

РЕШЕНИЕ № 293

«02» мая 2017 г.
Иркутск

г.

Резолютивная часть решения оглашена «27» апреля 2017 года.

Полный текст решения изготовлен «02» мая 2017 года.

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

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителя Службы по тарифам Иркутской области – <...>,

в отсутствие представителей Администрации МО «Усть-Ордынское» и ООО «Надежда», надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела;

рассмотрев дело № 48 от 28.02.2017 г., возбужденное по признакам нарушения Администрацией МО «Усть-Ордынское» (669001, РФ, Иркутская область, Эхирит-Буллагатский район, п. Усть-Ордынский, ул. Балтахинова, 19) пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – УФАС России по Иркутской области) поступило заявление Службы по тарифам (вх. № 10381 от 12.09.2016г) на действия администрации муниципального образования «Усть-Ордынское» в связи с передачей объекта теплоснабжения, находящегося в муниципальной собственности во владение и пользование ООО «Надежда» с нарушением законодательства.

По результатам рассмотрения указанного обращения установлено следующее.

23.05.2016г. между администрацией муниципального образования «Усть-Ордынское» и ООО «Надежда» заключен договор аренды котельной, соответствующего оборудования, земельного участка на срок 11 месяцев. 30.05.2016г. заключено дополнительное соглашение к вышеуказанному договору о передаче тепловых сетей.

В соответствии с п. 1.1 вышеуказанного договора, в аренду передается в том числе Котельная, расположенная по адресу: Иркутская область, Эхирит-Булагатский район, п. Усть-Ордынский, ул. Каландаришвили, д. 54А; год постройки - 1987. В соответствии с ч.3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении администрация не имела правовых оснований для передачи вышеуказанного имущества на основании договоров аренды.

В соответствии с ч.3 ст. 28.1 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).

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, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Таким образом, действия администрации муниципального образования

«Усть-Ордынское», выразившиеся в передаче прав на объект теплоснабжения (Здание котельной по адресу Иркутская область, Эхирит-Булагатский район, п. Усть-Ордынский, ул. Каландаришвили, д. 54А; год постройки - 1987) с нарушением законодательства (в частности ст. 28.1 Федерального закона №190-ФЗ «О теплоснабжении»), без заключения концессионного соглашения содержат признаки нарушения п.2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, поскольку приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности создают необоснованные препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам-конкурентам ООО «Надежда».

21.09.2016г. администрации муниципального образования «Усть-Ордынское» выдано предупреждение № 36 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества (переданного ООО «Надежда» по договору аренды от 23 мая 2016г.) с соблюдением порядка, предусмотренного ст. 28.1 Федерального закона №190-ФЗ «О теплоснабжении» в срок до 15.02.2017 г.

В установленный срок администрация не сообщила в Иркутское УФАС России о выполнении предупреждения, следовательно, администрация не исполнила предупреждение.

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.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Управления ФАС по Иркутской области от 28 февраля 2017г. № 48 возбуждено дело в отношении администрации муниципального образования «Усть-Ордынское» по признакам нарушения п.2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 48 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 48 от 28.02.2017г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 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 установлено следующее.

В качестве временного интервала выбран период с 23.05.2016г., исходя из даты заключения договора аренды

Идентификация хозяйствующих субъектов.

ООО «Надежда» (адрес: 664003, Иркутская область, г. Иркутск, пер. Пионерский, дом 8, кв. 26; ИНН 3808194539, КПП 380801001, ОГРН 1163850064707)

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

В соответствии с п.3.4 Порядка продуктовые границы товарных рынков определены на основе нормативных актов, регулирующих данный вид деятельности, а также с учетом целей использования муниципального имущества.

Для ООО «Надежда» Приказами Службы по тарифам Иркутской области N 339-спр от 01.12.2016, N 493-спр от 20.12.2016 установлены следующие тарифы:

- долгосрочные тарифы на тепловую энергию на территории МО «Усть-Ордынское»;
- долгосрочные тарифы на горячую воду на территории МО «Усть-Ордынское»;
- долгосрочные тарифы на теплоноситель на территории МО «Усть-Ордынское».

Продуктовые границы товарного рынка - услуги 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 теплоснабжения и единственной возможности транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры указанных услуг, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся в эксплуатации объектов теплоснабжения у ООО «Надежда» на территории МО «Усть- Ордынское».

Оценка положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке.

