РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/16-1236/2020

резолютивная часть решения оглашена «8» октября 2020 года

решение в полном объеме изготовлено «22» октября 2020 года г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии:

– <--->;

Члены Комиссии:

– <--->;

– <--->;

рассмотрев дело №086/01/16-1236/2020 по признакам нарушения Администрацией Березовского района (ИНН 8613002594, ул. Астраханцева, 54, пгт. Березово, 628140) и Обществом с ограниченной ответственностью «Теплосети Игрим» (ИНН 8613002717, ул. Ленина, 10, пгт. Игрим, 628147) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствии на заседании заявителя прокуратуры Березовского района, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела;

в отсутствии на заседании представителя ответчика по делу от Администрации Березовского района, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в отсутствии на заседании представителя ответчика по делу ООО «Теплосети Игрим», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступили заявление и материалы из Прокуратуры Березовского района, содержащие сведения о наличии признаков нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-Фз «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях Администрации Березовского района при передаче хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для предоставления коммунальных услуг населению пгт. Березово.

По результатам рассмотрения указанных заявления и материалов, а также дополнительно полученных документов, Ханты-Мансийским УФАС России на основании приказа от 23.07.2020 №193 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело №086/01/16-1236/2020 по признакам нарушения Администрацией Березовского района и Общества с ограниченной ответственностью «Теплосети Игрим» (далее – ООО «Теплосети Игрим») пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с определением о назначении дела к рассмотрению от 24.07.2020г. (исх. №05/ТВ-7318 от 27.07.2020г.), рассмотрение дела назначено на 08.09.2020г., у Администрации Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» запрошены необходимые документы и объяснения по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Определением от 08.09.2020г. (исх.№05/ТВ-9442 от 11.09.2020г.) рассмотрение дела №086/01/16-1236/2020 было отложено в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела. Рассмотрение дела назначено на 08.10.2020 года. Лицам, участвующим в деле, была представлена возможность принять участие в деле посредством видеоконференцсвязи, о чем в определении была указана соответствующая ссылка с приложением инструкции по подключению к видеоконференцсвязи.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в адрес лиц, участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела №086/01/16-1236/2020 от 08.09.2020г. (исх.№05/ТВ-9525 от 15.09.2020г.).

08.10.2020г., Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, изучив материалы дела, исследовав и оценив в совокупности представленные документы лицами, участвующими в деле, пришла к следующим выводам.

ООО «Теплосети Игрим» направило письмо от 28.11.2017г. №2968 в адрес Главы Березовского района Фомина В.И. с просьбой заключить договор аренды в отношении муниципального имущества, в том числе в отношении зданий котельных, тепловых сетей, а также иного имущества, предназначенного для теплоснабжения населения и учреждений на территории г.п. Игрим и п.Ванзетур.

30.11.2017г. между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» заключен договор аренды №106, сроком действия с 30.12.2017 по 29.01.2018г.

Размер арендной платы по договору установлен в размере 390 348, 22 рублей.

Согласно приложению к настоящему договору, обществу передаётся имущество, предназначенное для организации теплоснабжения населения городского поселения Игрим, а в частности здания котельных, котельных (6 ед.), введенные в эксплуатацию в период с 1966 по 2014г.г., земельные участки под котельными, здание котельной в п.Ванзетур (введено в эксплуатацию в 1989г.), системы теплоснабжения, теплосети, теплотрассы, тепловые колодца, сети теплоснабжения (98 ед.), в том числе теплотрасса и сети теплоснабжения в п.Ванзетур, введенные в эксплуатацию в период с 1966 по 2011 годы, та также иное оборудование (котлы, электростанции, насосы).

Имущество передано по акту приема-передачи от 30.11.2017г.

29.08.2018г. ООО «Теплосети Игрим» направило письмо №05/1178 в адрес Главы Березовского района Фомина В.И. с просьбой заключить договор аренды в отношении муниципального имущества, предназначенного для выработки и передачи тепловой энергии, горячего водоснабжения для пгт. Игрим и п.Ванзетур

01.09.2018г. между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» заключен договор аренды №93, сроком действия 30 дней с даты подписания договора (с 01.09.2018 по 30.09.2018). Размер арендной платы по договору установлен в размере 390 348, 22 рублей. Предметом указанного договора является тоже имущество, что и по договору аренды №106 от 30.11.2017г.

