

## Решение

Резолютивная часть решения оглашена 17.04.2023г. г. Иркутск

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

в отсутствие представителя ООО Иркутскэнергосбыт, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

в отсутствие представителя КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело №038/01/15-228/2023, возбужденное в отношении КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО по признакам нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступило обращение ООО «Иркутскэнергосбыт» (вх. № 7062/21 от 31.05.2021г.), содержащее сведения, свидетельствующие о наличии в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального образования «город Черемхово» (далее — КУМИ МО «город Черемхово») признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Между КУМИ МО «город Черемхово» и Обществом с ограниченной ответственностью «Черемховский водозабор» (ИНН 3851009165) заключен договор аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г.

Согласно пункту 1.1 договора арендодатель предоставляет арендатору во временное пользование за плату объекты водоснабжения города Черемхово Иркутской области (приложение №1 к договору). Исходя из передаваемого перечня имущества (приложение №1) срок эксплуатации объектов переданных по договору безвозмездного пользования превышает пять лет.

В соответствии с пунктом 1.3 договор заключен на срок с 01.01.2021 года по 30.11.2021 года (11 месяцев).

Исходя из пояснений представленных администрацией, договор был заключен в целях организации в границах городского округа водоотведения и водоснабжения населения, а также в связи с длительным согласованием проекта концессионного соглашения.

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 – Закон о теплоснабжении), статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

Согласно части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа Объектов и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа 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 изложенного, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Согласно п.1 ст.3 Федерального закона №115-ФЗ от 21.07.2005г. «О концессионных соглашениях» по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного

соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 ФЗ «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.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в [постановлении](#) от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

В соответствии с письмом ФАС России №ВК/12509/18 от 26.02.2018г. передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурса конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Ввиду изложенного, действия КУМИ МО «город Черемхово», выразившиеся в

заключении договора аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г. с ООО «Черемховский водозабор» без проведения торгов, в нарушение действующего законодательства, создали преимущественные условия для предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Черемховский водозабор»), с которым органом местного самоуправления заключен контракт, предусматривающий переход прав владения и пользования муниципальным имуществом на внеконкурсной основе.

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 вышеизложенного, руководствуясь ч. 2 ст. 39.1. Закона о защите конкуренции, КУМИ МО «город Черемхово» выдано предупреждение от 09.06.2021 №038/31/21 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г. заключенного с ООО «Черемховский водозабор», с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством, **в срок до 09.12.2021г.**

Письмом Иркутского УФАС России от 28.06.2022 №038/3061/22 по мотивированному ходатайству КУМИ МО «город Черемхово» исполнение предупреждения от от 09.06.2021 №038/31/21 продлено до 30.12.2022г.

Ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения, либо информации о его исполнении 30.12.2022г. не поступило. По состоянию на 20.01.2023г. вышеуказанной информации в антимонопольный орган не поступило.

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.

Таким образом, в отношении КУМИ МО «город Черемхово» приказом от 30.01.2023 №38/31/23 возбуждено дело №038/01/15-228/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в заключении между Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального образования «город Черемхово» и Обществом с ограниченной ответственностью «Черемховский водозабор» (ИНН 3851009165) договора аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г., предусматривающего передачу права владения и пользования муниципальным имуществом без проведения конкурентных

процедур, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», 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 законном порядке.

**В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-228/2023 Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.**

Согласно п.10.7 раздела X Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-228/2023.

**Идентификация хозяйствующего субъекта.**

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЧЕРЕМХОВСКИЙ ВОДОЗАБОР" (ИНН 3851009165; ОГРН 1153850045590; 665413, Иркутская область, ЧЕРЕМХОВО Г., ДИМИТРОВА УЛ., Д. 41 ) - хозяйствующий субъект, с которым заключен договор аренды муниципального имущества.

Основным видом деятельности согласно кодам ОКВЭД является Забор, очистка и распределение воды (код ОКВЭД 36.00).

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

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

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 31.12.2020г. (дата заключения договора

аренды муниципального имущества) по 30.01.2023г. (дата возбуждения дела №038/01/15-228/2023).

### **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 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 взаимоувязки на всех стадиях производственного процесса;
  - тесной зависимостью организации производственного процесса, потребности в мощностях и конкретных инженерных решений от местных условий;
  - невозможностью либо не целесообразностью потребителя, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретать товар за пределами сферы обращения товара, в границах определенной территории.

Предметом договора аренды является недвижимое имущество, предназначенное для оказания услуг теплоснабжения.

Продуктовые границы определены исходя из предмета договора как услуги теплоснабжения.

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, 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 г.Черемхово Иркутской области.

