ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №086/01/16-1236/2020 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

24 июля 2020 года г. Ханты-Мансийск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства?

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступили заявление и материалы из Прокуратуры Березовского района, содержащие сведения о наличии признаков нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-Фз «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях Администрации Березовского района при передаче хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для предоставления коммунальных услуг населению пгт. Игрим и п.Ванзетур.

В целях всестороннего рассмотрения указанного заявления у Администрации Березовского района дополнительно были истребованы необходимые документы и информация.

В ходе анализа представленной информации установлено, что ООО «Теплосети Игрим» направило письмо от 28.11.2017г. №2968 в адрес Главы Березовского района Фомина В.И. с просьбой заключить договор аренды в отношении муниципального имущества, в том числе в отношении зданий котельных, тепловых сетей, а также иного имущества, предназначенного для теплоснабжения населения и учреждений на территории г.п. Игрим и п.Ванзетур.

30.11.2017г. между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» заключен договор аренды №106, сроком действия с 30.12.2017 по 29.01.2018г.

Размер арендной платы по договору установлен в размере 390 348, 22 рублей.

Имущество передано по акту приема-передачи от 30.11.2017г.

29.08.2018г. ООО «Теплосети Игрим» направило письмо №05/1178 в адрес Главы Березовского района Фомина В.И. с просьбой заключить договор аренды в отношении муниципального имущества, предназначенного для выработки и передачи тепловой энергии, горячего водоснабжения для пгт. Игрим и п.Ванзетур

01.09.2018г. между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» заключен договор аренды №93, сроком действия 30 дней с даты подписания договора (с 01.09.2018 по 30.09.2018). Размер арендной платы по договору установлен в размере 390 348, 22 рублей.

Имущество передано по акту приема-передачи от 01.09.2018г.

Согласно письменным объяснениям Администрации Березовского района, представленным в ходе рассмотрения заявления следует, что все вышеперечисленные договоры аренды заключались на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

При этом Администрацией Березовского района указано, что оплата арендных платежей ООО «Теплосети Игрим» по указанным договорам не производилась.

Условия заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества определены статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, которая введена Федеральным законом от 30.06.2008 № 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и статьей 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Частями 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

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» (далее -Закон №103-ФЗ) 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 статьей 41.1 Закона о водоснабжении и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

Согласно части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, 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 установленных Законом о водоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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).

В силу части 1 статьи 28.1 Закона 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 Законом о теплоснабжении 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.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 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.

Таким образом, если все объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в ином случае - только концессионное соглашение.

Согласно части 1 статьи 13 Закона №115-ФЗ концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, не допускается, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, обязательность которых закреплена Законом о теплоснабжении, Законом о водоснабжении, а также Законом №115-ФЗ.

Предметом аренды указанных договоров является имущество, введенное в эксплуатацию более пяти лет назад, в связи с чем Администрация Березовского района обязана руководствоваться требованиями Закона №115-ФЗ, Закона о теплоснабжении, при заключении вышеуказанных договоров, т.е. договоры подлежали заключению по результатам конкурсных процедур.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307-КГ15-1408, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 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. Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 названной нормы.

Соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органами или организациями как не соответствующих статье 16 Закона о защите конкуренции, необходимо

установить наличие соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (возможность наступления) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

С учетом изложенного, поскольку указанные выше договоры заключены между Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» без проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом №115-ФЗ, то указанное свидетельствует о наличии между администрацией и обществом признаков нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, поскольку привлечение ООО «Теплосети Березово» в качестве арендатора по указанным договорам без проведения торгов, свидетельствует о предоставлении последнему преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, ограничении конкуренции на рынке соответствующих работ (услуг).

На основании изложенного издан приказ Ханты-Мансийского УФАС России от ___.07.2020 №____ о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией Березовского района и ООО «Теплосети Игрим» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №086/01/16-1236/2020 к рассмотрению на «8» сентября 2020 года в «12» час. «00» мин. по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27, 2 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Прокуратуру Березовского района (ул. Ленина, д.8, пгт. Березово, 628140).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Администрацию Березовского района (ул. Астраханцева, 54, пгт. Березово, 628140).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Общество с ограниченной ответственностью «Теплосети Игрим» (ул. Ленина, 10, пгт. Березово, 628147).

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Администрации Березовского района представить в срок до «30» августа 2020 года следующие документы (информацию):

- копии правоустанавливающих документов на имущество, являющееся предметом договоров аренды №106 от 30.11.2017г. и №93 от 01.09.2018г.;

- письменные объяснения о том, как и кем осуществлялась организация теплоснабжения населения пгт. Игрим и п.Ванзетур после окончания сроков действия договоров аренды №106 от 30.11.2017г. и №93 от 01.09.2018г. (представить подтверждающие документы);

- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих полномочия Титова Сергея Николаевича в должности заместителя главы Березовского района, председателя Комитета по земельным ресурсам и управлению муниципальным имуществом (трудовой договор (служебный контракт), приказ о назначении, должностная инструкция);

- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

6. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Теплосети Игрим» представить в срок до «30» августа 2020 года следующие документы (информацию):

- надлежащим образом заверенные копии учредительных документов (Устав, выписка из ЕГРЮЛ);

- письменные объяснения о том, использовало ли фактически ООО «Теплосети Игрим» муниципальное имущество после окончания сроков действия договоров аренды №106 от 30.11.2017г. и №93 от 01.09.2018г. если да, представить подтверждающие документы;

- выписку из лицевого счета ООО «Теплосети Игрим» за период с 30.11.2017 по 31.12.2018 года, содержащую информацию о поступлении платежей от граждан и организаций за потребляемую тепловую электроэнергию;

- копии документов, подтверждающих полномочия Безенкова А.В. в должности генерального директора ООО «Теплосети Игрим» (приказ, решение о назначении), сведения о регистрации по месту жительства, контрактные данные, e-mail;

- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Непредставление или несвоевременное представление сведений (информации) в антимонопольный орган влечет за собой административную ответственность, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров). В случае невозможности представления какого-либо из перечисленных документов, необходимо представить письменные объяснения о причинах его отсутствия.

Явка лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, и (или) их представителей с надлежаще оформленной доверенностью для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации будет рассмотрено в их отсутствие.

В целях обеспечения прохода на территорию Ханты-Мансийского УФАС России, а равно допуска к рассмотрению дела, представителям лиц, участвующих в деле, при себе необходимо иметь документ, удостоверяющий личность, документ, подтверждающий полномочия лица на представление интересов органа власти, хозяйствующего субъекта либо физического лица, а также копию настоящего определения (уведомления) по делу.

Принять дистанционное участие в рассмотрении дела возможно посредством интернет-видеоконференции с использованием плагина VideoMost ActiveX control или VideoMost plugin, который можно скачать, перейдя по ссылке[1].

- для целей принятия участия в рассмотрении дела, Сторонам необходимо перейти по гиперссылке (http://vcs04fas.cloud.rt.ru/service/join/?confid=784676&confpass=0963), ID 784676, пароль 0963. Ссылка на инструкцию по дистанционному участию: https://fas.gov.ru/spheres/5;

- для участия в заседании комиссии посредством интернет-видеоконференции сторонам необходимо заблаговременно направить на адрес электронной почты Ханты-Мансийского УФАС России to86@fas.gov.ru документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Председатель Комиссии <--->