

Администрация города Орла
302000, г. Орел, ул. Пролетарская Гора, 1
E-mail: info@orel-adm.ru

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В связи с наличием в действиях администрации города Орла (302000, г. Орел, ул. Пролетарская Гора, 1), выразившихся в издании постановлений о передаче прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, дата ввода в эксплуатацию которых более 5 лет, без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения (№ 4956 от 08.11.2017, № 4954 от 18.11.2017, № 4662 от 20.10.2017, № 5170 от 21.11.2017, № 4830 от 01.11.2017, № 5171 от 21.11.2017, № 4182 от 02.10.2019, № 4612 от 31.10.2019), признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления запрещается 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), а именно:

в период с 2017 по 2019 год были заключены договоры аренды муниципального имущества - объекты теплоснабжения (котельные, теплотрасса, тепловая сеть, газопровод), а именно:

- на основании постановления администрации города Орла (далее – Администрация) от 08.11.2017 № 4956 между МБОУ СОИИ № 50 г. Орла и АО «Орёлтеплосервис» заключён договор № 4-О аренды муниципального имущества от 19.01.2018, в соответствии с которым передано во временное пользование здание: котельная, назначение: нежилое здание, 1-этажный, общая площадь 153,7 кв. м., инв. № 54:401:002:011133570, лит. А, адрес объекта: г. Орёл, ул. Картукова, д. 8а, лит. А, в том числе оборудование, срок действия договора с 23.07.2017 по 22.07.2022 (5 лет);

- на основании постановления Администрации от 18.11.2017 № 4954 между МБОУ СОИИ № 50 г. Орла и АО «Орёлтеплосервис» заключён договор № 6-2 аренды муниципального имущества от 19.01.2018, в соответствии с которым передано во временное владение и пользование объект теплоснабжения - теплотрассу, расположенную по адресу: г. Орёл, ул. Картукова, д. 8, срок действия договора с 17.07.2017 по 15.07.2018. При этом, с 16.07.2018 по настоящее время у АО «Орёлтеплосервис» данная теплотрасса находится на эксплуатации при отсутствии документов, подтверждающих законность права владения и (или) пользования указанным имуществом;

- на основании постановлений Администрации от 20.10.2017 № 4662 и от 21.11.2017 № 5170 между УМИЗ и АО «Орёлтеплосервис» заключён договор № 19915 аренды муниципального имущества от 21.11.2017, в соответствии с которым передано во временное владение и пользование сооружение: тепловая сеть, назначение: нежилое, протяженность 83,8 м., инв. № 57:401:002:000048110:0000:30001, лит. I, адрес объекта: г. Орёл, ул. Узловая, д. 5,5а, лит. II, и сооружение: газопровод среднего и низкого давления ГРПШ, назначение: нежилое, протяженность 134,85 м., инв. № 57:401:002:0000481 10:0000:30002, лит. II, адрес объекта: г. Орёл, ул. Узловая, д. 5а, срок действия договора с 20.11.2017 по 19.11.2022 (5 лет);

- на основании постановлений Администрации от 01.11.2017 № 4830 и от 21.11.2017 № 5171 между УМИЗ и АО «Орёлтеплосервис» заключён договор №19916 аренды муниципального имущества от 21.11.2017, в соответствии с которым передано во временное владение и пользование здание: котельная ТКУ-4 с двумя котлами «Вулкан-2000», назначение: нежилое, 1-этажный, общая площадь 83,9 кв. м, инв. № 54:401:002:000048110:0000:20003, лит. В, расположенное по адресу: г. Орёл, ул. Узловая, д. 5а, лит. В, срок действия договора с 20.11.2017 по 19.11.2022 (5 лет);

- на основании постановления Администрации от 02.10.2019 № 4182 между

УМИЗ и ЗАО «Теплоавтоматика» заключён договор № 19930 аренды нежилого помещения от 02.10.2019, в соответствии с которым передано во временное пользование следующее имущество:

