

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №8-01/267

«11» мая 2018 г. г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

при участии:

<...>,

рассмотрев дело №8-01/267 по признакам нарушения администрацией городского поселения «Рабочий поселок Лососина» Советско-Гаванского муниципального района Хабаровского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в передаче ООО «Сетевик» по договорам аренды от 01.03.2017 №1 и 2 муниципального имущества теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю рассмотрено заявление депутатов Совета депутатов городского поселения «Рабочий поселок Лососина», филиала «Хабаровскэнергосбыт» ПАО «ДЭК», министерства жилищно-коммунального хозяйства Хабаровского края на действия администрации городского поселения «Рабочий поселок Лососина» в связи с передачей в аренду муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения) ООО «Сетевик» без проведения торгов.

Администрации городского поселения «Рабочий поселок Лососина» выдавалось предупреждение о необходимости прекращения нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции путем совершения действий по изъятию муниципального имущества из пользования ООО «Сетевик», расторжения договоров аренды от 01.03.2017 №№1 и 2, отмены протокола заседания комиссии по отбору субъектов малого и среднего предпринимательства, оформленного протоколом от 27.02.2017 №1, отмены постановления администрации от 28.02.2017 №30 в срок до 15.02.2018.

В установленный срок от администрации документов о выполнении предупреждения не поступило.

Поскольку указанное предупреждение в установленный срок не исполнено, приказом Хабаровского УФАС России от 01.03.2018 №158 возбуждено дело о нарушении администрацией городского поселения «Рабочий поселок Лососина» антимонопольного законодательства.

Определением от 30.03.2018 рассмотрение дела откладывалось до 11.05.2018.

В заседании комиссии заявитель <...> доводы, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме.

Глава администрации <...> в заседании комиссии пояснила, что вступила в должность 18.01.2018, заявление, поданное в Хабаровское УФАС, подготовила вместе с иными депутатами, в настоящее время в дорожную карту планируется внести изменения, администрацией проводится подготовка объектов к проведению конкурса, с вменяемым нарушением согласна.

Представители министерства жилищно-коммунального хозяйства Хабаровского края в заседании комиссии позицию министерства поддержали в полном объеме, пояснив, что имущество с датой ввода в эксплуатацию, превышающей 5 лет, может быть передано только по концессионному соглашению. Предмет договора в договорах аренды не определен. Договоры аренды являются ничтожными, так как заключены в нарушение действующего законодательства.

Представитель ООО «Сетевик» в заседании комиссии пояснил, что арендованное имущество тепло-, водоснабжения и водоотведения находится в пользовании у общества в 2012 года по результатам конкурса, в ремонт и модернизацию имущества обществом вложено 17 млн. руб., что превышает запланированные затраты в размере 10 млн. руб. Договоры аренды заключены в 2017 году в соответствии с утвержденным в администрации порядком предоставления муниципальных преференций. Нарушения законодательства при заключении договоров аренды не допущено.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующим выводам.

01.03.2017 администрацией с ООО «Сетевик» заключен договор аренды №1 в отношении муниципального имущества – имущественного комплекса объектов теплоснабжения городского поселения «Рабочий поселок Лососина» (здание котельной, сети теплоснабжения, насосы, станция управления и т.д.) со сроком действия с 01.03.2017 по 31.12.2020. Дата ввода в эксплуатацию имущества теплоснабжения, являющегося предметом договора аренды - 1987, 1995 (емкости, фильтры, мазутоподогреватели), 2015 (щит, фильтр ДУ, затвор поворотный). Акт приема-передачи имущества подписан сторонами 01.03.2017.

23.05.2017 договор аренды зарегистрирован в Управлении Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Хабаровско-му краю.

