

Ответчик:

Администрация пгт. Магдагачи Магдагачинского района Амурской области
Карла Маркса ул., 23,
пгт. Магдагачи, Амурская область, 676124
a.magdagachi@mail.ru

Заявители:

ПАО «Дальневосточная энергетическая компания»
в лице филиала «Амурэнергосбыт»
50 лет Октября ул., д. 65/1,
г. Благовещенск, 675000
doc@amur.dvec.ru

Депутаты Магдагачинского поселкового Совета народных депутатов согласно прилагаемому списку рассылки

stupin.60@bk.ru

Заинтересованное лицо:

ООО «РСО «Приамурье»
Переездный пер., д. 2, офис 44,
пгт. Магдагачи, Амурская область, 676124
meri20056@gmail.com

РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена **«16» июля 2020 года**

В полном объеме решение изготовлено **«28» июля 2020 года**

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

<...>, <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 028/01/15-165/2020 по признакам нарушения администрацией пгт. Магдагачи Магдагачинского района Амурской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в передаче ООО РСО «Приамурье» муниципального имущества – объектов тепло- и водоснабжения пгт.

Магдагачи, Магдагачинского района Амурской области, являющегося предметом договоров аренды от 01.06.2019 б/н, от 01.06.2019 № 01/19, от 01.06.2019 б/н, от 01.03.2020 № 014/20, без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также в принятии распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27, в присутствии представителя заявителя – <...>, и в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Амурского УФАС России от ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» (далее - ПАО «ДЭК») в лице филиала «Амурэнергосбыт» поступила информация и документы, из которых следует, что между администрацией пгт. Магдагачи и ООО «РСО «Приамурье» без проведения торгов заключены договоры аренды муниципального имущества – объектов тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи.

При рассмотрении вышеуказанной информации и документов установлено следующее.

01.06.2019 № 01-19, 01.06.2019 б/н, 01.06.2019 б/н между администрацией пгт. Магдагачи и ООО «РСО «Приамурье» заключены договоры аренды (временные) муниципального имущества – объектов тепло- и водоснабжения.

Срок действия договоров от 01.06.2019 – с 01.06.2019 до проведения конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества – объектов тепло- и водоснабжения, но не более чем шесть месяцев.

Объектами договоров аренды муниципального имущества являются объекты тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи (теплотрасса, тепловые сети с трубопроводом горячего и холодного водоснабжения, котельная).

Вместе с этим, администрацией пгт. Магдагачи изданы распоряжения от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27 «О передаче во временное управление (аренда) муниципального имущества администрации пгт. Магдагачи».

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 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 в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями по организации теплоснабжения, предусмотренными Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении»), и в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон «О водоснабжении») (пункты 4.2, 4.3 статьи 17 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

Как установлено частью 1 статьи 41.1 Закона «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 данного закона.

Передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, 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 предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты (часть 1 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении»).

Порядок заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества регулируется статьей 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Заключение таких договоров может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов за исключением случаев, указанных в данной статье (часть 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции»).

Указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях (часть 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции»).

Целями Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон «О концессионных соглашениях») являются привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации, обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Пункты 10, 11 части 1 статьи 4 Закона «О концессионных соглашениях» относят к числу объектов концессионного соглашения объекты по производству, передаче и

распределению электрической и тепловой энергии; системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе, объекты тепло, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Частью 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении» предусмотрено, что 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).

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» 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, 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).

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 указанного федерального закона (часть 1 статьи 13 Закона «О концессионных соглашениях»).

Пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» установлено, что федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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 (бездействия), 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.

Следовательно, передача администрацией пгт. Магдагачи ООО «РСО «Приамурье» объектов тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи без проведения торгов на право заключения концессионного соглашения, в нарушение части 3 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» и части 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении», привела к устранению конкуренции, чем нарушила требования пункта 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» установлено, что федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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 (бездействия), 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 предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона.

