

РЕШЕНИЕ № 1316/18

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

Председателя Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>, <.....>;

рассмотрев дело № 1-15-90/38--18, возбужденное по признакам нарушения Администрацией Усть-Удинского городского поселения п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступили материалы ООО «Иркутскэнергосбыт» в целях проведения проверки вопроса о возможном нарушении антимонопольного законодательства при передаче муниципального имущества. По результатам рассмотрения указанных материалов установлено следующее.

Между Администрацией Усть-Удинского муниципального образования и ООО «Теплоком» заключен договор аренды имущества №2 от 07.09.2017г.

Предметом договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г. являются объекты холодного водоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более пяти лет. Срок действия договора установлен с момента подписания договора до 16.05.2018г.

Положениями ч.3 ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения, являющихся предметом договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г., может осуществляться только по концессионному соглашению.

Исходя из вышеизложенного, Администрация Усть-Удинского городского поселения не имела правовых оснований для заключения вышеуказанного договора аренды.

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.

При указанных обстоятельствах действия Администрации Усть-Удинского городского поселения, выразившиеся в передаче во временное владение и пользование муниципального имущества ООО «Теплоком» по договору аренды имущества №2 от 07.09.2017г. в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту и содержат признаки нарушения п 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного в соответствии с ч. 2 ст. 39.1. Закона о защите конкуренции Администрации Усть-Удинского городского поселения выдано предупреждение №10/18 от 26.02.2018г. о прекращении действия (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившихся в заключении Администрацией с ООО «Теплоком» договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения - в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №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, путем осуществления передачи прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением порядка, предусмотренного ст. 28.1. Федерального закона № 190-ФЗ «О теплоснабжении», в срок до 25.07.2018г.

О выполнении предупреждения Администрации Усть-Удинского городского поселения надлежало сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения посредством направления уведомления с обязательным приложением копий соответствующих документов, заверенных надлежащим образом.

Вместе с тем, в установленный в предупреждении №10/18 от 26.02.2018г. срок информации (документов), свидетельствующих о выполнении указанного предупреждения в адрес Управления не поступило.

В соответствии с ч.8 ст.39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств приказом Иркутского УФАС России от 08.08.2018г. №236/18 возбуждено дело в отношении Администрации Усть-Удинского городского поселения по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-15-90/38--18 Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 1-15-90/38--18 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 проведения анализа).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды установлено следующее.

Временной интервал исследования товарного рынка – с 07.09.2017г. по 16.05.2018г.

Продуктовые границы товарного рынка – услуги водоснабжения.

Географические границы товарного рынка – зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов водоснабжения (в том числе сетей на территории Усть-Удинского муниципального образования).

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия): действия Администрации Усть-Удинского муниципального образования, выразившиеся в заключении Администрацией с ООО «Теплоком» договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения - в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №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 в границах Усть-Удинского муниципального образования Иркутской области.

В ходе рассмотрения дела представители заявителя поддержали доводы, изложенные в заявлении о нарушении антимонопольного законодательства и письменных пояснениях по существу возбужденного дела.

Представитель ответчика – Администрации Усть-Удинского городского поселения - пояснил, что договор аренды имущества №2 от 07.09.2017г. заключен без проведения торгов в связи с необходимостью обеспечения населения Усть-Удинского городского поселения водоснабжением. Решением Арбитражного суда Иркутской области по делу №А19-620/2018 договор признан недействительным. Имущество, являющееся предметом договора, передано Администрации по акту приема-передачи от 16.05.2018г.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-90/38--18, исследовав имеющиеся *доказательства*, приходит к следующим выводам.

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.

Согласно с ч.33 ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», договор аренды систем и (или) объектов, указанных в [части 1](#) настоящей статьи, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) или [24](#) настоящей статьи, является ничтожным

В соответствии с п. 1 ст. 166 Гражданского кодекса Российской Федерации, сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В силу п.п. 1, 2 ст. 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Решением Арбитражного суда Иркутской области от 28.03.2018г. по делу №А19-620/2018 договор аренды имущества №2 от 07.09.2017г. признан недействительным. Применены последствия недействительности ничтожной сделки, в связи с чем ООО «Теплоком» обязано возвратить имущество Администрации Усть-Удинского городского поселения в течение 14 дней с момента вступления в силу решения суда.

Оценив имеющиеся материалы дела, Комиссия Иркутского УФАС России делает вывод о том, что фактическое пользование имуществом осуществлялось ООО «Теплоком» на основании договора аренды имущества от 07.09.2017г. №2 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, что нарушает запреты, установленные п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Администрации Усть-Удинского городского поселения, выразившиеся в заключении Администрацией с ООО «Теплоком» договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения - в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №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, по п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

15.10.2018г. в адрес Иркутского УФАС России поступило ходатайство Администрации Усть-Удинского городского поселения о продлении сроков исполнения предписания (устранения нарушений) (вх. №14637/18 от 15.10.2018г.).

Комиссия Иркутского УФАС России, рассмотрев указанное ходатайство, отказала в его удовлетворении, поскольку на момент подачи ходатайства решение по делу №1-15-90/38 не принято, соответственно, предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства на основании решения не выдавалось.

Лицам, привлеченным к участию в рассмотрении дела, направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела от 19.10.2018г. №4747/18.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела ответчиком – Администрацией Усть-Удинского городского поселения - не представлено.

Заявителем – ООО «Иркутскэнергосбыт» - представлены письменные пояснения, в соответствии с которыми Общество согласно с выводами Комиссии Иркутского УФАС России, изложенными в заключении об обстоятельствах дела.

признаков нарушения п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от Администрации Усть-Удинского городского поселения Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-90/38--18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о наличии в действиях 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении Администрацией с ООО «Теплоком» договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения - в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №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.

Администрацией Усть-Удинского городского поселения в адрес Иркутского УФАС России представлен акт приема-передачи объектов водоснабжения Усть-Удинского муниципального образования от 16.05.2018г., согласно которым имущество, являющееся предметом договора аренды №2 от 07.09.2017г. передано арендодателю – Администрации Усть-Удинского городского поселения.

При указанных обстоятельствах основания для выдачи предписания отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Усть-Удинского городского поселения нарушившей п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в заключении Администрацией с ООО «Теплоком» договора аренды имущества №2 от 07.09.2017г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения - в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №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. Копии решения направить лицам, участвующим в деле.

3. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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

Председатель комиссии

<.....>

Члены комиссии

<.....>

<.....>

