

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 10-06/20

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

27 октября 2020 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Челябинское УФАС России в рамках информационного взаимодействия с Министерством тарифного регулирования и энергетики Челябинской области провело проверку правомерности передачи Администрацией Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) муниципального имущества (объектов теплоснабжения) в безвозмездное пользование ООО «Белозерское ЖКХ № 2» на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Челябинское УФАС России, реализуя свои полномочия в целях защиты конкуренции, в том числе пресечения и предупреждения монополистической деятельности, выдает предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, привлекает виновных лиц к административной ответственности.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно информации, представленной Администрацией письмом от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888), муниципалитет заключил с ООО «Белозерское ЖКХ № 2» договор безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3 без проведения торгов.

Муниципальное имущество для оказания услуг по теплоснабжению передано ООО «Белозерское ЖКХ № 2» по акту приема-передачи согласно приложению № 1 к договору безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3.

Срок действия договора безвозмездного пользования от 19.10.2016 № 3 – с 19.10.2016 до 19.10.2021.

Решением Совета депутатов Белозерского сельского поселения Троицкого

муниципального Челябинской области № 187 от 07.10.2016 в связи со сроком окончания действия договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры, в интересах потребителей тепловой энергии в с. Белозеры (срок окончания договора 18.10.2016 год) рекомендовано главе сельского поселения заключить договор безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры для организации теплоснабжения в с. Белозеры на срок с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы.

В связи с чем, главой Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области принято Постановление от 07.10.2016 № 61 о заключении договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения с. Белозеры на срок с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы.

Согласно письменным пояснениям Администрации от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888) торги на право передачи муниципальных объектов теплоснабжения в период 2016-2020 годы не проводились.

Кроме того, письмом от 21.07.2020 № 8772/06 Челябинское УФАС России в рамках проводимой проверки запросило у Администрации информацию о сроке ввода в эксплуатацию муниципального имущества (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы), расположенного на территории Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области, с приложением подтверждающих документов.

Однако, письмом от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888) Администрация не представила указанную информацию в антимонопольный орган.

Согласно устным пояснениям главы Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области ввиду отсутствия трудовых ресурсов в муниципалитете, а также трудоемкости проведения работы по поиску документов о государственной регистрации права муниципальной собственности на объекты теплоснабжения (блочно-контейнерная котельная и теплотрасса) данные сведения не представлялось возможным представить.

При этом, глава поселения пояснила, что блочно-контейнерная котельная, предназначенная для организации теплоснабжения с. Белозеры, была запущена в январе 2010 года, а теплотрасса в 1980 году.

Таким образом, из анализа имеющейся информации Челябинское УФАС России пришло к выводу, что срок эксплуатации блочной-контейнерной котельной и теплотрассы для теплоснабжения с. Белозеры Троицкого муниципального района Челябинской области, составляет более 5 лет.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования данными объектами по концессионному

соглашению осуществляется 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 (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).

Из анализа норм действующего законодательства Российской Федерации следует, что передача прав в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет, должна осуществляться исключительно на основании концессионного соглашения.

Учитывая, что срок эксплуатации объектов теплоснабжения (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы) в рамках договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3 составляет более 5 лет, передача прав в отношении указанного имущества должна осуществляться Администрацией на основании концессионного соглашения.

Согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 14.06.2016 № АД/40064/16, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

По имеющейся в антимонопольном органе информации, Администрация не обращалась в орган тарифного регулирования с заявлением о представлении сведений о ценах, значениях и параметрах, используемых организатором конкурса для расчета дисконтированной выручки участника конкурса, а также для согласования метода регулирования тарифов и значений долгосрочных параметров регулирования для включения в

конкурсную документацию (письмо от 17.08.2020 № 314).

Вместе с тем, законодательством предусмотрено, что договор аренды (безвозмездного пользования, концессионное соглашение) объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, должен включать в себя значения долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Кроме того, в соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Соответственно, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды (безвозмездного пользования) на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Законом о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

Однако, по имеющейся информации, на протяжении длительного периода времени Администрация не предпринимала реальных действий по подготовке к заключению концессионного соглашения, в частности, не велась работа по разработке конкурсной документации, не был объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения и др.

