

## РЕШЕНИЕ

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «21» января 2020 года.

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

Председатель Комиссии:

.... – заместитель руководителя-начальник ОАК Иркутского УФАС России;

Члены Комиссии:

.... – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

..... – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

в присутствии:

представителей Администрации городского поселения Мишелевского МО;

представителя ООО «Иркутскэнергосбыт»;

в отсутствие:

представителя Службы по тарифам Иркутской области;

представителя Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области,

рассмотрев дело №038/01/15-1607/2019 от 11.10.2019, возбужденное в отношении Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление ООО «Иркутскэнергосбыт» на действия администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования,

выразившиеся в предоставлении муниципального имущества без проведения торгов.

По результатам проведения антимонопольного расследования по указанному заявлению Иркутским УФАС России установлено следующее.

16.03.2016г. между администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования и ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» заключен договор аренды муниципального имущества №1.

Срок действия договора - с 01.06.2016г. до момента заключения концессионного соглашения. Предметом договора аренды муниципального имущества выступают, в том числе, объекты теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более пяти лет.

Согласно ч. 3 ст. 28.1. Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее – Закон 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, являющихся предметом договора аренды муниципального имущества №1 от 16.03.2016г, может осуществляться только по концессионному соглашению.

Ввиду изложенного, действия администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования, выразившиеся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды №1 от 16.03.2016г. в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту.

Руководствуясь ч. 2 ст. 39.1. Закона о защите конкуренции, администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования выдано предупреждение №53 от 22.11.2016г. о прекращении действия (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, в связи с передачей во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды №1 от 16.03.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О

теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке, со сроком исполнения до 01.03.2017г.

Согласно ч.5 ст.39.1. Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. 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.

Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. По результатам рассмотрения ходатайства Администрации, Иркутским УФАС России срок выполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. продлен до 01.06.2017г.

Не исполнив предупреждение №53 от 22.11.2016г. в срок до 01.06.2017г., администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения №811 от 01.06.2017г. Иркутским УФАС России срок выполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. продлен до 27.12.2017г.

Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство от 20.12.2017г. №1792 о продлении срока исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г., по результатам рассмотрения которого Иркутское УФАС России продлило срок исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. до 03.05.2018г.

Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство от 23.04.2018г. №676 о продлении срока исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г., по результатам рассмотрения которого Иркутское УФАС России продлило срок исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. до 01.10.2018г.

Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство от 21.09.2018г. №1428 о продлении срока исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г., по результатам рассмотрения которого Иркутское УФАС России продлило срок исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. до 01.04.2019г.

Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство от 19.03.2019г. №436 о продлении срока исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г., по результатам рассмотрения которого Иркутское УФАС России продлило срок исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г. до 30.09.2019г.

Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования заявлено ходатайство от 17.09.2019г. №1312 о продлении срока исполнения предупреждения №53 от 22.11.2016г.

Учитывая то, что предупреждения №53 от 22.11.2016г. неоднократно в период с 2016 по 2019 г.г. продлевалось, однако концессионное соглашение за такой длительный период не было заключено, Иркутское УФАС России полагает, что Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования не предпринималось активных действий, направленных на исполнение указанного предупреждения, таким образом основания для продления срока исполнения предупреждения отсутствуют.

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.

Приказом Иркутского УФАС России № 038/445/19 от 11.10.2019г в отношении Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции в связи с совершением действий, выразившихся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды №1 от 16.03.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/15-1607/2019 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 038/01/15-1607/2019 от 14.06.2019г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке".

В соответствии с п. 10.7 раздела X Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (в редакции Приказа ФАС России от 20.07.2016г. №1000/16) по делам, возбужденным по признакам нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- определение временного интервала исследования;

- определение продуктовых границ товарного рынка;
- определение географических границ товарного рынка;
- оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарно рынке вследствие осуществления действий (бездействий).

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

Временной интервал исследования определен с 16.03.2016г — даты заключения договора аренды до 11.10.2019г — даты возбуждения дела.

Определение продуктовых границ товарного рынка.

Продуктовые границы товарного рынка являются услуги теплоснабжения.

Определение географических границ товарного рынка.

Географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах, имеющих у хозяйствующего субъекта объектов теплоснабжения — сетей на территории Мишелевского муниципального образования Иркутской области.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарно рынке вследствие осуществления действий (бездействий)

Действия Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования по передаче муниципального имущества предназначенного для теплоснабжения по договору аренды №1 от 16.03.2016г. во временное пользование ООО «ЖКХ» в нарушение положения ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» 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 законом порядке.

Согласно пояснениям заявителя - ООО «Иркутскэнергосбыт», действия Администрация Мишелевского МО по передаче прав на объекты теплоснабжения в нарушение действующего законодательства содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, поскольку создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности ООО «ЖКХ».