В силу статьи 4 ФЗ «О естественных монополиях» к сфере деятельности субъектов естественных монополий, и, следовательно, к сфере государственного регулирования и контроля относится деятельность по оказанию услуг по передаче тепловой энергии, отличительной чертой которых является наличие технологически связанных между собой объектов теплоснабжения, используемых для осуществления услуг по передаче

тепловой энергии.

В соответствии с п. 5 ст. 5 ФЗ « О защите конкуренции» - доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ООО «Надежда» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарных рынках по оказанию услуг по передаче тепловой энергии в границах имеющихся у предприятия объектов теплоснабжения на территории МО «Усть-Ордынское» Иркутской области.

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

Действия администрации МО «Усть-Ордынское», выразившиеся в передаче прав на объекты теплоснабжения в нарушение действующего законодательства, что приводит или могут 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 порядке.

В ходе рассмотрения дела Службой по тарифам Иркутской области представлены пояснения, согласно которым указанные объекты теплоснабжения могут быть переданы органом местного самоуправления во владение и пользование теплоснабжающей организации только по концессионному соглашению.

Администрацией представлены пояснения, согласно которым договор аренды от 23 мая 2016г. в редакции дополнительного соглашения от 30 мая 2016г. по заявлению Прокуратуры Иркутской области признан недействительным решением Арбитражного суда Иркутской области от 03.02.2017г. по делу № А19-16668/2016, торги, на основании которых заключен данный договор также признаны недействительными, на ООО «Надежда» возложена обязанность возвратить администрации МО «Усть-Ордынское» имущество, являющееся предметом договора аренды, в течение трех месяцев с момента вступления решения суда в законную силу. Администрацией представлена копия акта приема-передачи, согласно которому во исполнение решения суда имущество возвращено администрации 21 марта 2017г.

Также администрацией представлена распечатка страницы сайта torgi.gov.ru о публикации 16.03.2017г. извещения №150317/3295264/01 о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении имущества, являвшегося предметом договора аренды от 23 мая

2016г.

Представитель ООО «Надежда» пояснил, что договор аренды был им заключен с целью обеспечения бесперебойного теплоснабжения.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 48 исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы сторон приходит к следующим выводам.

[Частью 1 статьи 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее – Закон о теплоснабжении) предусмотрено, что Передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

При этом [частью 3 статьи 28.1](#) Закона о теплоснабжении установлено, что 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 соответствии с ч. 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

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.

Фактическое пользование имуществом осуществлялось ООО «Надежда» на основании договоров аренды от 23.05.2017г. в нарушение требований действующего законодательства. Таким образом, потенциальным хозяйствующим субъектам, которые могли бы использовать муниципальное имущество на основании концессионного соглашения в установленном законом порядке, созданы препятствия к осуществлению деятельности.

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.

При этом, Комиссия отмечает, что с момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" до момента заключения договора аренды от 23.05.2016г. прошло более трех лет.

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Закона N 103-ФЗ с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о

теплоснабжении и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Таким образом, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Законом о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения, однако администрация бездействовала.

Пояснения администрации и представителя ООО «Надежда» не противоречат выводам Комиссии.

Лицам, участвующим в деле 06.04.2017г. направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела. Лицами, участвующими в рассмотрении дела, возражений на заключение об обстоятельствах дела не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Усть-ордынского муниципального образования нарушившей п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ в связи с совершением действий (бездействия) выразившихся в передаче прав на объекты теплоснабжения в нарушение действующего законодательства, 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 Усть-ордынского муниципального образования предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления действий по передаче прав

владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, переданных ООО «Надежда» по договору аренды от 23 мая 2016г. (в ред. доп. соглашения от 30 мая 2016г.), с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством в срок до 15.09.2017г.

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

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

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель

Комиссии

<...>

Члены

Комиссии:

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 143

02.05.2017г.

Г.

Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>; члены Комиссии: <...>; <...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения № 293 от 02.05.2017г. по делу № 48 о нарушении администрацией МО «Усть-Ордынское» пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации МО «Усть-Ордынское» прекратить нарушение антимонопольного законодательства путем осуществления действий по передаче прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, переданных ООО «Надежда» по договору аренды от 23 мая 2016г. (в ред. доп. соглашения от 30 мая 2016г.) с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством в срок до 15.09.2017г.
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Иркутское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель

КОМИССИИ

<...>

Члены Комиссии:

<...>

>

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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