

Решение

Дата заседания 21.11.2022г. г. Иркутск

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

Председатель Комиссии:

Александров В.С. – заместитель руководителя — начальник ОАК Иркутского УФАС России;

Члены Комиссии:

;

,

в отсутствие представителя АДМИНИСТРАЦИИ МАГИСТРАЛЬНИНСКОГО ГОРОДСКОГО ПОСЕЛЕНИЯ КАЗАЧИНСКО-ЛЕНСКОГО РАЙОНА ИРКУТСКОЙ ОБЛАСТИ, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

в отсутствие представителя ООО «Иркутскэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело возбужденное в отношении АДМИНИСТРАЦИИ МАГИСТРАЛЬНИНСКОГО ГОРОДСКОГО ПОСЕЛЕНИЯ КАЗАЧИНСКО-ЛЕНСКОГО РАЙОНА ИРКУТСКОЙ ОБЛАСТИ по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России поступило обращение ООО «Иркутскэнергосбыт» (вх. №13554/18 от 21.09.2018г.) на действия Администрации Магистральнинского городского поселения. По данному заявлению проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

Администрация Магистральнинского городского поселения заключила договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г. с ООО «ИнвестЭнерго» (далее – Договор).

Предметом указанного договора является предоставление Администрацией Магистральнинского городского поселения, безвозмездно в пользование ООО «ИнвестЭнерго» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Магистральнинского муниципального образования, указанного в

приложениях №1, №2, для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры.

Срок безвозмездного пользования установлен с 16.07.2018г. по 16.06.2019г. включительно (п.1.3 Договора).

Согласно приложению № 2 Договора, объекты теплоснабжения, переданные в безвозмездное пользование в п. Магистральный Иркутской области 1982 года постройки.

В соответствии со ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190 «О теплоснабжении» (далее – Закон 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.

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).

Аналогична позиция отражена в статье ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются

эти договоры, за исключением случая, предусмотренного статьей 28.5 настоящего Федерального закона (ч.5 ст.28.1 Закона о теплоснабжении).

Как следует из письменных пояснений Администрации Магистральнинского городского поселения от 11.10.2018 № 1323, указанный Договор аренды № 01/07-18 был заключен в целях решения вопросов местного значения Магистральнинского городского поселения, в частности производства и бесперебойной подачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры городского поселения. В настоящее время объекты ЖКХ, находящиеся в муниципальной собственности, хозяйствующим субъектам на условиях концессионных соглашений не переданы в связи с отсутствием концессионного соглашения с данным хозяйствующим субъектом.

Кроме того, в письменных пояснениях Администрация Магистральнинского городского поселения указывает на то, что на территории поселения действуют два новых ресурсоснабжающих предприятия по водоснабжению и водоотведению – ООО «ТеплоРесурс» с 01.06.2018 и по теплоснабжению – ООО «ИнвестЭнерго» с 16.07.2018. С данными ресурсоснабжающими предприятиями концессионное соглашение находится в стадии разработки. ООО «ИнвестЭнерго» ожидает утвержденный тариф и ДПР ориентировочно 10.10.2018.

Вместе с тем, 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.

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.

Ввиду изложенного, действия Администрации Магистральнинского городского поселения, выразившиеся в передаче безвозмездное пользование муниципального имущества ООО «ИнвестЭнерго» по договору безвозмездного

пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г. в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, действия Администрации Магистральнинского городского поселения по заключению вышеуказанного договора без проведения торгов содержат признаки нарушения п 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст.39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (ч.2 ст.39.1 Закона о защите конкуренции).

Учитывая изложенное, Администрации Магистральнинского городского поселения выдано предупреждение от 24.10.2018 №139/18 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении Администрацией Магистральнинского городского поселения с ООО «ИнвестЭнерго» (ИНН 3818048777) договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г., предусматривающего предоставление Администрацией Магистральнинского городского поселения, безвозмездно в пользование ООО «ИнвестЭнерго» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Магистральнинского муниципального образования, указанного в приложениях №1, №2, для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», 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.

Неоднократно вышеуказанное предупреждение по ходатайству Администрации Магистральнинского городского поселения было продлено.

Последним письмом от 27.07.2022г. №038/3479/22 по ходатайству Администрации исполнение предупреждения №139/18 продлено до 03.10.2022г.

По состоянию на 07.10.2022г. информации об исполнении предупреждения от Администрации не поступило, ходатайства о продлении срока исполнения предупреждения также не поступило.

Согласно 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.

На основании вышеизложенного, в отношении Администрации Магистральнинского городского поселения, приказом от 07.10.2022 №038/320/22 возбуждено дело №038/01/15-1675/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в заключении между Администрацией Магистральнинского городского поселения с ООО «ИнвестЭнерго» (ИНН 3818048777) договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г., предусматривающего предоставление Администрацией безвозмездно в пользование ООО «ИнвестЭнерго» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Магистральнинского муниципального образования, указанного в приложениях №1, №2, для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №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 ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-1675/2022 Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Согласно п.10.7 раздела X Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции,

анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-1675/2022.