Имущество передано по акту приема-передачи от 01.09.2018г.

Как следует из материалов дела, имущество из оборота ООО «Теплосети Игрим» не производилось, что следует из писем Администрации Березовского района от 26.03.2020г.

№2003, от 27.03.2020 №2045, направленных в адрес прокуратуры Березовского района в рамках проводимой проверки.

В своих письменных объяснениях, представленных в рамках дела о нарушении антимонопольного законодательства Администрация Березовского района, ссылаясь на разъяснения ФАС России, содержащихся в письме от 04.09.2013 №АЦ/34611/13 указала, что указанные договоры заключались на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Как указывает администрация, заключение договоров аренды осуществлялось в условиях отсутствия на территории г.п. Березово иных функционирующих хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке теплоснабжения, имеющих специализированный штат и опыт работы в данном сегменте рынка.

Обязательность заключения договоров аренды была вызвана необходимостью выполнения условий утверждения тарифов на тепловую энергию и гарантии оказания услуг теплоснабжения для жизнеобеспечения учреждений бюджетной сферы, предприятий жилищно-коммунального комплекса, предприятий других форм собственности и населения района.

Администрация Березовского района также указала, что в 2018 году принято решение об учреждении МУП «Теплосети Игрим» и закреплении объектов жилищно-коммунального хозяйства за предприятием на праве хозяйственного ведения.

Администрация Березовского района считает, что указанные действия не повлекли ограничения, устранения конкуренции, в частности не привело к ограничению доступа на товарный рынок или устранения с него хозяйствующих субъектов.

В своих письменных объяснениях ООО «Теплосети Игрим» указало, что в отношении общества открыто конкурсное производство на основании решения Арбитражного суда ХМАО-Югры от 29.06.2020г. по делу №А75-22443/2019, конкурсным управляющим назначен А.В. Демьяненко.

Конкурсный управляющий А.В. Демьяненко, действующий в интересах общества в письменных объяснениях указал, что пояснить по существу рассматриваемого дело ничего не может по причине того, что ему обстоятельства прошлых лет не известно.

Изучив материалы дела и письменные объяснения лиц, участвующих в дела Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

Условия заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества определены статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, которая введена Федеральным законом от 30.06.2008 № 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и статьей 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Частями 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон №103-ФЗ) 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 Закона о водоснабжении и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

Согласно части 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 Законом о водоснабжении 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.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

В силу части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, 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 Законом о теплоснабжении 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.

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.

Таким образом, если все объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в ином случае -

только концессионное соглашение.

Согласно части 1 статьи 13 Закона №115-ФЗ концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, не допускается, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, обязательность которых закреплена Законом о теплоснабжении, Законом о водоснабжении, а также Законом №115-ФЗ.

Предметом аренды указанных договоров является имущество, введенное в эксплуатацию более пяти лет назад, что было указано выше. Следовательно, нормы статьи 17.1 Закона о защите конкуренции на момент заключения договоров не подлежали применению.

Таким образом, Администрация Березовского района, при заключении вышеуказанных договоров обязана была руководствоваться требованиями Закона №115-ФЗ, Закона о теплоснабжении, т.е. договоры подлежали заключению по результатам конкурсных процедур.

При этом как следует из материалов дела, имущество, переданное ООО «Теплосети Игрим» по договорам аренды, не выбывало из использования общества в плоть до 31.12.2018г., что следует из писем Администрации Березовского района в адрес прокуратуры Березовского района и сводной ведомостью по оплатам услуг, представленной в материалы дела ООО «Теплосети Игрим».

Таким образом, ООО «Теплосети Игрим» владело и пользовалось имуществом и извлекало от использования такого имущества прибыль на протяжении более одного года.