Таким образом, заключение договора безвозмездного пользования между муниципалитетом и ООО «Белозерское ЖКХ № 2» без проведения конкурентных процедур приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законном порядке.

Следовательно, для передачи указанного имущества Администрации

необходимо проведение конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Таким образом, Администрация допустила нарушение императивных запретов, установленных Законом о теплоснабжении поскольку, начиная с 19.10.2019 и по настоящее время предоставила право безвозмездного пользования на муниципальное имущество (объекты коммунальной инфраструктуры) ООО «Белозерское ЖКХ № 2» в целях оказания услуг теплоснабжения без учета требований, установленных Законом о теплоснабжении и Федеральным законом от 21.07.2015 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании изложенного, в действиях Администрации по предоставлению хозяйствующему субъекту объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования в период с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы без проведения торгов присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 8 указанной части.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Закон о защите конкуренции направлен на предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции, в частности органами местного самоуправления, в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1 Закона о защите конкуренции).

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту публичных интересов.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по передаче муниципальных объектов теплоснабжения (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы) с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, а именно в срок **до 01.02.2021** возвратить муниципальное имущество, переданное по договору от 19.10.2016 № 3, в муниципальную казну.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Вр.и.о.руководителя
Рысева

Е.Г.

Овчинникова М.В.

8 (351) 266-67-25

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 10-06/20
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ
ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

27 октября 2020 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Челябинское УФАС России в рамках информационного взаимодействия с Министерством тарифного регулирования и энергетики Челябинской области провело проверку правомерности передачи Администрацией Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) муниципального имущества (объектов теплоснабжения) в безвозмездное пользование ООО «Белозерское ЖКХ № 2» на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Челябинское УФАС России, реализуя свои полномочия в целях защиты конкуренции, в том числе пресечения и предупреждения монополистической деятельности, выдает предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждает и рассматривает дела о нарушениях

антимонопольного законодательства, привлекает виновных лиц к административной ответственности.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно информации, представленной Администрацией письмом от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888), муниципалитет заключил с ООО «Белозерское ЖКХ № 2» договор безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3 без проведения торгов.

Муниципальное имущество для оказания услуг по теплоснабжению передано ООО «Белозерское ЖКХ № 2» по акту приема-передачи согласно приложению № 1 к договору безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3.

Срок действия договора безвозмездного пользования от 19.10.2016 № 3 – с 19.10.2016 до 19.10.2021.

Решением Совета депутатов Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального Челябинской области № 187 от 07.10.2016 в связи со сроком окончания действия договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры, в интересах потребителей тепловой энергии в с. Белозеры (срок окончания договора 18.10.2016 год) рекомендовано главе сельского поселения заключить договор безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры для организации теплоснабжения в с. Белозеры на срок с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы.

В связи с чем, главой Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области принято Постановление от 07.10.2016 № 61 о заключении договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения с. Белозеры на срок с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы.

Согласно письменным пояснениям Администрации от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888) торги на право передачи муниципальных объектов теплоснабжения в период 2016-2020 годы не проводились.

Кроме того, письмом от 21.07.2020 № 8772/06 Челябинское УФАС России в рамках проводимой проверки запросило у Администрации информацию о сроке ввода в эксплуатацию муниципального имущества (блочной-контейнерной котельной и теплотрассы), расположенного на территории Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района

Челябинской области, с приложением подтверждающих документов.

Однако, письмом от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888) Администрация не представила указанную информацию в антимонопольный орган.

Согласно устным пояснениям главы Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области ввиду отсутствия трудовых ресурсов в муниципалитете, а также трудоемкости проведения работы по поиску документов о государственной регистрации права муниципальной собственности на объекты теплоснабжения (блочно-контейнерная котельная и теплотрасса) данные сведения не представлялось возможным представить.

При этом, глава поселения пояснила, что блочно-контейнерная котельная, предназначенная для организации теплоснабжения с. Белозеры, была запущена в январе 2010 года, а теплотрасса в 1980 году.

Таким образом, из анализа имеющейся информации Челябинское УФАС России пришло к выводу, что срок эксплуатации блочной-контейнерной котельной и теплотрассы для теплоснабжения с. Белозеры Троицкого муниципального района Челябинской области, составляет более 5 лет.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования данными объектами по концессионному соглашению осуществляется 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 (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).