Идентификация хозяйствующего субъекта.

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ИНВЕСТЭНЕРГО" (ИНН 3818048777; ОГРН 1183850016756, адрес: 666504, ИРКУТСКАЯ ОБЛАСТЬ, МАГИСТРАЛЬНЫЙ РП, РОССИЙСКАЯ УЛ., Д. 2, КАБИНЕТ 6. дата регистрации: 30.05.2018) - хозяйствующий субъект, с которым заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

Основным видом деятельности согласно кодам ОКВЭД является производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха (Код ОКВЭД 35.30).

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с требованиями п.9 ст.5 Федерального закона «О защите конкуренции», временной интервал анализа состояния конкуренции определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

Поскольку целью проведения анализа является оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления рассматриваемых действий, то в качестве временного интервала настоящего исследования определен период с 16.07.2018г. (дата заключения договора безвозмездного пользования) по 07.10.2022г. (дата возбуждения дела №038/01/15-1675/2022).

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

В соответствии с Порядком (п.3.4) определение товара, в т.ч. проводится на основе: условий договора, заключенного в отношении товара; разрешений (лицензий) на осуществление определенных видов деятельности; нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность; общероссийских классификаторов продукции, работ услуг, видов экономической деятельности.

Услуги теплоснабжения характеризуются:

- - использованием в ходе технологического процесса сложной инженерной

инфраструктуры, привязанной к конкретной территории;

- неразрывностью или строгой последовательностью процессов производства, передачи и потребления материальных носителей услуги;
- невозможностью для потребителя отказаться от получения данной услуги на сколько-нибудь длительный срок;
- невозможность компенсации недопроизводства услуги в один период за счет более интенсивного их производства в другой;
- необходимость четкой взаимоувязки на всех стадиях производственного процесса;
- тесной зависимостью организации производственного процесса, потребности в мощностях и конкретных инженерных решений от местных условий;
- невозможностью либо не целесообразностью потребителя, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретать товар за пределами сферы обращения товара, в границах определенной территории.

Предметом договора аренды является недвижимое имущество, предназначенное для оказания услуг теплоснабжения.

Продуктовые границы определены исходя из предмета договора как услуги теплоснабжения.

Географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой приобретатели приобретают или имеют экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар (услуги) и не имеет такой возможности за ее пределами.

На основании особенностей и свойств услуг теплоснабжения, а также единственной возможностью транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов на территории п. Магистральный Казачинско-Ленского района.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

Действия Администрации Магистральнинского городского поселения, выразившиеся в заключении с ООО «ИнвестЭнерго» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г., предусматривающего предоставление Администрацией безвозмездно в пользование ООО «ИнвестЭнерго» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Магистральнинского муниципального образования, указанного в приложениях № 1, №2, для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-,

водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» 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 ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-1675/2022 лицами, участвующими в деле представлены следующие устные и письменные пояснения и материалы.

Заявителем — ООО «Иркутскэнергосбыт» представлены письменные пояснения, которые сводятся к поддержке позиции Иркутского УФАС России о наличии в действиях Администрации Магистральнинского городского поселения нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Ответчиком - Администрацией Магистральнинского городского поселения, представлены следующие письменные пояснения.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», распоряжением администрации Магистральнинского городского поселения от 09.11.2021 г. № 186-ро администрацией принято решение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Магистральнинского муниципального образования Казачинско-Ленского района Иркутской области.

26.10.2021г. проект концессионного соглашения был согласован с Министерством жилищной политики и энергетики Иркутской области и направлен в адрес администрации.

09.11.2021г. опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru.

20.01.2022 года в 11:00 ч. проведено заседание конкурсной комиссии по рассмотрению и оценке единственного конкурсного предложения на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Магистральнинского муниципального образования Казачинско-Ленского района Иркутской области, по результатам которого принято решение заключить концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения Магистральнинского муниципального образования Казачинско-Ленского района Иркутской области с Обществом с ограниченной ответственностью «ИнвестЭнерго» в соответствии с условиями, содержащимися в представленном им в конкурсном предложении.

15.02.2022 года в соответствии с требованием Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Указом Губернатора Иркутской области

28.06.2017 г. № 105-уг «Об организации работы по реализации полномочий Губернатора Иркутской области, возникающих в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением концессионных соглашений, объектом которых являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, концедентом по которым выступают муниципальные образования Иркутской области, третьей стороной - Иркутская область» проект концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения Магистральнинского муниципального образования Казачииско-Ленского района Иркутской области направлен в адрес Министерства жилищной политики и энергетики Иркутской области А.Н. Никитину для подписания третьей стороной - Губернатором Иркутской области.

