

## РЕШЕНИЕ

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «03» июля 2023 года.

Полный текст решения изготовлен «\_\_\_» июля 2023 года.

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

Председатель Комиссии:

;

Члены Комиссии:

рассмотрев дело №038/01/15-1355/2023, возбужденное по признакам нарушения администрации муниципального образования «Кутулик» п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя заявителя - ООО «Иркутскэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела;

при участии представителя ответчика – администрации муниципального образования «Кутулик» - (глава муниципального образования «Кутулик»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступили обращение ООО «Иркутскэнергосбыт» (вх. № 12545/22 от 19.09.2022г.) и материалы прокуратуры Аларского района (вх. № 13195/22 от 29.09.2022г.) на действия администрации муниципального образования «Кутулик», выразившиеся в заключении договора безвозмездного пользования нежилого помещения с нарушением действующего законодательства.

Иркутским УФАС России, в связи с поступлением указанных материалов, проведено антимонопольное расследование, по результатам которого

установлено следующее.

Администраций муниципального образования «Кутулик» (далее – Администрация) с ООО Управляющая компания «Жилищная инициатива» (ИНН 8501006671, ОГРН 1078506000825) 01.06.2022г. заключен договор безвозмездного пользования нежилого помещения № 1 (далее – Договор безвозмездного пользования) без проведения конкурсных процедур.

Согласно п.1 Договора безвозмездного пользования ООО УК «Жилищная инициатива» принимает в пользование помещение (Котельная), площадью 115,6 кв.м и теплотрассу протяженностью 2884 м, скважину глубиной 50 м, трассу холодного водоснабжения протяженностью 402 м, расположенное по адресу: Иркутская область, п. Кутулик, кв. Нефтяников, 1А.

Согласно документам, представленным Администрацией, дата завершения строительства котельной, расположенной по адресу: Иркутская область, Аларский р-н, п. Кутулик, кв. Нефтяников, 1А – 2008 год, теплотрассы протяженностью 2884 м – 1978 год.

Согласно письменным пояснениям Администрации, объекты теплоснабжения и водоснабжения переданы ООО УК «Жилищная инициатива» без проведения конкурсных процедур. Администрацией проводится подготовительная работа по заключению концессионного соглашения на объекты теплоснабжения и водоснабжения, являющиеся предметом Договора безвозмездного пользования.

В соответствии с пунктом 3.1. Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010г. № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса», заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности (далее - объекты теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения), осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных [статьей 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Федеральный закон о теплоснабжении), [статьей 41.1](#) Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Федеральный закон о водоснабжении и водоотведении).

В силу части 3 статьи 28.1 Федерального закона 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).

В силу части 3 статьи 41.1 Федерального закона о водоснабжении и водоотведении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это 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, если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло более пяти лет, передача прав владения или пользования хозяйствующим субъектам на такие объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения может осуществляться только по концессионному соглашению.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 1 ст. 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее – ГК РФ), сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 167 ГК РФ Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре

(в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Таким образом, Договор безвозмездного пользования, предметом которого являются объекты теплоснабжения и водоснабжения заключен Администрацией с ООО УК «Жилищная инициатива» с нарушением действующего законодательства, что влечет его ничтожность.

Однако, фактическое пользование объектами теплоснабжения и водоснабжения, являющимися предметом Договора безвозмездного пользования, осуществляется ООО УК «Жилищная инициатива», стороны исполнили вышеуказанный ничтожный договор, тем самым создавая препятствия к осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, которые могли бы использовать объекты теплоснабжения и водоснабжения на основании концессионного соглашения, заключенного по результатам конкурса.

В соответствии с пунктом 2 частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 объектов теплоснабжения и водоснабжения ООО УК «Жилищная инициатива» по Договору безвозмездного пользования, в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности такому хозяйствующему субъекту.

Таким образом, данные действия Администрации приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами и, следовательно, 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 настоящей 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 настоящего 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 настоящего Федерального закона 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 выдано предупреждение № 038/34/22 от 19.10.2023г. о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, в связи с передачей муниципального имущества в передаче объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения по договору безвозмездного пользования нежилого помещения № 1 от 01.06.2022г., заключенному с ООО УК «Жилищная инициатива», в нарушение норм Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности создают необоснованные препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам-конкурентам ООО УК «Жилищная инициатива», путем **осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством, в срок до 28.04.2023г.**

Администрация письмом от 27.04.2023г. № 397 (вх. № 8195-ЭП/23 от 28.04.2023г.) уведомила Иркутское УФАС России о возврате имущества в казну муниципального образования на основании распоряжения главы муниципального образования «Кутулик» от 30.12.2022г. № 56.

Вместе с тем, Администрация не уведомила Иркутское УФАС России о выполнении предупреждения, а именно о выполнении действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, устранение причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, которые надлежало выполнить Администрации согласно предупреждению. Ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения № 038/34/22 от 19.10.2022г. в Иркутское УФАС России не поступало.

