

## РЕШЕНИЕ № 41

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 8-01/25 по признакам нарушения администрацией Оборского сельского поселения муниципального района имени Лазо части 1 статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления антимонопольного контроля органов власти при заключении договоров в отношении муниципального имущества Хабаровским УФАС России в действиях администрации Оборского сельского поселения установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в передаче ООО «Теплоэнергетик» муниципального имущества без проведения торгов и без согласования с антимонопольным органом предоставления предприятию муниципальной преференции. В связи с чем управлением возбуждено настоящее дело.

Представители лиц, участвующих в деле, в заседание комиссии не явились, в материалах дела имеется информация о надлежащем уведомлении участников дела о дате, времени и месте его рассмотрения. Комиссия признает явку представителей лиц, участвующих в деле неуважительной и переходит к рассмотрению дела в их отсутствие.

Определением от 18.04.2013 о назначении дела к рассмотрению администрации предлагалось представить приложение № 1 к договору аренды муниципального имущества от 14.08.2012, заключенного с ООО «Теплоэнергетик», акты приема-передачи муниципального имущества, пояснение по делу. Определение администрацией не исполнено, запрошенные документы не представлены.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

На основании решения Собрания депутатов муниципального района имени Лазо от 28.10.2009 № 75 из муниципальной собственности района в муниципальную собственность Оборского сельского поселения передано имущество: здание котельной в п. Обор по ул. Новошкольная, 4, оборудование, установленное в котельной. Решением Совета депутатов Оборского сельского поселения от 22.10.2009 № 17 данное имущество принято в муниципальную собственность поселения. Фактически имущество передано по акту приема-передачи 02.11.2009. Право собственности сельского поселения на здание котельной зарегистрировано в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 23.12.2011, о чем сделана соответствующая запись регистрации.

Решением Собрания депутатов муниципального района имени Лазо от 27.08.2010

№ 224 перечень имущества, утвержденный решением Собрания депутатов от 28.10.2009 № 75, дополнен объектом – тепловая сеть в п. Обор от здания котельной по ул. Новошкольная, 4 до здания администрации по ул. Мира, 1. Имущество передано из муниципальной собственности района и принято в муниципальную собственность поселения по акту приема-передачи от 10.09.2010. Право собственности сельского поселения на здание котельной зарегистрировано в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 23.12.2011, о чем сделана соответствующая запись регистрации.

Между администрацией сельского поселения и ООО «Восток-Энергия» 01.10.2011 заключен договор аренды муниципального имущества № 1. Предметом договора является комплекс имущества котельной по ул. Новошкольная, 4 в п. Обор (приложение № 1 к договору). Срок действия договора установлен с 01.10.2011 до проведения конкурса по передаче имущества в аренду.

Решением комиссии Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела № 8-01/297 о нарушении антимонопольного законодательства действия администрации Оборского сельского поселения, связанные с заключением с ООО «Восток-Энергия» указанного договора аренды без проведения торгов и без согласования с антимонопольным органом предоставления обществу муниципальной преференции признаны нарушающими часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела № 8-01/297 установлено, что договор аренды, заключенный администрацией и ООО «Восток-Энергия» прекращен, а муниципальное имущество передано в аренду ООО «Теплоэнергетик».

Между администрацией сельского поселения и ООО «Теплоэнергетик» 14.08.2012 заключен договор аренды муниципального имущества. Предметом договора является имущество, необходимое для выработки тепловой энергии на территории поселения. Срок действия договору установлен с 14.08.2012 по 14.09.2012. Пунктом 4.1 договору определено, что срок его действия может быть продлен по согласованию сторон на тот же срок, если за месяц до его окончания поступит предложение от одной из сторон о его пролонгации. Фактически договором предусмотрено его ежемесячное продление.

Согласно пунктам 11, 16 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» теплоснабжающая организация - организация, осуществляющая продажу потребителям и (или) теплоснабжающим организациям произведенных или приобретенных тепловой энергии (мощности), теплоносителя и владеющая на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии и (или) тепловыми сетями в системе теплоснабжения, посредством которой осуществляется теплоснабжение потребителей тепловой энергии.

Теплосетевая организация - организация, оказывающая услуги по передаче тепловой энергии.