По информации поступившей из администрации, Общество с ограниченной ответственностью «ИнвестЭнерго» (ИНН 3818048777, ОГРН 1183850016756) готовит проект инициативой концессии, предусматривающий строительство, реконструкцию, модернизацию объектов инфраструктуры «Реконструкция системы теплоснабжения п. Магистральный Казачинско-Ленского района».

В том числе, как поясняет администрация, в настоящее время Иркутская область обратилась с заявкой о предоставлении государственной корпорацией - Фондом содействия реформированию жилищно - коммунального хозяйства займа Обществу с ограниченной ответственностью «ИнвестЭнерго» в целях реализации проекта по строительству, реконструкции, модернизации объектов инфраструктуры. Правительством Иркутской областью подготовлена и представлена в государственную корпорацию - Фонд содействия реформированию жилищно- коммунального хозяйства заявка на финансирование проекта.

В случае принятия решения о предоставлении Обществу с ограниченной ответственностью «ИнвестЭнерго» займа на финансирование проекта, Иркутской областью будет подтверждено намерение заключить соглашение по согласованию с Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации.

В том числе, администрацией 25.10.2022 в адрес руководителя региональной службы по тарифам Иркутской области Х направлено заявление о подготовке конкурсной документации с просьбой согласовать долгосрочные параметры регулирования.

На основании вышеизложенного, с учетом обстоятельств независящих от администрации и принятия всех необходимых мер по продлению срока исполнения предупреждения, администрация Магистральнинского городского поселения просит не применять меры административного наказания.

Также, администрация указывает, что на адрес электронной почты Иркутского УФАС России 28.09.2022 было направлено ходатайство № 1258 от 28.09.2022г. о продлении срока исполнения предупреждения от 24.10.2018 №139/18. Однако, в Управлении отсутствует информация о поступлении на адрес электронной почты fo38@fas.gov.ru 28.09.2022 вышеуказанного ходатайства о продлении срока исполнения предупреждения.

Комиссия Иркутского УФАС России заслушав доводы лиц, участвующих в деле и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

Статья 8 Конституции Российской Федерации устанавливает, что в Российской Федерации гарантируются поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

При этом согласно **статье 34** Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с **пунктом 1 статьи 130** Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

В соответствии со **статьей 51** Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии со **статьей 209** Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе, по своему усмотрению, совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно **пункту 1 статьи 215** ГК РФ имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

В силу **пункта 2 статьи 125** и **пункта 2 статьи 215** названного Кодекса от имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения (водоотведения) регламентирован **ФЗ** "О водоснабжении и

водоотведении", а теплоснабжения - ФЗ "О теплоснабжении".

С момента вступления в силу Федерального закона от 07.05.2013 N 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 [статьей 41.1](#) ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" и [статьей 28.1](#) ФЗ "О теплоснабжении".

В соответствии со ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон 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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного [частью 1 статьи 9](#) настоящего Федерального закона.

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).

Аналогичная позиция установлена ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. No 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и

публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 ФЗ "О концессионных соглашениях".

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.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 ФЗ «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 для передачи объектов водоснабжения и теплоснабжения Администрации Магистральнинского городского поселения необходимо проведение публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водо-, теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

Однако, Администрацией Магистральнинского городского поселения в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, теплоснабжения, публичные процедуры на право заключить концессионное соглашение не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключила договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г.

ООО «ИнвестЭнерго» в отсутствие правовых оснований получило право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, теплоснабжения, что предоставило вышеуказанному обществу необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения в

территориальных границах п. Магистральный Казачинско-Ленского района.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России №139/18 от 24.10.2018 администрацией не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела №038/01/15-1675/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях Администрации Магистральнинского городского поселения установлено нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, которое выразилось в заключении между Администрацией Магистральнинского городского поселения с ООО «ИнвестЭнерго» (ИНН 3818048777) договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г., предусматривающего предоставление Администрацией безвозмездно в пользование ООО «ИнвестЭнерго» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Магистральнинского муниципального образования, указанного в приложениях №1, №2, для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №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.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 27.10.2022г. об обстоятельствах дела №038/01/15-1675/2022.

ООО «Иркутскэнергосбыт», представлены пояснения на заключение об обстоятельствах дела, которые сводятся к поддержке позиции изложенной ранее в представленном отзыве по делу и позиции антимонопольного органа.

Администрацией Магистральнинского городского поселения письменных пояснений на заключение об обстоятельствах дела не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Магистральнинского 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 между Администрацией Магистральнинского городского поселения с ООО «ИнвестЭнерго» (ИНН 3818048777) договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г., предусматривающего предоставление Администрацией безвозмездно в пользование ООО «ИнвестЭнерго» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Магистральнинского муниципального образования, указанного в приложениях №1, №2, для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №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. Выдать Администрации Магистральнинского городского поселения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 01/07-18 от 16.07.2018г., с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством, в срок до 27.02.2023г.

3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле, копию предписания – ответчику.

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

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в

арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.