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

Действия КУМИ МО «город Черемхово», выразившиеся в заключении между Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального образования «город Черемхово» и Обществом с ограниченной ответственностью «Черемховский водозабор» (ИНН 3851009165) договора аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г., предусматривающего передачу права владения и пользования муниципальным имуществом без проведения конкурентных процедур, 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», приводят 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 законном порядке.

**В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-228/2023 лицами, участвующими в деле представлены следующие устные и письменные пояснения и материалы.**

Заявителем — ООО Иркутскэнергосбыт представлены письменные пояснения, которые сводятся к поддержке позиции Иркутского УФАС России о наличии в действиях КУМИ МО «город Черемхово» нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Ответчиком - КУМИ МО «город Черемхово», представлены следующие письменные пояснения.

30 ноября 2021 г. договор аренды муниципального имущества № 1ВЗК от 31 декабря 2020 г. между муниципальным образованием «город Черемхово» и Обществом расторгнут, что подтверждается соответствующим соглашением.

Более того, в соответствии с Указом Губернатора Иркутской области от 28 июня 2017 г. № 105-уг «Об организации работы по реализации полномочий Губернатора Иркутской области, возникающих в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением концессионных соглашений, объектом которых являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, концедентом по которым выступают муниципальные образования Иркутской области, третьей стороной — Иркутская область» (далее - Указ) в адрес Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области (далее - Министерство) 7 сентября 2021 г. сопроводительным письмом за № 1829 Комитетом направлен на согласование проект концессионного соглашения в отношении комплекса водозаборных сооружений с Обществом.

20 сентября 2021 г. Администрация муниципального образования «город Черемхово» (далее — Администрация) направила в адрес Министерства письмо

за № 1685 с обоснованием заключения концессионного соглашения, а именно, что муниципалитет полностью устраивает объем и сроки инвестиций, которые предложил инициатор концессии.

23 декабря 2021 г. Администрация обратилась к Министерству с письмом за № 2488 с просьбой ускорить рассмотрение проекта концессионного соглашения в максимально сжатые сроки и согласовать его, поскольку затягивание разрешения ситуации грозит муниципалитету привлечением к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

Проект концессионного соглашения был согласован Министерством только 18 февраля 2022 г. (письмо за № 02-58-1070/22), в то время как согласно п. 5 Указа срок рассмотрения проекта концессионного соглашения Министерством составляет 20 рабочих дней.

11 марта 2022 г. на официальном сайте в информационно телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ, организатором торгов были размещены предложения о заключении концессионного соглашения о Общества. При этом на сайте торгов организатором торгов были размещены сканы концессионных соглашений с перечнями имущества, согласованных Министерством, т.е. какие-либо правки в тексты концессионных соглашений либо в приложения к ним не вносились.

29 апреля 2022 г., после проведения процедуры торгов, на заседании комиссии по передаче прав владения и (или) пользования объектами муниципальной собственности муниципального образования города Черемхово (протокол № 3-КСВ) принято решение о возможности заключения концессионного соглашения с инициатором концессии ввиду отсутствия других заявок.

25 мая 2022 г. подписанное концессионное соглашение было направлено в Министерство на согласование в соответствии с п. 11 Указа (письмо за № 848).

23 июня 2022 г. Министерством направлено в муниципалитет письмо за № 02-58-4011/22 о возвращении концессионного соглашения (без его приложения) по причине не соответствия требованиям ст. 10, ст. 42 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», в то время как проект указанного концессионного соглашения уже был ранее согласован Министерством 18 февраля 2022 г. В данном случае Министерством также не был соблюден срок рассмотрения подписанного сторонами концессионного соглашения, установленный в п. 11 Указа.

Администрация предложила Министерству письмом от 29 июня 2022 г. за № 1367 урегулировать вопросы по тарифной политике на 2026 год путем подготовки и согласования дополнительных соглашений к заключенным концессионным соглашениям, что не противоречит законодательству. Для урегулирования вопроса по инвестиционным мероприятиям муниципалитет неоднократно уведомлял Министерство о том, что Администрацию полностью устраивают условия, которые предложило Общество.

Дополнительно необходимо отметить, что предлагаемые Министерством изменения по сроку действия концессионного соглашения, по объему валовой выручки, по параметрам долгосрочных параметров регулирования деятельности



концессионера подлежат согласованию со Службой по тарифам Иркутской области и изменяют положения предварительно согласованного проекта концессионного соглашения и приложений к нему, что в свою очередь повлечет формирование концессионного соглашения на новых условиях и возвращает муниципалитет на первоначальный этап работы в данном направлении.