Из анализа норм действующего законодательства Российской Федерации следует, что передача прав в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет, должна осуществляться исключительно на основании концессионного соглашения.

Учитывая, что срок эксплуатации объектов теплоснабжения (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы) в рамках договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для

организации теплоснабжения с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3 составляет более 5 лет, передача прав в отношении указанного имущества должна осуществляться Администрацией на основании концессионного соглашения.

Согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 14.06.2016 № АД/40064/16, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

По имеющейся в антимонопольном органе информации, Администрация не обращалась в орган тарифного регулирования с заявлением о представлении сведений о ценах, значениях и параметрах, используемых организатором конкурса для расчета дисконтированной выручки участника конкурса, а также для согласования метода регулирования тарифов и значений долгосрочных параметров регулирования для включения в конкурсную документацию (письмо от 17.08.2020 № 314).

Вместе с тем, законодательством предусмотрено, что договор аренды (безвозмездного пользования, концессионное соглашение) объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, должен включать в себя значения долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Кроме того, в соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Соответственно, законодательством Российской Федерации был установлен

переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды (безвозмездного пользования) на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Законом о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

Однако, по имеющейся информации, на протяжении длительного периода времени Администрация не предпринимала реальных действий по подготовке к заключению концессионного соглашения, в частности, не велась работа по разработке конкурсной документации, не был объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения и др.

Таким образом, заключение договора безвозмездного пользования между муниципалитетом и ООО «Белозерское ЖКХ № 2» без проведения конкурентных процедур 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 законном порядке.

Следовательно, для передачи указанного имущества Администрации необходимо проведение конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Таким образом, Администрация допустила нарушение императивных запретов, установленных Законом о теплоснабжении поскольку, начиная с 19.10.2019 и по настоящее время предоставила право безвозмездного пользования на муниципальное имущество (объекты коммунальной инфраструктуры) ООО «Белозерское ЖКХ № 2» в целях оказания услуг теплоснабжения без учета требований, установленных Законом о теплоснабжении и Федеральным законом от 21.07.2015 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании изложенного, в действиях Администрации по предоставлению хозяйствующему субъекту объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования в период с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы без проведения торгов присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 8 указанной части.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению,

ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Закон о защите конкуренции направлен на предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции, в частности органами местного самоуправления, в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1 Закона о защите конкуренции).

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения

антимонопольного законодательства, в частности пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту публичных интересов.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по передаче муниципальных объектов теплоснабжения (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы) с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, а именно в срок **до 01.02.2021** возвратить муниципальное имущество, переданное по договору от 19.10.2016 № 3, в муниципальную казну.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Вр.и.о.руководителя
Рысева

Е.Г.

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 10-06/20

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

27 октября 2020 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Челябинское УФАС России в рамках информационного взаимодействия с Министерством тарифного регулирования и энергетики Челябинской области провело проверку правомерности передачи Администрацией Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) муниципального имущества (объектов теплоснабжения) в безвозмездное пользование ООО «Белозерское ЖКХ № 2» на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Челябинское УФАС России, реализуя свои полномочия в целях защиты конкуренции, в том числе пресечения и предупреждения монополистической деятельности, выдает предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, привлекает виновных лиц к административной ответственности.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно информации, представленной Администрацией письмом от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888), муниципалитет заключил с ООО «Белозерское ЖКХ № 2» договор безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3 без проведения торгов.

Муниципальное имущество для оказания услуг по теплоснабжению передано ООО «Белозерское ЖКХ № 2» по акту приема-передачи согласно приложению № 1 к договору безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3.

Срок действия договора безвозмездного пользования от 19.10.2016 № 3 – с 19.10.2016 до 19.10.2021.

Решением Совета депутатов Белозерского сельского поселения Троицкого

муниципального Челябинской области № 187 от 07.10.2016 в связи со сроком окончания действия договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения в с. Белозеры, в интересах потребителей тепловой энергии в с. Белозеры (срок окончания договора 18.10.2016 год) рекомендовано главе сельского поселения заключить договор безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры для организации теплоснабжения в с. Белозеры на срок с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы.

В связи с чем, главой Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области принято Постановление от 07.10.2016 № 61 о заключении договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения с. Белозеры на срок с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы.

