителями поддержаны доводы относительно того, что действия администрации сельского поселения Железнодорожного муниципального образования являются нарушением антимонопольного законодательства.

Представителем Администрации на заседании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства даны пояснения, согласно которым ответчик признает нарушение и осуществляет действия направленные на его устранения, а именно Администрацией проводится работа по заключению концессионного соглашения в отношении объектов, являющихся предметом договора аренды муниципального имущества № 21-ж от 01.08.2016г.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-140/38--18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия администрации сельского поселения Железнодорожного муниципального образования, выразившиеся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды № 21-ж от 01.08.2016г. и санкционировании передачи муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды № 24-ж от 01.08.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке, по п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 18.01.2019г. об

обстоятельствах дела № 1-15-140/38--18.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела № 1-15-140/38—18 лицами, участвующими в деле, не представлены.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-140/38—18 о наличии в действиях администрации сельского поселения Железнодорожного муниципального образования нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию сельского поселения Железнодорожного муниципального образования (ИНН/ОГРН 3819015911/1053819034345) нарушившей п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды № 21-ж от 01.08.2016г. и санкционировании передачи муниципального имущества от ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» к ООО «Тесла» по договору субаренды № 24-ж от 01.08.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

2. Выдать администрации сельского поселения Железнодорожного муниципального образования предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного контракта, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством, в срок до 02.09.2019г.

2. Копии решения направить лицам, участвующим в деле, копию предписания – ответчику.

3. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.