Следовательно, издание распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27 «О передаче во временное управление (аренда) муниципального имущества администрации пгт. Магдагачи» тем самым предоставляет ООО «РСО «Приамурье» преимущество, которое обеспечивает более выгодные условия деятельности на рынке тепло- и водоснабжения по сравнению с другими участниками рынка.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 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 или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат

признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее – предупреждение).

Предупреждение выдается органу местного самоуправления в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 Закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании вышеизложенного, администрации пгт. Магдагачи выдано предупреждение о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства от 12.07.2019 № 02-2367-э путем принятия мер по возврату муниципального имущества, переданного ООО «РСО «Приамурье» по договорам аренды муниципального имущества от 01.06.2019, а также отмене распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27, со сроком выполнения до 30.09.2019.

Письмами от 06.09.2019 № 1734, от 12.12.2019 № 3019 срок выполнения вышеуказанного предупреждения продлевался, окончательный срок выполнения предупреждения до 29.02.2020.

В установленный срок предупреждение администрацией пгт. Магдагачи не выполнено, письмом от 28.02.2020 администрацией пгт. Магдагачи направлен пакет документов о проделанной работе по выданному Амурским УФАС России предупреждению от 12.07.2019 № 02-2367-э.

В ходе дополнительной проверки Амурским УФАС России установлено следующее.

01.03.2020 администрацией пгт. Магдагачи без проведения торгов заключен договор аренды муниципального имущества № 014/20 с ООО «РСО «Приамурье», в соответствии с которым во владение арендатора передано муниципальное имущество – объекты тепло- и водоснабжения. Срок договора установлен с 01.03.2020 по 31.03.2020

Сведения об отмене распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27 отсутствуют.

Вместе с тем, 25.03.2020 в Амурское УФАС России поступило заявление депутатов Магдагачинского поселкового Совета народных депутатов, направленное от депутата Законодательного Собрания Амурской области <...>, на действия администрации пгт. Магдагачи по вопросу заключения с ООО «РСО «Приамурье» договора аренды от 01.03.2020 № 014/20 муниципального имущества - объектов тепло- и водоснабжения.

Таким образом, предупреждение Амурского УФАС России от 12.07.2019 № 02-2367-э администрацией пгт. Магдагачи не выполнено.

На основании изложенного, издан приказ Амурского УФАС России от 27.04.2020 о возбуждении дела № 028/01/15-165/2020 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения

администрацией пгт. Магдагачи части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пояснениям, представленным ПАО «ДЭК» письмом от 20.05.2020 № 71-2-1-8/2244, следует, что в результате обращения ПАО «ДЭК» в Амурское УФАС России 24.06.2019 было подписано дополнительное соглашение, согласно которому объекты теплоснабжения (котельные пгт. Магдагачи, ул. К. Маркса, 11а, пер. Коммунистический) включены в расчетную схему договора энергоснабжения (муниципального контракта) № ЗЕООЭ0002225 администрацией пгт. Магдагачи. Однако, при заключении муниципального контракта № ЗЕООЭ0002225 на 2020 год, администрацией был направлен протокол разногласий от 12.03.2020, согласно которому указанные объекты теплоснабжения пгт. Магдагачи были исключены из расчетной схемы договора энергоснабжения. В свою очередь, на сайте торгов www.torgi.gov.ru по-прежнему отсутствовала информация о проведении необходимых публичных процедур в отношении указанного имущества.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» и Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, управлением в целях рассмотрения дела проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке услуг тепло- и водоснабжения в пгт. Магдагачи, Магдагачинского района Амурской области, которым установлено следующее:

1) *Временной интервал исследования товарного рынка:* 2019 – 1 полугодие 2020 годы;

2) *Продуктовые границы товарного рынка:*

- услуги по водоснабжению с кодом ОКВЭД (КДЕС Ред. 2) 36;

- производство, передача и распределение пара и горячей воды;
кондиционирование воздуха кодом ОКВЭД (КДЕС Ред. 2) 35.30.

