05-03/6092

Дело № 23-17

Ответчик:

Администрация МО «Урдомское»

165720, Архангельская область, Ленский район, пос. Урдома, ул. Вычегодская, 43

Заинтересованное лицо:

ООО «Энергосфера»

165721, Архангельская область, Ленский район, п. Урдома, ул. Ленина, 2

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения оглашена 07 декабря 2017 года

Решение изготовлено в полном объеме 18 декабря 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председатель	- Бугаев Д.В.	руководитель управления
Член комиссии	- Нестеренко Е.В.	начальник отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Красильникова Е.И.	главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Шахов А.Ю.	главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти

в отсутствие представителей ответчика и заинтересованного лица, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев дело № 23-17, возбужденное в отношении администрации муниципального образования «Урдомское» (165720, Архангельская область, Ленский район, пос. Урдома, ул. Вычегодская, 43, ОГРН 1052905022125, ИНН 2915003498) по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области поступило обращение Агентства по тарифам и ценам Архангельской области от 05.12.2016 № 313/3784 о нарушении, по мнению заявителя, требований антимонопольного законодательства при заключении Администрацией МО «Урдомское» и ООО «Энергосфера» дополнительного соглашения от 25.11.2015 № 10 к договору аренды от 10.11.2009 № 54/09, в соответствии с которым в аренду обществу были переданы объекты теплоснабжения, объекты водоснабжения, расположенные в п. Урдома, на период с 01.01.2016 и до момента заключения концессионного соглашения, в то время как с 01.01.2015 органам местного самоуправления запрещено передавать право владения, пользования и распоряжения имуществом, используемым для осуществления теплоснабжения и водоснабжения, иным способом, кроме как по концессионному соглашению.

Письмом от 26.12.2016 № 2299 Администрация МО «Урдомское» сообщила, что в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации. С целью решения вышеуказанного вопроса местного значения было принято решение о создании совместного предприятия в жилищно-коммунальной сфере - общества с ограниченной ответственностью «Энергосфера» с долей участия МО «Урдомское» в размере 20 процентов уставного капитала (решение Совета депутатов МО «Урдомское» № 25 от 06.05.2009). В соответствии с пунктами 1 и 3 статьи 19 Федерального закона от 26.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» муниципальная преференция в целях обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравнены к ним местностях предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, если такая преференция предоставляется на основании нормативных правовых актов органа местного самоуправления о бюджете, содержащих либо устанавливающих порядок определения размера муниципальной преференции и ее конкретного получателя. Решением Совета депутатов № 40-А от 16.12.2014 «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2015 год была предоставлена преференции ООО «Энергосфера». В связи с принятием Решения Совета депутатов МО «Урдомское» от 28.04.2015 № 17-А «О заключении концессионных соглашений в отношении объектов тепло- и водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности муниципального образования «Урдомское», дополнительным соглашением от 25.11.2015 № 10 в договор аренды от 10.11.2009 № 54/09 были внесены изменения о сроке действия данного договора — до момента заключения концессионного соглашения. Решением Совета депутатов № 59-А от 25.12.2015 «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2016 год была предоставлена преференция ООО «Энергосфера». 11.12.2015 на сайте torgi.gov.ru было размещено сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, находящихся в собственности МО «Урдомское», № 101215/3253579/01. Однако, на момент окончания срока подачи конкурсных предложений не поступило ни одного конкурсного предложения. 16.09.2016 на сайте torgi.gov.ru было размещено сообщение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионных

соглашений в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, находящихся в собственности МО «Урдомское», № 140916/3253579/01. На момент окончания срока подачи заявок по лоту № 1 (объекты теплоснабжения) поступила одна заявка от ООО «Энергосфера». Администрация МО «Урдомское» ведет работу по передаче объектов теплоснабжения, водоснабжения, указанных в договоре аренды от 10.11.2009 № 54/09 в порядке, предусмотренном действующим законодательством. Обстоятельства заключения договора аренды № 54/09 от 10.11.2009 ранее рассматривались в Арбитражном суде (дело № А05 4704/2010).

Архангельским УФАС России были рассмотрены размещенные на сайте torgi.gov.ru документы и материалы, связанные с организацией и проведением торгов по извещениям № 101215/3253579/01, № 140916/3253579/01, по результатам чего было установлено следующее.

11.12.2015 на сайте torgi.gov.ru было опубликовано сообщение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения № 101215/3253579/01. Организатором конкурса выступила Администрация МО «Урдомское». Объектами конкурса являлись: Лот № 1: объекты теплоснабжения (здание котельной с дизельной электростанцией, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная; теплосети, расположенные по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная, строение 4); Лот № 2: объекты водоснабжения (разводящая водопроводная сеть, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Привокзальная, строение 1.; линия водопровода, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Октябрьская, строение 1.; здание водонапорной башни № 1, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Привокзальная, д. 1-а, корпус 1; здание водонапорной башни № 2, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а корпус 1; скважина артезианская № 1, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а строение 1; скважина артезианская № 2, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а строение 2; скважина артезианская № 3, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а строение 3; скважина артезианская № 4, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а, строение 4; сети водопроводные, расположенные по адресу: п. Урдома; водонапорная башня, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная).Срок действия концессионных соглашений - 13 лет.

На участие в конкурсе поступила одна заявка от ООО «Энергосфера». Конкурсное предложение участником представлено не было. В соответствии с протоколом от 13.05.2016 конкурс был признан несостоявшимся.