Согласно письменным пояснениям Администрации от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888) торги на право передачи муниципальных объектов теплоснабжения в период 2016-2020 годы не проводились.

Кроме того, письмом от 21.07.2020 № 8772/06 Челябинское УФАС России в рамках проводимой проверки запросило у Администрации информацию о сроке ввода в эксплуатацию муниципального имущества (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы), расположенного на территории Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области, с приложением подтверждающих документов.

Однако, письмом от 17.08.2020 № 314 (вх. от 21.08.2020 № 11888) Администрация не представила указанную информацию в антимонопольный орган.

Согласно устным пояснениям главы Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района Челябинской области ввиду отсутствия трудовых ресурсов в муниципалитете, а также трудоемкости проведения работы по поиску документов о государственной регистрации права муниципальной собственности на объекты теплоснабжения (блочно-контейнерная котельная и теплотрасса) данные сведения не представлялось возможным представить.

При этом, глава поселения пояснила, что блочно-контейнерная котельная, предназначенная для организации теплоснабжения с. Белозеры, была запущена в январе 2010 года, а теплотрасса в 1980 году.

Таким образом, из анализа имеющейся информации Челябинское УФАС России пришло к выводу, что срок эксплуатации блочной-контейнерной котельной и теплотрассы для теплоснабжения с. Белозеры Троицкого муниципального района Челябинской области, составляет более 5 лет.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования данными объектами по концессионному

соглашению осуществляется 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 (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).

Из анализа норм действующего законодательства Российской Федерации следует, что передача прав в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет, должна осуществляться исключительно на основании концессионного соглашения.

Учитывая, что срок эксплуатации объектов теплоснабжения (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы) в рамках договора безвозмездного пользования объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения с. Белозеры Белозерского сельского поселения Троицкого муниципального района от 19.10.2016 № 3 составляет более 5 лет, передача прав в отношении указанного имущества должна осуществляться Администрацией на основании концессионного соглашения.

Согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 14.06.2016 № АД/40064/16, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

По имеющейся в антимонопольном органе информации, Администрация не обращалась в орган тарифного регулирования с заявлением о представлении сведений о ценах, значениях и параметрах, используемых организатором конкурса для расчета дисконтированной выручки участника конкурса, а также для согласования метода регулирования тарифов и значений долгосрочных параметров регулирования для включения в

конкурсную документацию (письмо от 17.08.2020 № 314).

Вместе с тем, законодательством предусмотрено, что договор аренды (безвозмездного пользования, концессионное соглашение) объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, должен включать в себя значения долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Кроме того, в соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Соответственно, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды (безвозмездного пользования) на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Законом о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

Однако, по имеющейся информации, на протяжении длительного периода времени Администрация не предпринимала реальных действий по подготовке к заключению концессионного соглашения, в частности, не велась работа по разработке конкурсной документации, не был объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения и др.

Таким образом, заключение договора безвозмездного пользования между муниципалитетом и ООО «Белозерское ЖКХ № 2» без проведения конкурентных процедур приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законном порядке.

Следовательно, для передачи указанного имущества Администрации

необходимо проведение конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Таким образом, Администрация допустила нарушение императивных запретов, установленных Законом о теплоснабжении поскольку, начиная с 19.10.2019 и по настоящее время предоставила право безвозмездного пользования на муниципальное имущество (объекты коммунальной инфраструктуры) ООО «Белозерское ЖКХ № 2» в целях оказания услуг теплоснабжения без учета требований, установленных Законом о теплоснабжении и Федеральным законом от 21.07.2015 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании изложенного, в действиях Администрации по предоставлению хозяйствующему субъекту объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования в период с 19.10.2016 по 19.10.2021 годы без проведения торгов присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 8 указанной части.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению объектов теплоснабжения по договору безвозмездного пользования приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Закон о защите конкуренции направлен на предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции, в частности органами местного самоуправления, в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1 Закона о защите конкуренции).

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту публичных интересов.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по передаче муниципальных объектов теплоснабжения (блочно-контейнерной котельной и теплотрассы) с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, а именно в срок **до 01.02.2021** возвратить муниципальное имущество, переданное по договору от 19.10.2016 № 3, в муниципальную казну.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Вр.и.о.руководителя
Рысева

Е.Г.

Овчинникова М.В.

8 (351) 266-67-25