

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«07» августа 2018 г.

г. Кемерово

По результатам осуществления полномочий по контролю за соблюдением требований антимонопольного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено следующее:

Согласно пункту 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются, в том числе объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

08.05.2013 Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» были внесены изменения в Федеральные законы от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – закон о концессионных соглашениях), от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) и от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении), устанавливающие особенности передачи 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.

Так, частью 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении предусмотрено, что 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.

При этом частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении установлено, что 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).

Договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры (часть 5 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении).

Частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

При этом частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, 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).

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

С учетом изложенного, с 08.05.2013 передача органом местного самоуправления прав владения и (или) пользования централизованными системами теплоснабжения, горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, возможна только по договорам аренды или концессионным соглашениям, за исключением случаев, установленных действующим законодательством Российской Федерации.

При передаче объектов централизованных системам теплоснабжения, горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения необходимо учитывать специальные нормы, которыми регламентирован порядок распоряжения такими объектами, а именно положения главы 6.1 Закона о теплоснабжении и главы 7.1 Закона о водоснабжении и водоотведении. Передача прав в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, путем заключения договора безвозмездного пользования действующим законодательством не предусмотрена.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры – объектами централизованных систем теплоснабжения, горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, дата ввода в эксплуатацию которых превышает 5 лет, с момента ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем

до момента опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, должны осуществляться путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Кемеровским УФАС России установлено, что 29.01.2013 между комитетом по управлению муниципальным имуществом Тисульского муниципального района (далее – КУМИ Тисульского муниципального района) и ООО «Тисульская Энергетическая Компания» был заключен договор № 1 аренды муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Тисульского муниципального района (далее – Договор № 1)

В соответствии с пунктом 1.1 Договора № 1 предметом договора является предоставление КУМИ Тисульского муниципального района, на основании проведенного 28.01.2013 открытого аукциона на право заключения договора аренды (извещение о проведении торгов размещено на официальном сайте торгов Российской Федерации [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) под № 251212/0583619/01), за обусловленную сторонами договором плату, во временное пользование и владение имущество, которое будет использовано в целях оказания коммунальных услуг населению.

Согласно приложению № 1 к договору объектами аренды являются объекты коммунальной инфраструктуры (теплоснабжение) Тисульского муниципального района.

Согласно пункту 1.2 Договора № 1 срок действия договора с 29.01.2013 по 27.01.2014.

Дополнительными соглашениями № 1/14, № 1/15, № 1/16, № 1/17, № 1/18 срок действия Договора № 1 продлен до 31.12.2018.

27.03.2013 между КУМИ Тисульского муниципального района и ООО «Тисульская Энергетическая Компания» был заключен договор № 2 аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности Тисульского муниципального района (далее – Договор № 2).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора № 2 предметом договора является предоставление КУМИ Тисульского муниципального района, на основании проведенного 27.03.2013 открытого аукциона на право заключения договора аренды (извещение о проведении торгов размещено на официальном сайте торгов Российской Федерации [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) под № 250213/0583619/01), за обусловленную сторонами договором плату, во временное пользование и владение имущество, которое будет использовано в целях оказания коммунальных услуг населению.

Согласно приложению № 1 к договору объектами аренды являются объекты коммунальной инфраструктуры (теплоснабжение) Тисульского муниципального района.

Согласно пункту 1.2 Договора № 2 срок действия договора с 27.03.2013 по 25.03.2014.

Дополнительными соглашениями № 2/14, № 2/15, № 2/16, № 2/17, № 2/18 срок действия Договора № 2 продлен до 30.12.2018.

29.03.2013 между КУМИ Тисульского муниципального района и ООО «Ресурс-Гарант» был заключен договор № 3 аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности Тисульского муниципального района (далее – Договор № 3).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора № 3 предметом договора является предоставление КУМИ Тисульского муниципального района, за обусловленную сторонами договора плату, во временное пользование и владение имуществом, которое будет использовано в целях оказания коммунальных услуг населению.

Согласно приложению № 1 к договору объектами аренды являются объекты коммунальной инфраструктуры (водоснабжение) Тисульского муниципального района.

Согласно пункту 1.2 Договора № 3 срок действия договора с 29.03.2013 по 27.03.2014.

Дополнительными соглашениями № 3/14, № 3/15, № 3/16, № 3/17, № 3/18 срок действия Договора № 3 продлен до 30.12.2018.

Установлено, что Договор № 3 заключен без проведения соответствующей процедуры торгов.

Кемеровским УФАС России установлено, что дата ввода в эксплуатацию объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности Тисульского муниципального района, переданного по договорам аренды ООО «Тисульская Энергетическая Компания», ООО «Ресурс-Гарант» превышает 5 лет.

С учетом изложенного, после вступления в силу 08.05.2013 Федерального закона № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» для имущества старше 5 лет передача прав владения и (или) пользования таким имуществом должны осуществляться путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, по окончании срока действия Договоров № 1, № 2, № 3 в 2014 году объекты коммунальной инфраструктуры, переданные по вышеуказанным договорам должны были быть переданы во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам, только после проведения торгов на право заключения концессионного соглашения, в соответствии с требованиями Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с частью 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением законодательно установленных случаев, не может не влиять на конкуренцию,

поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены все потенциальные желающие для заключения концессионного соглашения.

Признаками ограничения конкуренции являются, в числе прочего, любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ).

КУМИ Тисульского муниципального района в нарушение действующего законодательства, а именно: Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» передал по договорам аренды заключенным с ООО «Тисульская Энергетическая Компания», ООО «Ресурс-Гарант», объекты коммунальной инфраструктуры без проведения публичных процедур, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях, тем самым предоставил указанным хозяйствующим субъектам преимущества по отношению к другим хозяйствующим субъектам, что привело (могло привести) к нарушению прав и законных интересов иных участников рынка оказания услуг теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, ограничению конкуренции, исключению возможности соперничества хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность на данном рынке.

С учетом того, что дата ввода в эксплуатацию объектов коммунальной инфраструктуры Тисульского муниципального района, переданных по спорным договорам аренды, дополнительным соглашениям заключенным с ООО «Тисульская Энергетическая Компания», ООО «Ресурс-Гарант», превышает 5 лет, действия КУМИ Тисульского муниципального района по продлению срока действия договоров № 1, № 2, № 3 без проведения соответствующих конкурсных процедур, содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ.

В связи с наличием в действиях КУМИ Тисульского муниципального района (652210, пгт. Тисуль, ул. Ленина, 55) признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области предупреждает о необходимости прекращения в срок до 01.10.2018 указанных действий, а именно: необходимо совершить действия, направленные на возврат муниципального имущества, переданного ООО «Тисульская Энергетическая Компания», ООО «Ресурс-Гарант», по договорам аренды № 1, № 2, № 3, а также дополнительным соглашениям к данным договорам.

О выполнении предупреждения необходимо сообщить в Кемеровское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

<...>