Согласно пояснениям Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования, неисполнение предупреждения №53 от 22.11.2016г. связано с тем, что Министерство жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области на протяжении с 2016 по 2019 г.г. не согласовывает проект концессионного соглашения, а также в связи с тем что Служба по тарифам Иркутской области не согласовывает долгосрочные параметры регулирования и не устанавливает таких параметров по заявлению Администрации Мишелевского МО.

Согласно пояснениям Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области, в проекте концессионного соглашения которое направляется на согласование Администрацией Мишелевского МО, Министерством выявляется ряд замечаний, которые на протяжении с 2017 по 2019 г.г. не устраняются Администрацией Мишелевского МО, в связи с чем данный проект не подлежит согласованию. Министерство готово рассмотреть в рамках согласования проект концессионного соглашения при условии устранения выявленных замечаний.

Согласно пояснениям Службы по тарифам Иркутской области, в период с 2016 по 2019г.г. в адрес Службы поступило 7 заявлений главы Администрации Мишелевского МО о согласовании значений долгосрочных параметров регулирования и метода регулирования тарифов, содержащихся в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Мишелевского МО. Вышеуказанные заявления Службой были рассмотрены, по результатам рассмотрения направлены соответствующие ответы о согласовании выбранного организатором конкурса метода регулирования тарифов — метод индексации установленных тарифов, предлагаемого организатором конкурса значение долгосрочного параметра регулирования, не установленного в качестве критериев конкурса — индекса эффективности операционных расходов, уровня операционных расходов, а также предельных значений долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения в соответствии с частями 13 и 14 статьи 28.1 Федерального закона № 190 на весь период действия концессионного соглашения со сроком действия таких предельных значений. Одновременно прилагались сведения о ценах, значениях и параметрах, подлежащих представлению органом регулирования организатору конкурсов соответствии с пунктами 1-7 и 11 части 7 статьи 28.1 Федерального закона № 190-ФЗ.

Вместе с тем, поскольку долгосрочные параметры государственного регулирования в сфере теплоснабжения были предложены организатором конкурса некорректно, экономическое обоснование и подтверждение организатором конкурса не представлены, Службой была произведена оценка долгосрочных параметров государственного регулирования в соответствии с требованиями Основ ценообразования № 1075. В случае если органом регулирования отказано в согласовании значений долгосрочных параметров регулирования, не установленных в качестве критериев конкурса, предложенных в заявлении о подготовке конкурсной документации, или отказано в согласовании метода регулирования тарифов, предложенного в заявлении о подготовке конкурсной документации, в ответе органа регулирования указываются необходимый метод регулирования тарифов и предельные значения таких долгосрочных параметров регулирования, а также сведения о сроке действия таких предельных значений, который составляет не менее 3 месяцев и не более 6 месяцев.

Вместе с тем, организатор конкурса с повторным заявлением о подготовке конкурсной документации с доработанными документами и материалами в соответствии с положениями пункта 91 Правил регулирования № 1075 в Службу в указанный период времени не обращался. Учитывая вышеизложенное, обязанность Службы по концессионному соглашению в части согласования долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, была

осуществлена в соответствии с Федеральными законами № 190-ФЗ и № 115-ФЗ в предусмотренном Правительством Российской Федерации порядке.

Комиссия Иркутского УФАС России оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

16.03.2016г. между администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования и ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» заключен договор аренды муниципального имущества №1.

Срок действия договора - с 01.06.2016г. до момента заключения концессионного соглашения. Предметом договора аренды муниципального имущества выступают, в том числе, объекты теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более пяти лет.

Согласно ч. 3 ст. 28.1. Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее – Закон 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, являющихся предметом договора аренды муниципального имущества №1 от 16.03.2016г, может осуществляться только по концессионному соглашению.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных данным законом.

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 Закона 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.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России №53 от 22.01.2016г. Администрацией Мишелевского МО не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела №038/01/15-1607/2019 от 11.10.2019г. о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования установлено нарушение п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции выразившееся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды №1 от 16.03.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 16.12.2019г. об обстоятельствах дела №038/01/15-1607/2019.

ООО «Иркутскэнергосбыт», Администрацией городского поселения Мишелевского муниципального образования представлены пояснения на заключение об обстоятельствах дела.

Согласно письменным пояснениям ООО «Иркутскэнергосбыт» полагает вывод Комиссии по рассмотрению дела изложенный в заключении об обстоятельствах дела верным, а также является законным и обоснованным.

Пояснения Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования 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.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела №038/01/15-1607/2019 о наличии в действиях Администрации городского поселения Мишелевского муниципального образования нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

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 городского поселения Мишелевского 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 передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Жилищно-коммунальное хозяйство» по договору аренды №1 от 16.03.2016г. в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

2. Выдать Администрации городского поселения Мишелевского 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 24.07.2020г.

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.