12 июля 2022 г. Администрация письмом за № 1499 усмотрела отсутствие заинтересованности Министерства в обеспечении надежного и бесперебойного обеспечения услугами водоснабжения и водоотведения населения г. Черемхово, г. Свирск и п. Михайловка. И просила вновь вернуться к рассмотрению вопроса концессионного соглашения с Обществом, проект которого ранее был согласован 18 февраля 2022 г. Министерством и направить его на подпись Губернатору Иркутской области.

Помимо прочего, Администрация обращалась за оказанием содействия в решении обозначенной проблемы к первому заместителю Губернатора Иркутской области — Председателю Правительства Иркутской области Зайцеву К.В. (письмо от 12 июля 2022 г. за № 1501) и к Председателю Законодательного Собрания Иркутской области Ведерникову А.В. (письмо от 25 сентября 2022 г. за № 1852).

12 декабря 2022 г. Администрация письмом за № 2754 сообщило Министерству о том, что ранее обращалась в Федеральную антимонопольную службу России с обращением о разъяснении возможности согласовать изменения в заключенное концессионное соглашение. С учетом положений, изложенных в ответе ФАС России от 5 декабря 2022 г. за № ВК/109762/22, просила вернуться к рассмотрению вопроса о заключении концессионного соглашения с Обществом, проект которого ранее был согласован Министерством и направить их на подпись Губернатора Иркутской области. И уведомила о намерении обратиться в Министерство и Иркутское УФАС России в целях внесения изменений к заключенному концессионному соглашению.

По настоящее время какого-либо ответа от Министерства не последовало, подписанное концессионное соглашение Губернатором Иркутской области в адрес Комитета не направлено, однако проект концессионного соглашения был согласован 18 февраля 2022 г.

Таким образом, Комитетом ведется планомерная работа по заключения концессионного соглашения, однако по независящим от Комитета причинам в настоящее время отсутствует возможность заключения концессионного соглашения.

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

Статья 8 Конституции Российской Федерации устанавливает, что в Российской Федерации гарантируются поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

При этом согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для

предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе, по своему усмотрению, совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно пункту 1 статьи 215 ГК РФ имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

В силу пункта 2 статьи 125 и пункта 2 статьи 215 названного Кодекса от имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения (водоотведения) регламентирован ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", а теплоснабжения - ФЗ "О теплоснабжении".

С момента вступления в силу Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" и статьей 28.1 ФЗ "О теплоснабжении".

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).

Аналогичная позиция установлена ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 ФЗ "О концессионных соглашениях".

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 ч.1 ст.15 ФЗ «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).

При указанных обстоятельствах для передачи объектов водоснабжения и теплоснабжения КОМИТЕТУ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО необходимо проведение публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водо-, теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

Однако, КОМИТЕТОМ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, теплоснабжения, публичные процедуры на право заключить концессионные соглашения не проведены, а в нарушение вышеуказанных требований заключен договор аренды муниципального имущества № 1ВЗК от 31.12.2020г.

ООО «Черемховский водозабор» в отсутствие правовых оснований получило право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, теплоснабжения, что предоставило вышеуказанному лицу необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения в территориальных границах г. Черемхово Иркутской области.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России №038/31/21 от 09.06.2021 Комитетом не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела №038/01/15-228/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО установлено нарушение антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, которое выразилось в заключении между Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального образования «город Черемхово» и Обществом с ограниченной ответственностью «Черемховский водозабор» (ИНН 3851009165) договора аренды

муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г., предусматривающего передачу права владения и пользования муниципальным имуществом без проведения конкурентных процедур, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», 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 законном порядке.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 20.03.2023г. об обстоятельствах дела №038/01/15-228/2023.

Лицами, участвующими в деле возражений и пояснений относительно обстоятельств изложенных в заключении об обстоятельствах дела №038/01/15-228/2023 не представлено.

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,

РЕШИЛА:

1. Признать КОМИТЕТ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО нарушившим ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в заключении между Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации муниципального образования «город Черемхово» и Обществом с ограниченной ответственностью «Черемховский водозабор» (ИНН 3851009165) договора аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г., предусматривающего передачу права владения и пользования муниципальным имуществом без проведения конкурентных процедур, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», 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 законном порядке.

2. Выдать КОМИТЕТУ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ АДМИНИСТРАЦИИ ГОРОДА ЧЕРЕМХОВО предписание о прекращении нарушения

антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды муниципального имущества №1ВЗК от 31.12.2020г. заключенного с ООО «Черемховский водозабор» с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством, в срок до 18.10.2023г.

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.

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 2.6 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.