

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1-06/21

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

25 марта 2021 года
Ленина, 59

г. Челябинск, пр.

Челябинское УФАС России в рамках информационного взаимодействия с Министерством тарифного регулирования и энергетики Челябинской области провело проверку правомерности передачи администрацией Усть-Катавского городского округа Челябинской области (далее – Администрация) муниципального имущества (объектов теплоэнергетического комплекса) в аренду ООО «Аирлинк» на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Челябинское УФАС России, реализуя свои полномочия в целях защиты конкуренции, в том числе пресечения и предупреждения монополистической деятельности, выдает предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, привлекает виновных лиц к административной ответственности.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно информации, представленной Администрацией письмом от 04.02.2021 № 01-3-10/263 (вх. № 1678 от 08.02.2021), муниципалитет заключил с ООО «Аирлинк» договор аренды муниципального теплоэнергетического комплекса от 02.10.2020 № 18 и договор аренды муниципального теплоэнергетического комплекса от 02.10.2020 № 19 без проведения торгов.

Муниципальное имущество для оказания услуг по теплоснабжению передано ООО «Аирлинк» по акту приема-передачи в аренду муниципального теплоэнергетического комплекса согласно приложению № 1 к договору аренды от 02.10.2020 № 18 и приложению № 1 к договору аренды от 02.10.2020 № 19.

Срок действия договоров аренды от 02.10.2020 № 18 и № 19 – с 04.10.2020 по 03.09.2021.

ООО «Аирлинк» с целью обеспечения потребителей Усть-Катавского городского округа коммунальными услугами в 2020 году эксплуатирует городскую котельную и тепловую сеть.

Письмом от 02.10.2020 ООО «Аирлинк» обратилось в адрес главы Усть-Катавского городского округа с просьбой передать в аренду теплоэнергетические комплексы п. Вязовая г. Усть-Катава.

В связи с чем, Администрацией принято решение о заключении договора аренды муниципального теплоэнергетического комплекса с ООО «Аирлинк» на срок с 04.10.2020 по 03.09.2021.

Согласно письменным пояснениям Администрации от 04.02.2021 № 01-3-10/263 муниципалитет неоднократно (29.04.2019, 14.08.2019, 19.08.2020) публиковал сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения п. Вязовая, с. Тюбеляс Усть-Катавского городского округа на официальном сайте торгов, но конкурс не состоялся ввиду отсутствия заявок.

Кроме того, письмом от 26.01.2021 № ЕР/763/21 Челябинское УФАС России в рамках проводимой проверки запросило у Администрации информацию о сроке ввода в эксплуатацию муниципального имущества (объектов теплоснабжения), расположенного на территории Усть-Катавского городского округа Челябинской области, с приложением подтверждающих документов.

Письмом от 04.02.2021 № 01-3-10/263 (вх. № 1678/21 от 08.02.2021) Администрация представила указанную информацию, из которой следует, что срок ввода в эксплуатацию основных объектов теплоснабжения (здание котельной, теплотрасса от здания котельной, котел, насос и прочие объекты) превышает 5 лет.

Таким образом, из анализа имеющейся информации Челябинское УФАС России пришло к выводу, что срок эксплуатации объектов теплоэнергетического комплекса Усть-Катавского городского округа Челябинской области, составляет более 5 лет.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования данными объектами по концессионному соглашению осуществляется 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 (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).

Из анализа норм действующего законодательства Российской Федерации следует, что передача прав в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет, должна осуществляться исключительно на основании концессионного соглашения.

Учитывая, что срок эксплуатации объектов теплоснабжения в рамках договоров аренды муниципального теплоэнергетического комплекса от 02.10.2020 № 18 и № 19 для организации теплоснабжения Усть-Катавского городского округа составляет более 5 лет, передача прав в отношении указанного имущества должна осуществляться Администрацией на основании концессионного соглашения.

Согласно части 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.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 14.06.2016 № АД/40064/16, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества установлены статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, осуществляется без проведения торгов при предоставлении указанных прав на 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.