Перед окончанием рассмотрения дела Комиссией Амурского УФАС России в соответствии со статьей 48.1 Закона «О защите конкуренции» подготовлено и направлено в адрес заявителя и ответчика заключение об обстоятельствах дела.

Письмом от 17.06.2020 № 17-2-1-8/2784 ПАО «ДЭК» предоставило письмо администрации пгт. Магдагачи от 19.05.2020 № 943, в котором администрация подтверждает, что объекты тепло- и водоснабжения переданы по договорам ООО «РСО «Приамурье» и ООО «Энергия движения».

В адрес Амурского УФАС России от ПАО «ДЭК» поступили письменные пояснения, из которых следует, что ПАО «ДЭК» с выводами Комиссии Амурского УФАС России согласно в полном объеме.

В заседании 16.07.2020 представитель заявителя ПАО «ДЭК» поддержала позицию, изложенную в материалах дела. На вопросы Комиссии представитель ПАО «ДЭК» пояснила, следующее: сведения о том с кем заключен договор энергоснабжения на объекты тепло- и водоснабжения, а также кто производит оплату за энергоснабжение у ПАО «ДЭК» отсутствуют, в отношении объектов никто не заявлялся, ПАО «ДЭК» в адрес Администрации было направлено предложение заключить договор энергоснабжения, однако до настоящего времени Администрация от заключения договора уклоняется, мотивируя это тем что

объекты тепло- и водоснабжения находятся в пользовании ООО РСО «Приамурье», дополнительно документов по данным обстоятельствам от Администрации в адрес ПАО «ДЭК» не поступало, в настоящее время у Администрации есть задолженность которая взыскивается ПАО «ДЭК» в судебном порядке.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что действия администрации пгт. Магдагачи Магдагачинского района Амурской области, выразившиеся в передаче ООО РСО «Приамурье» муниципального имущества – объектов тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи, Магдагачинского района Амурской области без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также в принятии распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27 «О передаче во временное управление (аренда) муниципального имущества администрации пгт. Магдагачи», которыми ООО «РСО «Приамурье» обеспечены более выгодные условия деятельности на рынке тепло- и водоснабжения по сравнению с другими участниками рынка, нарушают часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Поскольку на дату рассмотрения дела, установленные Комиссией признаки нарушения администрацией пгт. Магдагачи Магдагачинского района Амурской области не устранены, Комиссия приходит к выводу, что основания прекращения производства по делу отсутствуют, а Администрации необходимо выдать предписание о необходимости устранения в срок до 01.09.2020 нарушения антимонопольного законодательства путем принятия необходимых и достаточных мер по возврату муниципального имущества, являющегося предметом договоров аренды от 01.06.2019 б/н, от 01.06.2019 № 01/19, от 01.06.2019 б/н, от 01.03.2020 № 014/20, – объектов тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи, а также по отмене распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации пгт. Магдагачи Магдагачинского района Амурской области, выразившиеся в передаче ООО РСО «Приамурье» муниципального имущества – объектов тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи, Магдагачинского района Амурской области без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также в принятии распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27 «О передаче во временное управление (аренда) муниципального имущества администрации пгт. Магдагачи», которыми ООО «РСО «Приамурье» обеспечены более выгодные условия деятельности на рынке тепло- и водоснабжения по сравнению с другими участниками рынка, нарушающими часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Выдать администрации пгт. Магдагачи Магдагачинского района Амурской области предписание об устранении в срок до 01.09.2020 нарушения антимонопольного законодательства путем принятия необходимых и достаточных мер по возврату муниципального имущества, являющегося предметом договоров

аренды от 01.06.2019 б/н, от 01.06.2019 № 01/19, от 01.06.2019 б/н, от 01.03.2020 № 014/20, – объектов тепло- и водоснабжения пгт. Магдагачи, а также по отмене распоряжений администрации пгт. Магдагачи от 04.06.2019 № 25, от 04.06.2019 № 26, от 04.06.2019 № 27;

3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев с момента его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

<...>