Регулируемый вид деятельности в сфере теплоснабжения - вид деятельности в сфере теплоснабжения, при осуществлении которого расчеты за товары, услуги в сфере теплоснабжения осуществляются по ценам (тарифам), подлежащим в соответствии с настоящим Федеральным законом государственному

регулированию, а именно:

а) реализация тепловой энергии (мощности), теплоносителя, за исключением установленных настоящим Федеральным законом случаев, при которых допускается установление цены реализации по соглашению сторон договора;

б) оказание услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя;

в) оказание услуг по поддержанию резервной тепловой мощности, за исключением установленных настоящим Федеральным законом случаев, при которых допускается установление цены услуг по соглашению сторон договора.

По смыслу приведенных норм, возможность обращения хозяйствующего в орган тарифного регулирования для установления тарифа на тепловую энергию обусловлена наличием в его собственности либо в пользовании соответствующих инфраструктурных объектов коммунального назначения.

Постановлениями Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края от 26.09.2012 № 30/32, от 12.12.2012 № 38/34 ООО «Теплоэнергетик на 2012-2013 годы установлены тарифы на тепловую энергию в пос. Обор, в связи с чем обществом осуществляется деятельность с использованием переданного ему в аренду муниципального имущества.

Из письма администрации Оборского поселения от 05.04.2013 № 108 следует, что конкурс на право заключения спорного договора аренды не проводился.

В соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, возможно только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением установленных в частях 1 и 3 указанной статьи случаев.

Оснований, указанных в статье 17.1 Закона о защите конкуренции, позволяющих администрации заключить спорный договор без проведения торгов, Комиссией в ходе рассмотрения дела не установлено.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе предоставление государственных и муниципальных преференций в нарушение порядка, установленного главой 5 настоящего закона.

Из данного положения следует, что 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.

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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

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 торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Передача муниципального имущества в пользование определенного хозяйствующего субъекта, без соблюдения установленного законом публичного порядка, обеспечивает такому субъекту преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности, исключает возможность иных хозяйствующих субъектов в равных (конкурентных) условиях претендовать на получение муниципального имущества в пользование, ведет к недопущению конкуренции за право обладания таким имуществом.

В соответствии с пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот является муниципальной преференцией.

Передача муниципального имущества хозяйствующему субъекту на безконкурсной основе, в отсутствие законодательно установленных оснований, в понятии Закона о защите конкуренции является муниципальной преференцией, порядок предоставления которой установлен статьями 19, 20 данного закона.

Частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что муниципальная преференция может быть предоставлена только с предварительного письменного согласия антимонопольного органа. В данном случае администрацией сельского поселения согласия на предоставление ООО «Теплоэнергетик» преференции не испрашивалось.

При указанных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что действия администрации сельского поселения, связанные с передачей в пользование общества без проведения торгов и без получения предварительного письменного согласия антимонопольного органа на предоставление муниципальной преференции имущества, нарушают часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации Оборского сельского поселения муниципального района имени Лазо, связанные с предоставлением ООО «Теплоэнергетик» муниципального имущества по договору аренды от 14.08.2012 без проведения торгов и без согласования с антимонопольным органом предоставления обществу муниципальной преференции, нарушающими часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать администрации Оборского сельского поселения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

#### ПРЕДПИСАНИЕ №26

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 15.05.2013 № 41 по делу № 8-01/25 о нарушении администрацией Оборского сельского поселения муниципального района имени Лазо части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации Оборского сельского поселения муниципального района имени Лазо в срок до 01.07.2013 прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в предоставлении ООО «Теплоэнергетик» муниципального имущества по договору аренды от 14.08.2012 без проведения торгов и без согласования с антимонопольным органом предоставления обществу муниципальной преференции, с целью чего:

- в установленном Законом о защите конкуренции, приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 порядке провести торги на право заключения договора в отношении муниципального имущества, переданного в аренду ООО «Теплоэнергетик» по договору от 14.08.2012,

- после определения победителя указанных торгов совершить действия по изъятию из пользования ООО «Теплоэнергетик» муниципального имущества, переданного ему по договору аренды от 14.08.2012,

- исключить случаи передачи указанного муниципального имущества в пользование хозяйствующих субъектов без проведения торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения.

Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России не позднее пяти дней с даты его исполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его выдачи.