Следовательно, предупреждение № 038/34/22 от 19.10.2022г. в установленный срок не выполнено Администрацией.

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 № 038/124/23 от 04.05.2023г. в отношении Администрации дела № 038/01/15-1355/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Определением № 038/5046/23 от 04.05.2023г. рассмотрение дела назначено на 02.06.2023г. в 11 часов 00 минут.

**В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/15-1355/2023 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.**

Для рассмотрения дела № 038/01/15-1355/2023 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 28.04.2010г. № 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.

Поскольку целью проведения анализа является оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления рассматриваемых действий, то в качестве временного интервала настоящего исследования определен период с 01.06.2022г. (дата заключения договора безвозмездного пользования) по 04.05.2023г. (дата возбуждения дела № 038/01/15-1355/2022).

**Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.**

В соответствии с Порядком (п.3.4) определение товара, в т.ч. проводится на основе: условий договора, заключенного в отношении товара; разрешений (лицензий) на осуществление определенных видов деятельности; нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность; общероссийских классификаторов продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности.

Услуги теплоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения характеризуются:

- использованием в ходе технологического процесса сложной инженерной инфраструктуры, привязанной к конкретной территории;
- неразрывностью или строгой последовательностью процессов производства, передачи и потребления материальных носителей услуги;
- невозможностью для потребителя отказаться от получения данной услуги на сколько-нибудь длительный срок;
- невозможность компенсации недопроизводства услуги в один период за счет более интенсивного их производства в другой;

- необходимость четкой взаимосвязки на всех стадиях производственного процесса;

- тесной зависимостью организации производственного процесса, потребности в мощностях и конкретных решений от местных условий;

- невозможностью либо нецелесообразностью потребителя, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретать товар за пределами сферы обращения товара, в границах определенной территории.

Предметом договора безвозмездного пользования является муниципальное имущество, предназначенное для оказания услуг теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

Продуктовые границы определены исходя из предмета договора как услуги теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

**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, холодного водоснабжения и водоотведения, а также единственной возможностью транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов на территории муниципального образования «Кутулик» Аларского района Иркутской области.

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

Действия Администрации муниципального образования «Кутулик», выразившиеся в заключении договора безвозмездного пользования нежилого помещения № 1 от 01.06.2022г. с ООО УК «Жилищная инициатива» без проведения торгов, в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке, в границах муниципального образования «Кутулик» Аларского района Иркутской области.

В ходе рассмотрения дела № 038/01/15-1355/2023 о нарушении антимонопольного законодательства представителем заявителя представлены письменные

пояснения, поддержаны доводы относительно того, что действия Администрации приводят к нарушению антимонопольного законодательства.

Администрацией представлены письменные пояснения, согласно которым в целях устранения указанных нарушений Администрацией произведен возврат муниципального имущества – котельной площадью 115,6 кв.м, теплотрассы протяженностью 2884 м, скважины глубиной 50 м, трассы холодного водоснабжения протяженностью 402 м, ранее переданных в УК «Жилищная инициатива» по договору безвозмездного пользования нежилым помещением.

Данный довод Администрации отклонен Комиссией Иркутского УФАС России по следующим основаниям.

Для вывода о наличии нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В целях эксплуатации объектов коммунальной инфраструктуры и обеспечения потребителей услугами теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, необходима регулируемая организация, осуществляющая деятельность в сфере теплоснабжения, водоснабжения и(или) водоотведения. Учитывая положения Закона о теплоснабжении и Закона о водоснабжении и водоотведении, Администрацией с такой организацией должно быть заключено концессионное соглашение в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях. Таким образом, само по себе расторжение ничтожного договора и возврат муниципального имущества в казну муниципального образования не устраняет нарушения антимонопольного законодательства.

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 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 № 038/01/15-1355/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия Администрации, выразившиеся в заключении договора безвозмездного пользования нежилым помещением № 1 от 01.06.2022г. с ООО УК «Жилищная инициатива» без проведения торгов, в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам 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 № 038/2761/23 от 07.06.2023г. об обстоятельствах дела № 038/01/15-1355/2023.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела № 038/01/15-1355/2023 лицами, участвующими в деле, не представлены.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/15-1355/2023 о наличии в действиях Отдела по управлению муниципальным имуществом 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 муниципального образования «Кутулик» (ИНН/ОГРН 8501006054/1058506045630) нарушившей п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий (бездействия), выразившихся в передаче объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения по договору безвозмездного пользования нежилого помещения № 1 от 01.06.2022г., заключенному с ООО УК «Жилищная инициатива», в нарушение норм Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности создают необоснованные препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам-конкурентам ООО УК «Жилищная инициатива»
2. Выдать администрации муниципального образования «Кутулик» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством, в срок до 01.07.2024г.
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.

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.