01.03.2017 администрацией с ООО «Сетевик» заключен договор аренды №2 в отношении муниципального имущества – имущественного комплекса объектов водоснабжения и водоотведения городского поселения «Рабочий по-селок Лососина», в состав имущества входит насосная над скважиной в количестве 6 штук (год постройки - 1978, 1981, 1999), сети водоснабжения, станции «Каскад» (дата ввода в эксплуатацию – 2006), сети водоотведения, канализационная насосная станция 1978 года постройки, насосы, емкости для воды, резервуар чистой воды. Срок действия договора аренды – с 01.03.2017 по 31.12.2020. 01.03.2017 сторонами подписан акт приема-передачи имущества.

23.05.2017 договор аренды зарегистрирован в Управлении Федеральной службы

государственной регистрации, кадастра и картографии по Хабаровско-му краю.

Указанные договоры аренды заключены в соответствии с муниципальной программой «Развитие и поддержка малого и среднего предпринимательства в городском поселении «Рабочий поселок Лососина» на период 2017-2020 годы», утвержденной постановлением администрации городского поселения «Рабочий поселок Лососина» 18.01.2017 №8.

Порядок предоставления имущественной поддержки – муниципальной преференции по передаче в аренду муниципального имущества субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки малого и среднего предпринимательства, утвержден постановлением администрации от 20.01.2017 №9.

Комиссией по отбору субъектов малого и среднего предпринимательства 27.02.2017 принято решение предоставить муниципальную преференцию ООО «Сетевик» путем передачи в аренду без проведения торгов комплекс имущества теплоснабжения городского поселения «Рабочий поселок Лососина» первоначальной балансовой стоимостью 53 922 481,39 руб. на срок с 01.03.2017 по 31.12.2020; комплекса имущества водоснабжения и водоотведения городского поселения «Рабочий поселок Лососина» первоначальной балансовой стоимостью 14 770 365,42 руб. на срок с 01.03.2017 до 31.12.2020.

28.02.2017 главой городского поселения подписано постановление №30 администрации городского поселения «Рабочий поселок Лососина» о предоставлении указанной муниципальной преференции ООО «Сетевик».

Вместе с тем федеральным законом от 07.05.2013 №103-ФЗ (вступил в силу 08.05.2013) внесены изменения в Федеральные законы от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», от 27.10.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» и от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», устанавливающие особенности передачи 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.

Согласно статье 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», договор аренды систем и (или) объектов (централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем), заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) (часть 3 статьи 41.1 указанного закона).

Как следует из части 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. При этом к объектам теплоснабжения относятся источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность, тепловые сети – это совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенные для передачи тепловой энергии (статья 2 Закона о теплоснабжении).

В случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (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) (часть 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении).

Поскольку дата ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, год постройки части объектов водоснабжения и водоотведения, переданных по договорам аренды от 01.03.2017 №№1 и 2, превышает 5 лет, указанные объекты тепло-, водоснабжения и водоотведения не могут быть переданы в пользование по договорам аренды без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении таких объектов.

Статьей 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) органам власти, органами местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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).

Конкуренция – 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

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

В тех случаях, когда требуется проведение торгов (публичных процедур), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В данной связи предоставление администрацией городского поселения «Рабочий поселок Лососина» ООО «Сетевик» муниципального имущества теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения по договорам аренды от 01.03.2017 №№ 1 и 2 в соответствии с постановлением администрации от 28.02.2017 №30, с протоколом от 27.02.2017 №1 заседания комиссии по отбору субъектов малого и среднего предпринимательства без проведения конкурса нарушают часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, приводят или могут привести к ограничению конкуренции на рынке по оказанию услуг в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения объектов муниципальной собственности, поскольку только при соблюдении публичных процедур хозяйствующие субъекты имеют равную возможность реализовать свое право на получение таких объектов

в пользование, выявленные факты нарушений создают реальную угрозу для конкуренции, препятствуют доступу хозяйствующих субъектов на товарный рынок.

В соответствии с частью 2 статьи 48 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа и должно содержать фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства (пункт 1); доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

В силу статьи 49 Закона о защите конкуренции решение комиссией принимается с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела, лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.