

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

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>; <...>;

в присутствии представителя заявителя – <...>;

в отсутствие представителей иных лиц, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев 25.03.2019 г. дело № 1-15-128/38--18 от 09.11.2018г., возбужденное по признакам нарушения Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» п. 2 ч. 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Ресурс» по договору безвозмездного пользования № 03 от 15.05.2017 г. без заключения концессионного соглашения,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление ООО «Иркутскэнергосбыт» о проведении проверки в отношении Администрации МО «Усть-Илимский район» (вх. № 11018 от 04.09.2017 г.). По результатам рассмотрения заявления установлено следующее.

15.05.2017 г. между Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» и ООО «Ресурс» заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 03.

Срок действия договора - с 16.05.2017 г. по 16.06.2017 г. Предметом договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом выступают объекты тепло- водо –снабжения и водоотведения, срок эксплуатации которых составляет более пяти лет.

Соглашением от 22.06.2017 г. о внесении изменений в договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом срок действия договора установлен с 15.05.2017г. до заключения концессионного соглашения.

Заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности (далее – Объекты), осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении), статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении).

Согласно части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа Объектов и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа Объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в

соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло более пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по концессионному соглашению.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения являющихся предметом договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 03 от 15.05.2017 г., может осуществляться только по концессионному соглашению.

Исходя из вышеизложенного, Комитет по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» не имел правовых оснований для заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 03 от 15.05.2017 г.

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 статьей 37 данного закона.

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.

Ввиду изложенного, действия Комитета по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район», выразившиеся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Ресурс» по договору безвозмездного пользования № 03 от 15.05.2017 г. в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, действия Комитета по управлению имуществом Администрации

муниципального образования «Усть-Илимский район» по заключению вышеуказанного договора содержат признаки нарушения п 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 2 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 данной статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 данного Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании вышеизложенного, Иркутским УФАС России 03.11.2017г. выдано предупреждение № 80 Комитету по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» об устранении допущенного нарушения путём осуществления передачи прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного контракта, с соблюдением порядка, предусмотренного ст. 28.1 Федерального закона № 190-ФЗ «О теплоснабжении», до 02.04.2018г.

09.04.2018 г. в адрес Иркутского УФАС России поступило ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения в связи с длительностью сроков проведения процедуры заключения концессионного соглашения, на основании чего срок исполнения предупреждения продлен до 15.09.2018г.

Между тем, в указанный срок Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» не представлены доказательства исполнения указанного предупреждения.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Иркутского УФАС России от 09.11.2018г. № 1-15-128/38--18 возбуждено дело в отношении Комитета по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» по признакам нарушения п. 2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

**В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № № 1-15-128/38--18 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.**

Для рассмотрения дела № 1-15-128/38--18 от 09.11.2018г. 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" (далее Порядок).

#### **Временной интервал исследования товарного рынка.**

Временной интервал исследования товарного рынка – с 16.05.2017 г. по 16.05.2018г.

#### **Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.**

Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по передаче тепловой энергии, услуги водоснабжения, услуги водоотведения.

Географические границы товарного рынка определены как зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения (в том числе сетей на территории муниципального образования «Усть-Илимский район» Иркутской области).

#### **Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке.**

Действия Комитета по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район», выразившиеся в передаче во временное пользование муниципального имущества ООО «Ресурс» по договору безвозмездного пользования № 03 от 15.05.2017 г., в нарушение положений ст. 28.1 Закона о теплоснабжении и ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарных рынках по оказанию услуг по передаче тепловой энергии, водоснабжения и водоотведения в границах муниципального образования «Усть-Илимский район» Иркутской области в результате необоснованного препятствования осуществлению деятельности иными хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном порядке.

**В ходе рассмотрения дела** ООО «Иркутская энергосбытовая компания» представлены пояснения, согласно которым объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения являющиеся предметом договора безвозмездного пользования № 03 от 15.05.2017 г., могут быть переданы органом местного самоуправления во владение и пользование теплоснабжающей организации только по концессионному соглашению.

Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» (вх. № 2586-ЭП/19 от 28.02.2019 г.) представлены пояснения и документы из которых следует, что Комитетом в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся предметом договора безвозмездного пользования № 03 от 15.05.2017 г., с ООО «Вода плюс» заключено концессионное соглашение № 060818/0007839/01/02 от 16.10.2018 г.

В отношении объектов теплоснабжения, расположенных на территории Невонского муниципального образования, в настоящее время готовится документация для проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

ООО «Ресурс» по существу возбужденного дела пояснений не представлено.

**Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-128/38--18 исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы заявителя приходит к следующим выводам.**

В ходе рассмотрения дела установлено, что фактическое пользование имуществом осуществлялось ООО «Ресурс» на основании договора безвозмездного пользования муниципального имущества № 03 от 15.05.2017 г. в нарушение требований действующего законодательства. Таким образом, потенциальным хозяйствующим субъектам, которые могли бы использовать муниципальное имущество на основании концессионного соглашения в установленном законом порядке, созданы препятствия к осуществлению деятельности.

Комиссией Иркутского УФАС России установлено, что предупреждение № 80 от 03.11.2017 г. Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» в срок до **15.09.2018 г.** не исполнено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия (бездействие) Комитета по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район», выразившиеся в заключении с ООО «Ресурс» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 03 от 15.05.2017 г., предусматривающего временное пользование муниципальным имуществом в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», которые приводят или могут 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, по пункту 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-128/38—18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия Комитета по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район», выразившиеся в заключении с ООО «Ресурс» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 03 от 15.05.2017 г., предусматривающего временное пользование муниципальным имуществом в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», по п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Лицам, участвующим в деле 11.03.2019 г. направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела.

ООО «Иркутскэнергосбыт» представлены пояснения из которых следует, что заявитель считает выводы Комиссии Иркутского УФАС России правомерными и обоснованными, соответствующими фактическим обстоятельствам.

Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» представлены пояснения (вх. № 3799-ЭП/19 от 21.03.2019 г.) из которых следует, что в отношении объектов водоснабжения, находящихся на территории Невонского муниципального образования, заключено концессионное соглашение № 060818/0007839/01/04 от 16.10.2018 г. В отношении объектов теплоснабжения Администрацией муниципального образования «Усть-Илимский район» издано постановление от 20.03.2019 г. № 148 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения и отдельных объектов таких систем, расположенных на территории Невонского муниципального образования, входящего в состав муниципального образования «Усть-Илимский район», конкурсная документация будет опубликована в установленном порядке в срок до 25.03.2019 г.

Вышеуказанные обстоятельства не влияют на правильность выводов Комиссии Иркутского УФАС России и не могут свидетельствуют об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, заключение Комитетом по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» с ООО «Вода плюс» концессионного соглашения № 060818/0007839/01/04 от 16.10.2018 г. исключает возможность выдачи предписания антимонопольного органа в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся предметом договора безвозмездного пользования № 03 от 15.05.2017 г.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать Комитет по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» (666655, Иркутская область, Усть-Илимский район, п. Бадарминск, ул. Школьная, 2, ИНН: 3817028626, ОГРН: 1063817003172, КПП: 381701001) нарушившим п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с совершением действий, выразившихся в заключении с ООО «Ресурс» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом №03 от 15.05.2017 г.,

предусматривающего временное пользование муниципальным имуществом в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 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 Комитету по управлению имуществом Администрации муниципального образования «Усть-Илимский район» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и пользования в отношении объектов теплоснабжения, являющихся предметом вышеуказанного договора, с соблюдением порядка, предусмотренного ст. 28.1. Федерального закона № 190-ФЗ «О теплоснабжении», срок до **16.09.2019 г.**

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 к административной ответственности.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.