Пунктом 2 Правил подключения (технологического присоединения) к системам теплоснабжения, включая правила недискриминационного доступа к услугам по подключению (технологическому присоединению) к системам теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.07.2018 № 787, установлено, что технологически связанные сети и (или) источники тепловой энергии - принадлежащие на

праве собственности или на ином законном основании смежным организациям тепловые сети и (или) источники тепловой энергии, имеющие взаимные точки подключения и участвующие в единой технологической системе теплоснабжения.

Таким образом, положения пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции могут применяться только при обязательном соблюдении двух условий: участок сети инженерно-технического обеспечения, подлежащий передаче, должен являться частью соответствующей сети, которая находится во владении или пользовании у лица, претендующего на такой участок сети, и данные часть сети и сеть являются технологически связанными (Письмо ФАС России от 03.10.2017 № РП/67997/17).

В связи с чем, Челябинским УФАС России у Администрации были запрошены документы, подтверждающие наличие технологической связи объектов, находящихся на праве собственности или ином законном основании у ООО «Аирлинк» с объектами, переданными Администрацией по договорам аренды муниципального теплоэнергетического комплекса от 02.10.2020 № 18 и № 19.

В ответ на запрос Челябинского УФАС России Администрацией не представлены документы, подтверждающие наличие технологической связи объектов, находящихся на праве собственности или ином законном основании у ООО «Аирлинк», с объектами, переданными Администрацией по договорам аренды муниципального теплоэнергетического комплекса от 02.10.2020 № 18 и № 19.

С учетом изложенного условия, допускающие передачу муниципального имущества без торгов, не установлены.

Соответственно, согласно части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами могла быть осуществлена исключительно по концессионному соглашению.

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» 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.

Соответственно, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды (безвозмездного пользования) 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.

По имеющейся в антимонопольном органе информации, Администрация трижды в течение 2019-2020 годов организовала проведение открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения п. Вязовая, с. Тюбеляс Усть-Катавского городского округа на официальном сайте торгов, но поскольку заявок на участие не поступало, конкурс не состоялся.

Таким образом, необходимо отметить, что Администрация только начиная с 2019 года предприняла реальные действия по подготовке к заключению концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения на территории Усть-Катавского городского округа Челябинской области, то есть спустя 4 года после выхода правоустанавливающего акта.

Соответственно, в действиях Администрации по предоставлению ООО «Аирлинк» по договорам аренды муниципального теплоэнергетического комплекса от 02.10.2020 № 18 и № 19 без проведения торгов присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 8 указанной части.

Таким образом, заключение договоров аренды муниципального теплоэнергетического комплекса между муниципалитетом и ООО «Аирлинк» без проведения конкурентных процедур 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.

Следовательно, для передачи указанного имущества Администрации необходимо проведение конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Таким образом, Администрация допустила нарушение императивных запретов, установленных Законом о теплоснабжении поскольку, начиная с 02.10.2020 и по настоящее время предоставила право аренды на

муниципальное имущество (объекты теплоснабжения) ООО «Аирлинк» в целях оказания услуг теплоснабжения без учета требований, установленных Законом о теплоснабжении и Федеральным законом от 21.07.2015 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании изложенного, в действиях Администрации по предоставлению хозяйствующему субъекту объектов теплоснабжения по договору аренды муниципального теплоэнергетического комплекса в период с 04.10.2020 по 03.09.2021 годы без проведения торгов присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 8 указанной части.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Закон о защите конкуренции направлен на предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции, в частности органами местного самоуправления, в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1 Закона о защите конкуренции).

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту публичных интересов.

В соответствии со статьей 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.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по передаче муниципальных объектов теплоснабжения (здание котельной, теплотрасса от здания котельной, котел, насос и прочие объекты п. Вязовая, с. Тюбеляс Усть-Катавского городского округа) с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости

прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, а именно:

1) с **даты получения настоящего предупреждения** начать процедуру подготовки необходимых документов для проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения (здание котельной, теплотрасса от здания котельной, котел, насос и прочие объекты п. Вязовая, с. Тюбеляс Усть-Катавского городского округа);

2) в срок **до 01.07.2021** обеспечить заключение концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (копии концессионного соглашения, с приложением всех протоколов, составленных в ходе проведения конкурса).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель
Козлова

А.А.