

Решение

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «09» августа 2022 года.

Полный текст решения изготовлен «___» августа 2022 года.

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

Председатель Комиссии:

;

Члены Комиссии:

;

и,

в отсутствие представителя Службы по тарифам Иркутской области, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, заявившем ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие;

в отсутствие представителя Администрации Нижнеудинского МО, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, заявившем ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие;

рассмотрев дело №038/01/15-905/2022, возбужденное в отношении Администрации Нижнеудинского МО по признакам нарушения п.2 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 от Службы по тарифам Иркутской области (вх. № 9041/20 от 11.06.2020г.), содержащий сведения, свидетельствующие о наличии в действиях администрации Нижнеудинского МО (далее - администрация) признаков ограничения конкуренции.

Между Комитетом по управлению имуществом администрации Нижнеудинского муниципального образования и Обществом с ограниченной ответственностью «Нижнеудинское коммунальное управление» (ИНН 3816016378) заключен договор аренды №10 от 14.06.2019г., согласно пункту 1.1 которого арендодатель обязуется передать арендатору за плату во временное владение и пользование имущество муниципальной собственности, а арендатор обязуется принять имущество и

уплачивать арендодателю арендную плату.

В соответствии с пунктом 2.1 договор заключен на срок с 15.06.2019г. по 30.05.2020г. Если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на срок до момента заключения Концессионного соглашения.

Согласно акту приема-передачи арендодатель передал, а арендатор принял имущество, указанное в приложении № 1,2 к договору №10 от 14.06.2019г.

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 Администрации, выразившиеся в заключении договор аренды имущества муниципальной собственности №10 от 14.06.2019г. с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» без проведения торгов, в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Нижнеудинское коммунальное управление»), 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, Администрации Нижнеудинского муниципального образования выдано предупреждение от 26.06.2022г. №038/69/20 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.2 ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды № 10 от 14.06.2019г., с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством, **в срок до 22.12.2020г.**

Последним письмом Иркутского УФАС России от 02.12.2021 №038/5632/21 по мотивированному ходатайству Администрации Нижнеудинского муниципального образования исполнение предупреждения от 26.06.2022г. №038/69/20 продлено до 01.06.2022г.

01.06.2022г. в адрес Иркутского УФАС России поступило ходатайство от Администрации Нижнеудинского муниципального образования о продлении срока исполнения предупреждения в связи с тем, что в настоящее время специалистами администрации подготовлен и утвержден перечень объектов, планируемых к передаче по концессионному соглашению, разрабатывается проект концессионного соглашения и конкурсная документация. Планируемая дата заключения концессионного соглашения март 2023г.

Согласно ч.5 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

Вместе с тем, Иркутское УФАС не находит мотивированных оснований для продления срока исполнения 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.

Таким образом, в отношении Администрации Нижнеудинского муниципального образования приказом от 22.06.2022 №038/206/22 возбуждено дело №038/01/15-905/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в заключении договора аренды № 10 от 14.06.2019г. с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» без проведения торгов, в нарушение действующего законодательства, которые создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Нижнеудинское коммунальное управление»), с которым органом местного самоуправления заключен договор, предусматривающий переход прав владения и пользования муниципальным имуществом на внеконкурсной основе, что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-905/2022 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 №038/01/15-905/2022.

Идентификация хозяйствующего субъекта.

ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» (665106, ИРКУТСКАЯ ОБЛАСТЬ, НИЖНЕУДИНСК Г., КАШИКА УЛ., Д.242; ИНН 3816016378; ОГРН 1133816001505) - хозяйствующий субъект, с которым заключен договор аренды муниципального имущества.

Основным видом деятельности согласно кодам ОКВЭД является производство,

передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха (Код ОКВЭД 35.30).

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 14.06.2019г. (дата заключения договора аренды) по 22.06.2022г. (дата возбуждения дела №038/01/15-905/2022).

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 взаимосвязки 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. Нижнеудинск, Иркутской области.

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

Действия Администрации Нижнеудинского муниципального образования, выразившиеся в заключении договора аренды № 10 от 14.06.2019г. с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» без проведения торгов, нарушают положения ст.28.1 Федерального закона «О теплоснабжении», Федерального закона «О концессионных соглашениях», 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, в границах г. Нижнеудинск Иркутской области.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-905/2022 лицами, участвующими в деле представлены следующие устные и письменные пояснения и материалы.

Заявителем — Служба по тарифам Иркутской области, представлены следующие письменные пояснения.

Служба по тарифам Иркутской области (далее — Служба), привлеченная к участию при рассмотрении дела в качестве заявителя, в пределах установленной компетенции сообщает следующее.

В Службе на рассмотрении находилось дело об установлении тарифов на тепловую энергию, отпускаемую обществом с ограниченной ответственностью «Нижнеудинское коммунальное хозяйство» (далее — ООО «Нижнеудинское коммунальное хозяйство») на территории Нижнеудинского муниципального образования.

В качестве правоустанавливающих документов, подтверждающих законные права в отношении недвижимых объектов, используемых для осуществления регулируемой деятельности, названной организацией в Службу был представлен договор аренды имущества муниципальной собственности от 14 июня 2019 года № 10 (далее — Договор аренды).

Договор аренды заключен между администрацией Нижнеудинского муниципального образования и ООО «Нижнеудинское коммунальное хозяйство» в отношении объектов теплоснабжения на срок с 15 июня 2019 года по 30 мая 2020 года с последующей пролонгацией срока действия при отсутствии возражений сторон. Дата ввода в эксплуатацию объектов Договора аренды составляет более 5 лет (от 1958 года по 2007 год).