Кроме того, несмотря на то, что по договорам аренды предусматривалось взимание с общества арендных платежей, тем не менее такие платежи обществом в муниципальную казану не поступали, что следует из письменных объяснений Администрации Березовского района (вх.№ 02-6225 от 28.07.2020г.).

Таким образом, указанное свидетельствует о том, что бюджет района недополучил финансовые средства от сдачи в аренду муниципального имущества, а обществу тем самым были фактически предоставлены муниципальные преференции.

Следовательно, в данной ситуации ООО «Теплосети Игрим» не только получило на не конкурентной основе право использовать муниципальное имущество и извлекать от его использования прибыль, но и фактически было освобождено от уплаты арендных платежей за пользование данным имуществом по договорам аренды.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Статья 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условиях обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Защита определенной конкурентной среды (соперничества хозяйствующих субъектов) не может рассматриваться в отрыве от правомерности целей (результатов) соперничества и его условий, правовых требований к конкурентам. Недопустимо неправомерное ограничение конкуренции в отношении тех хозяйствующих субъектов, которые действуют на товарном рынке в соответствии с правовыми нормами и законными интересами других лиц, желают и готовы выйти на соответствующий товарный рынок, понимая, что деятельность на нем должна отвечать определенным юридическим, техническим (технологическим) и экономическим стандартам.

Применительно к рынку теплоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

При этом, одним из основных приоритетов государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства является развитие конкуренции. Значимым аспектом развития конкуренции за доступ на рынок услуг теплоснабжения является возможность получения прав в отношении государственного и муниципального имущества по результатам нормативно

закрепленной процедуры конкурентного отбора.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для теплоснабжения, горячего водоснабжения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации определен особый порядок распоряжения указанным имуществом.

В рассматриваемом случае предоставление прав владения и пользования в отношении рассматриваемых объектов являлось заключение концессионного соглашения в порядке, установленном Законом №115-ФЗ.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307-КГ15-1408, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11).

В Постановлении Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 г. № 7905/09 также указано, что открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами теплоснабжения, обуславливает получение возможности доступа на рынок услуг по передаче тепловой энергии, услуг горячего водоснабжения в границах присоединенных сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Предоставление права пользования муниципальным имуществом, в том числе на условиях аренды, в отсутствие законных оснований создает для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут имеет намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности объектами теплоснабжения ведет к недопущению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения.

Несоблюдение порядка предоставления прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, объектов централизованной системы горячего водоснабжения, препятствует привлечению частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства и не обеспечивает развитие добросовестной конкуренции за доступ на рынок.

Причины, по которым муниципальное имущество было передано ООО «Теплосети Игрим» (в том числе в целях предоставления гарантий по оказанию услуг теплоснабжения для жизнеобеспечения учреждений бюджетной сферы, предприятий жилищно-коммунального комплекса, предприятий других форм собственности и населения района), не имеют правового значения для установления нарушения Закона о защите конкуренции.

Достижение целей обеспечения населения и организаций услугами теплоснабжения не исключает необходимости соблюдения требований статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, которой определен особый порядок распоряжения объектами теплоснабжения в целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для теплоснабжения, и выбора наиболее эффективного правообладателя.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органами или организациями как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить наличие соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

С учетом изложенного, поскольку указанные выше договоры заключены между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» без проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом №115-ФЗ, то указанное свидетельствует о наличии между администрацией и обществом признаков нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, поскольку привлечение ООО «Теплосети Игрим» в качестве арендатора по указанным договорам без проведения торгов, свидетельствует о предоставлении последнему преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, ограничении конкуренции на рынке соответствующих работ (услуг).

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В силу абзаца 8 подпункта «в» пункта 1.3 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.9 настоящего Порядка.

Согласно пункту 10.9 по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 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. При определении таких границ может приниматься во внимание предмет соглашения, заключенного между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

в) определение географических границ товарного рынка. При определении таких границ могут приниматься во внимание, в частности:

- предмет соглашения, заключенного между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты - участники рассматриваемого соглашения;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние.

