

РЕШЕНИЕ

Дата заседания 29.10.2021 г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «24» декабря 2021г.

Полный текст решения изготовлен «__» декабря 2021г.

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

в отсутствие законного представителя администрации Байкальского городского поселения надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии представителя ООО «ИРКУТСКЭНЕРГОСБЫТ» по доверенности — Сухаревой А.Н., рассмотрев дело №038/01/15-1996/2021, возбужденное по признакам нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Иркутской области

поступило обращение ООО «ИРКУТСКЭНЕРГОСБЫТ» (вх. № 5974/21 от 04.05.2021г.) на действия администрации Байкальского городского поселения (далее — администрации Байкальского ГП).

Иркутским УФАС России по данному заявлению проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

02.10.2018г. между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» заключен договор аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН, предусматривающий передачу права владения и пользования муниципального имущества.

Срок аренды имущества установлен на период подготовки и

проведения
конкурсных процедур на право заключения концессионного соглашения
в отношении переданного имущества.

В соответствии со ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О
водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении),
передача прав
владения и (или) пользования централизованными системами горячего
водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения,
отдельными
объектами таких систем, находящимися в государственной или
муниципальной
собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и
(или) объектов,
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 установленных настоящим Федеральным законом
особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в
соответствии с
требованиями законодательства Российской Федерации о
концессионных
соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1
статьи 9
настоящего Федерального закона.

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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Как следует из письменных пояснений администрации Байкальского ГП (вх.№6769-ЭП от 25.05.2021г.), в декабре 2018г. администрацией Байкальского ГП подготовлена конкурсная документация на проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения ТЭЦ г. Байкальска. Конкурсные процедуры были проведены в соответствии с действующим законодательством, однако заявок на заключение концессионного соглашения не поступало.

30.12.2020г., за исходящим №1553/1 в адрес Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области, администрацией Байкальского ГП направлен на согласование проект концессионного соглашения инициативного концессионера.

По состоянию на 22.05.2021г. ответ Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области администрацией Байкальского ГП не получен.

Администрация Байкальского ГП в целях обеспечения бесперебойного водоснабжения населения заключила договор аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН с ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ», предусматривающий передачу права владения и пользования муниципального имущества.

Вместе с тем, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не

проведение, 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 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).

Ввиду изложенного, действия администрации Байкальского ГП, выразившихся в заключении между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» договора аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН от 02.10.2018г., предусматривающего передачу права владения и пользования муниципальным имуществом в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, действия администрации Байкальского ГП по заключению

вышеуказанного договора без проведения торгов содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст.39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов, органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее — предупреждение). 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 (ч.2 ст.39.1 Закона о защите конкуренции). Учитывая изложенное, в связи с наличием в действиях администрации Байкальского ГП признаков нарушения антимонопольного законодательства,

предусмотренного частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» договора аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН от 02.10.2018г., в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении), что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления 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, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдано предупреждение от 31.05.2021 №038/2682/21 о необходимости прекращения указанных действий путем осуществления передачи прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН от 02.10.2018г. в соответствии с законодательством Российской Федерации, в срок до 12.11.2021г. 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.

Администрация Байкальского ГП обратилась с ходатайством (вх. №14738-ЭП/21 от 16.11.2021г.) о продлении срока исполнения предупреждения от 31.05.2021 №038/2682/21, однако основания указанные в ходатайстве о продлении срока исполнения предупреждения не являются мотивированными и не могут служить достаточным основанием для продления срока выполнения предупреждения.

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 Иркутского УФАС России № 038/313/21 от 17.11.2021г. возбуждено дело №038/01/15-1996/2021 в отношении администрации Байкальского ГП по признакам нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции в связи с совершением действий, вызвавших в заключении между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» договора аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН от 02.10.2018г., в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту, в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении), что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-1996/2021 Комиссией Иркутского УФАС России по

рассмотрению
данного дела установлено следующее.

В соответствии с п. 10.7 раздела X Порядка проведения анализа
состояния
конкуренции на товарном рынке (в редакции Приказа ФАС России от
20.07.2016г.

№1000/16) по делам, возбужденным по признакам нарушения ст. 15
Федерального
закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на
товарном рынке

включает следующие этапы: - определение временного интервала
исследования;

- определение продуктовых границ товарного рынка;
- определение географических границ товарного рынка;
- оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на
товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействий).

Определение временного интервала исследования товарного рынка.
Временной интервал исследования определен с 02.10.2018г. по дату
возбуждения дела 038/01/15-1996/2021 — 17.11.2021г.

Определение продуктовых границ товарного рынка.

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

Продуктовые границы определены как услуги теплоснабжения с учетом
предмета договора аренды №08-18-АН от 02.10.2018г.

Определение географических границ товарного рынка.

Действия администрации Байкальского ГП, выразившихся в заключении
между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ»
договора

аренды имущества ТЭЦ №08-18-АН от 02.10.2018г., что приводит или
может

привести к недопущению возникновения конкурентных
отношений между потенциальными пользователями— хозяйствующими
субъектами,

желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с
использованием

муниципального имущества в установленном законом порядке, в границах Байкальского ГП Иркутской области.

Комиссия Иркутского УФАС России заслушав доводы лиц, участвующих в деле и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

02.10.2018г. между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» заключен договора аренды №08-18-АН, предусматривающий передачу права владения и пользования муниципального имущества.

Срок аренды имущества установлен с 02.10.2018г. до 08.09.2021г. В соответствии со ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении), передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, 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 установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

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 данная 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 водоснабжения, являющихся предметом договора аренды
№08-18-АН от
02.10.2018г., может осуществляться только по концессионному
соглашению.

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 данным законом. В тех случаях,
когда
требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность
хозяйствующих
субъектов, их не проведение, 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 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).

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России от 31.05.2021 №038/2682/21 администрацией Байкальского ГП не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела № 038/01/15-1996/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях администрации Байкальского ГП содержится нарушение ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении между администрацией Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» договора аренды имущества ТЭЦ №08-18-

АН от
02.10.2018г., в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от
07.12.2011г.
№416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о
водоснабжении), что
приводит или может привести к недопущению ограничению, устранению,
конкуренции.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии
№038/5920/21
от 15.12.2021г. об обстоятельствах дела №038/01/15-1996/2021.

В адрес антимонопольного органа администрацией Байкальского ГП не
представлены возражения на вышеуказанное заключение.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы
Комиссии
Иркутского УФАС России по рассмотрению дела №038/01/15-1996/2021
о наличии в
действиях администрации Байкальского ГП нарушения
антимонопольного
законодательства, отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 15, статьей 23,
частью
1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50
Федерального
закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ, Комиссия
Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Байкальского городского поселения
нарушившей ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О
защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в
заключении между администрацией
Байкальского ГП и ООО «ТЕПЛОСНАБЖЕНИЕ» договора аренды
имущества

ТЭЦ№08-18-АН от 02.10.2018г, в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и соответственно к недопущению возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями— хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке, в границах Байкальского ГП Иркутской области

2. Выдать администрации Байкальского городского поселения 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 РФ, в том числе антимонопольным законодательством, в срок до 29.04.2022г.

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 виновных лиц к административной ответственности.