здание: котельная назначение: нежилое здание, 1-этажный, общая площадь 8 кв.м., инв. № 54:401:002:010941910, лит. А, расположенное по адресу: Орловская область, г. Орёл, ул. Линейная, д. 69а, лит. А;

здание: котельная, назначение: нежилое здание, 1-этажный, общая площадь 12,7 кв.м., инв. № 54:401:002:011035300, лит. А, расположенное по адресу: Орловская область, г. Орёл, пер. Пищевой, д. 12а, лит. А;

здание: котельная, назначение: нежилое здание, 1-этажный, общая площадь 8,3 кв.м., инв. № 54:401:002:01 1036120, лит. А, расположенное по адресу: Орловская область, г. Орёл, Рабочий городок, д. 22а, лит. А;

помещение: котельная назначение: нежилое, общая площадь 12,7 кв.м., этаж 1, расположенное по адресу: Орловская область, г. Орёл, ул. Московская, д. 175, лит. А пом. 8;

помещение: котельная, назначение: нежилое, общая площадь 30,8 кв.м., этаж 1, адрес (местонахождение) объекта: Орловская область, г. Орёл, ул. Максима Горького, д. 2, лит. А, пом. 46;

недвижимое имущество по муниципальному объекту: Автоматизированная котельная, общая площадь 21,7 кв.м, расположенная по адресу: Орловская область, г. Орёл, ул. Карачевская, д. 12 г.;

недвижимое имущество по муниципальному объекту: Автоматизированная котельная, общая площадь 24,7 кв.м., расположенная по адресу: Орловская область, г. Орёл, пер. Воскресенский, д. 14 г.;

недвижимое имущество по муниципальному объекту: Автоматизированная котельная, общая площадь 24,7 кв.м., расположенная по адресу: Орловская область, г. Орёл, ул. Автогрейдерная, д. 3 г.;

- на основании постановления Администрации от 31.10.2019 № 4612 между УМИЗ и АО «Орёлтеплосервис» заключён договор № 19931 аренды муниципального имущества от 31.10.2019, в соответствии с которым передано во временное пользование тоже имущество, что и по договору № 19330.

При этом дата ввода в эксплуатацию указанных объектов теплоснабжения, переданных по договорам аренды превышает 5 лет.

В обоснование заключения вышеуказанных договоров в постановлениях Администрации указаны пункт 11 части 1, пункт 3 части 3, часть 9 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» заключение любых договоров в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

В силу части 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» указанный в части 1 данной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

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» 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 Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Согласно части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Частью 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» определено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или

муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

При этом частью 33 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» предусмотрено, что договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 настоящей статьи, является ничтожным.

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

В соответствии с частью 1 статьи 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).

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Таким образом, передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурентных процедур конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Кроме того, передача муниципального имущества (объектов теплоснабжения) также не может быть осуществлена на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции», поскольку в силу части 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» указанный в части 1 данной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Следовательно, действия Администрации, выразившиеся в издании вышеуказанных постановлений о передаче прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, дата ввода в эксплуатацию которых более 5 лет без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Учитывая вышеизложенное, Орловское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости прекращения указанных действий и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения

путем отмены постановлений № 4956 от 08.11.2017, № 4954 от 18.11.2017, № 4662 от 20.10.2017, № 5170 от 21.11.2017, № 4830 от 01.11.2017, № 5171 от 21.11.2017, № 4182 от 02.10.2019, № 4612 от 31.10.2019 и осуществления действий по возврату незаконно переданного муниципального имущества, а также об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения путем усиления контроля за соблюдением порядка и процедуры распоряжения муниципальным имуществом **в срок до 10.08.2020.**

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

Руководитель управления
Кирьянов

А.Н.

Справочно:

Часть 5 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции»: «Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. 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».

Часть 6 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции»: «Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения».

Часть 7 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции»: «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».

Часть 8 статьи 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».