Вместе с тем, согласно статье 28.1. Федерального закона от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по концессионным соглашениям, 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 такое имущество лицу, обладающим правами владения (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные части сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Учитывая, что дата ввода в эксплуатацию большинства объектов теплоснабжения в Договоре аренды более пяти лет, указанное имущество, по мнению Службы, может быть передано органом местного самоуправления в эксплуатацию теплоснабжающей организации только по концессионному соглашению.

В настоящее время в Службе отсутствует информация об устранении администрацией Нижнеудинского муниципального образования вышеперечисленных нарушений.

Ответчиком - Администрацией Нижнеудинского муниципального образования, представлены следующие письменные пояснения.

Комитетом по управлению имуществом, совместно с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» в 2018 году сформированы перечни объектов теплоснабжения и ГВС, а также иного имущества подлежащего передачи по концессионному соглашению.

Учитывая, что балансовая стоимость незарегистрированного недвижимого имущества превышала пятьдесят процентов балансовой стоимости всего включаемого в объект концессионного соглашения имущества, до регистрации права на такое имущество конкурсную документацию не формировали.

В декабре 2018 году проведена работа по оформлению права собственности на объекты теплоснабжения (тепловые сети) подлежащие передаче по концессионному — соглашению (администрацией велась работа с Министерством жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области по выделению денежных средств необходимых на осуществление регистрации права собственности на объекты теплоснабжения).

Постановлением администрации Нижнеудинского муниципального образования от 28.12.2018 года № 2042 утвержден и 29.12.2018 года опубликован в сети Интернет Перечень объектов, в отношении которых планируется заключение концессионного соглашения.

В мае 2019 года в адрес службы по тарифам Иркутской области направлено заявление о подготовке конкурсной документации и предоставлении сведений о ценах, значениях и параметрах. Подлежащих представлению органом регулирования организатору конкурса в соответствии с пунктами 1 — 7 и 11 ч. 7 ст. 28.1 Федерального закона РФ № 190-ФЗ от 27.07.2010 «О теплоснабжении», а также п. 1, 4 - 7 и 9 - 11 ч. 1.2 частями 13 и 14 статьи 28.1. Федерального закона от 27.07.2010г №190-ФЗ «О теплоснабжении».

19.10.2021 года получено коммерческое предложение на разработку концессионного соглашения и конкурсной документации.

В связи с тем, что бюджет Нижнеудинского муниципального образования ежегодно утверждается с дефицитом и готовностью ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» представить предложение о заключении соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, было принято решение подготовки конкурсной документации за счет ресурсоснабжающей организации.

Предложение о заключении соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения от ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» поступило в адрес администрации 01.07.2022г.

Пакет документов на согласование концессионного соглашения передан в министерство жилищной политики и энергетики Иркутской области 04.07.2022 года.

При получении согласования Субъекта информации о проведении торгов незамедлительно будет размещена на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения. Таким образом, в настоящее время Администрацией Нижнеудинского МО применяются все исчерпывающие меры направленные на проведение процедуры 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 данные 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 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.

При указанных обстоятельствах для передачи объектов водоснабжения и теплоснабжения Администрации Нижнеудинского МО 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, Администрацией Нижнеудинского МО в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, теплоснабжения, публичные процедуры на право заключения концессионного соглашения не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключила договора аренды имущества муниципальной собственности № 10 от 14.06.2019г. с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление».

В свою очередь, ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» в отсутствие правовых оснований получила право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, теплоснабжения, что предоставило вышеуказанным обществам необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения в территориальных границах г. Нижнеудинск.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России №038/69/20 от 26.06.2020 Администрацией не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела №038/01/15-905/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях Администрации Нижнеудинского муниципального образования установлено нарушение антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, которое выразилось в заключении договора аренды № 10 от 14.06.2019г. с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» без проведения

торгов, в нарушение действующего законодательства, которые создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Нижнеудинское коммунальное управление»), с которым органом местного самоуправления заключен договор, предусматривающий переход прав владения и пользования муниципальным имуществом на внеконкурсной основе, что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 14.07.2022г. об обстоятельствах дела №038/01/15-905/2022.

Службой по тарифам Иркутской области, представлены пояснения на заключение об обстоятельствах дела, которые сводятся к поддержке позиции изложенной ранее в представленном отзыве по делу.

Администрацией Нижнеудинского МО представлены письменные пояснения на заключение об обстоятельствах, которые сводятся к поддержке позиции изложенной ранее в представленном отзыве по делу. Также, дополнительно Администрация просит обратить внимание Комиссии на то, что пакет документов на согласование концессионного соглашения передан в Министерство жилищной политики и энергетики Иркутской области 04.07.2022г. Учитывая длительность согласования проекта концессионного соглашения в Министерстве и Службе по тарифам Иркутской области заключить концессионное соглашение возможно не ранее апреля 2023г.

Таким образом, доводы указанные в письменных пояснениях Администрации не свидетельствуют о неправильном применении или толковании Комиссией норм материального и процессуального права, а также не содержат ссылок на новые существенные обстоятельства, которые могли бы повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России и могли бы свидетельствовать об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

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 Администрацию Нижнеудинского муниципального образования нарушившей п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в заключении договора аренды № 10 от 14.06.2019г. с ООО «Нижнеудинское коммунальное управление» без проведения торгов, в нарушение действующего законодательства, которые создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Нижнеудинское коммунальное управление»), с которым органом местного самоуправления заключен договор, предусматривающий переход прав владения

и пользования муниципальным имуществом на внеконкурсной основе, что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

2. Выдать Администрации Нижнеудинского муниципального образования 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 09.02.2023г.

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.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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 2.5 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.