В ходе анализа временной интервал исследования товарного рынка определен с 30.11.2017

по 31.12.2018г.г., т.е. с даты заключения договора аренды №106 от 30.11.2017, с учетом заключения договора аренды №93 от 01.09.2018г. и фактического пользования имуществом, что следует из материалов настоящего дела.

Продуктовые границы товарного рынка, принимая во внимание условия договоров аренды №106 от 30.11.2017 и №93 от 01.09.2018г. являются услуги по передаче тепловой энергии.

Географические границы товарного рынка определены как зона обслуживания потребителей в границах, имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов теплоснабжения (в том числе сетей (котельной) на территории п.Ванзетур Березовского района).

Согласно сведениям с сайта http://bptr.eias.admhmao.ru, доступ на который обеспечивается через сайт Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (далее – Службы) https://rst.admhmao.ru следует, что на территории Березовского района деятельность по передаче тепловой энергии осуществляет ОАО «Югорская территориальная энергетическая компания – Региональная сети», что подтверждается приказами Службы от 5 декабря 2017 года №149-нп и №152-нп, согласно которым обществу установлен тариф на тепловую энергию, поставляемую потребителям.

Также согласно приказа Службы от 07.12.2017г. №161-нп тарифы на тепловую энергию на территории Березовского района утверждены таким хозяйствующим субъектам как ООО «Теплосети Саранпауль», ООО «Теплосети Березово».

Указанным приказом тарифы на тепловую энергию также утверждены для АО «Югорский лесопромышленный холдинг», ООО «Жилкомсервис», ООО «Сургутские городские электрические сети».

Также, согласно сведениям вышеуказанного сайта следует, что в период с декабря 2017 года по ноябрь 2018 года тарифы на тепловую энергию утверждались для таких хозяйствующих субъектов как ООО «Междуреченские коммунальные системы» (приказ Службы от 13.12.2017г. №179-нп), ООО «Производственное объединение Югратеплосервис» (приказ Службы от 10.05.2018г. №29-нп), ООО «Жилкомсервис», ООО «Комплекс коммунальных платежей», ООО «Теплотехсервис», ООО «КОММУНЭНЕРГО», ООО «Управление производственно-технологической комплектации» (приказ Службы от 20.11.2018 №58-нп).

Все приведенные хозяйствующие субъекты являются прямыми конкурентами ООО «Теплосети Игрим», а значит могли быть потенциальными претендентами и могли бороться за право пользованием объектов коммунальной инфраструктуры, переданных обществу по договорам аренды №106 от 30.11.2017 и №93 от 01.09.2018г. в случае проведения администрацией торгов в соответствии с требованиями Закона 115-ФЗ.

При этом исследуемый в настоящем деле перечень хозяйствующих субъектов не является закрытым, поскольку в случае объявления и проведения Администрацией Березовского района конкурентной процедуры, любой хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность на исследуемом товарном рынке на территории другого муниципального образования автономного округа, а также на территории других субъектов Российской Федерации мог стать участником такой процедуры и бороться за право получения в пользование объектов коммунальной инфраструктуры пгт. Игрим, п.Ванзетур Березовского района.

Однако учитывая то, что при передаче объектов коммунальной инфраструктуры ООО «Теплосети Игрим» Администрацией Березовского района небыли соблюдены требования статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, Закона №115-ФЗ в части передачи указанных объектов на конкурентной основе, то указанное свидетельствует предоставлении администрацией обществу преимущественных условий в осуществлении хозяйственной деятельности и ограничении конкуренции на рассматриваемом в настоящем деле товарном рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела от 08.09.2020г. (исх.№05/ТВ-9525 от 15.09.2020) в адрес лиц, участвующих в деле для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

Однако, представленным правом лица, участвующие в деле не воспользовались, а именно не представили свои пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания, поскольку договорные отношения между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» прекращены.

Руководствуясь статьей 23, часть. 1 стати 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела, в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

2. Признать в действиях Администрации Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении договоров аренды №106 от 30.11.2017 и №93 от 01.09.2018г. в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения населения без проведения торгов, в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

4. Передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <--->

Члены Комиссии: <--->

<--->

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Решение может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.