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 конкуренуции), 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 исполне-но, 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 следую-щим 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 31.12.20120. 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 муниципаль-ной программой «Развитие и поддержка малого и среднего предприниматель-ства в городском поселении «Рабочий поселок Лососина» на период 2017-20520 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 20.014.2017 №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 данные 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) пользова-ния данными объектами осуществляется только по концессионному соглаше-нию (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 2О защите кон-куренции» (далее - Закон о защите конкуренции) органам власти, органами ме-стного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении го-сударственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюд-жетным 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 за-щите 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 обра-щения 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 непроведе-ние, 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 теп-лоснабжения, 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 при-нимается 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.