16.09.2016 на сайте torgi.gov.ru было опубликовано сообщение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения № 140916/3253579/01. Организатором конкурса выступила Администрация МО «Урдомское». Объектами конкурса являются: Лот № 1: объекты теплоснабжения (здание котельной с дизельной электростанцией, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная; теплосети, расположенные по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная, строение 4); Лот № 2: объекты водоснабжения (разводящая водопроводная сеть, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Привокзальная, строение 1.; линия водопровода, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Октябрьская, строение 1.; здание водонапорной башни № 1, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Привокзальная, д. 1-а, корпус 1; здание водонапорной башни № 2, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а корпус 1;

скважина артезианская № 1, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а строение 1; скважина артезианская № 2, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а строение 2; скважина артезианская № 3, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а строение 3; скважина артезианская № 4, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Строителей, д. 40-а, строение 4; сети водопроводные, расположенные по адресу: п. Урдома; водонапорная башня, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная).Срок действия концессионных соглашений - 13 лет.

На участие в конкурсе по лоту № 1 поступила заявка от ООО «Энергосфера», по лоту № 2 поступили заявки от ООО «Энергосфера» и ООО «ТеплоСтройМонтаж». Срок представления конкурсных предложений установлен до 09.02.2017.

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения регламентирован Законом о концессионных соглашениях.

В сообщении о проведении конкурса (как в отношении конкурса № 101215/3253579/01, так и и в отношении конкурса № 140916/3253579/01) было указано, что к участию в конкурсе допускаются индивидуальные предприниматели, юридические лица, либо несколько юридических лиц, предоставившие необходимые документы в соответствии с конкурсной документацией. Участник конкурса не должен иметь просроченных задолженностей по платежам в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды, не должен быть несостоятельным (банкротом), находиться в процессе ликвидации или подлежать ей, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, его делами не должно распоряжаться какое-либо назначенное судом лицо, его коммерческая деятельность не должна быть приостановлена, и он не должен являться объектом судебного производства в связи с вышеупомянутым. У участника конкурса необходимо наличие видов деятельности по теплоснабжению, водоснабжению, что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц или предпринимателей, а также документ, подтверждающий квалификацию участника конкурса - сведения о кадровых ресурсах участника конкурса, включая наличие в штате участника специалистов имеющих опыт работы по данной специальности и других специалистов в области ЖКХ, необходимых для обслуживания объектов концессионных соглашений.

Пунктом 5.1 Конкурсной документации (как в отношении конкурса № 101215/3253579/01, так и в отношении конкурса № 140916/3253579/01) предусмотрено, что к заявителю предъявляются следующие требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса:

- заявителем является индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица;

- отсутствует решение о ликвидации юридического лица – Заявителя или о прекращении физическим лицом – Заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

- отсутствует просроченные задолженности по платежам в бюджеты всех уровней и государственные внебюджетные фонды;

- отсутствует решение о признании Заявителя банкротом или находиться в процессе ликвидации или подлежать ей, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, его делами не должно распоряжаться какое-либо назначенное судом лицо, его коммерческая деятельность не должна быть приостановлена, и он не должен являться объектом судебного производства в связи с вышеупомянутым;

- наличие у Заявителя видов деятельности по теплоснабжению, водоснабжению, подтверждаемой выпиской из ЕГРЮЛ или ЕГРИП.

Пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что конкурсная документация должна содержать требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса.

При этом, частью 1.6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях установлено, что в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 данного Федерального закона (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем), требования, которые предусмотрены пунктом 3 части 1 указанной статьи и предъявляются к участникам конкурса, не устанавливаются.

Принимая во внимание требования части 1.6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях к заявителю могли быть установлены исключительно требования о соответствии заявителя требованиям, предъявляемым к концессионеру на основании пункта 2 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях, об отсутствии решения о ликвидации юридического лица - заявителя или о прекращении физическим лицом - заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя; об отсутствии решения о признании заявителя банкротом и об открытии конкурсного производства в отношении него. Установление требований о наличии у Заявителя видов деятельности по теплоснабжению, водоснабжению, подтверждаемых выпиской из ЕГРЮЛ или ЕГРИП, а также требования к квалификации участника конкурса, незаконно.

Разделом 6 конкурсной документации предусмотрено, что критерии конкурса и предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса указаны в Приложении № 4 к конкурсной документации.

Приложением 4 к конкурсной документации конкурса по извещению конкурса № 140916/3253579/01 установлены следующие параметры (значения) критериев конкурса.

Лот № 1 объекты теплоснабжения

	Параметры критериев конкурса		
Наименование критериев конкурса	Начальное	Увеличение или	Коэффициент,

наименование критериев конкурса	значение критерия конкурса	уменьшение начального значения конкурса	учитывающий значимость критерия конкурса
1). Размер концессионной платы в год, руб.	24343	увеличение	0,25
2). Сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, мес.	144	уменьшение	0,25
3). Предельный (максимальный) размер расходов на строительство и (или) модернизацию объектов, входящих в состав концессионного соглашения на весь срок действия концессионного соглашения, тыс.руб.	21500,00	увеличение	0,5
4). Долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера*:			
4.1. Базовый уровень операционных расходов (тыс. рублей);	-	-	-
4.2. Показатели энергосбережения и энергетической эффективности;			
4.3. Нормативный уровень прибыли (%);			
5). Плановые значения показателей деятельности концессионера на каждый год срока действия концессионного соглашения*.	-	-	-

* В соответствии с частью 4 статьи 24 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» для критериев конкурса, указанных под пунктами 4 и 5, параметры критериев конкурса не устанавливаются.

Использование иных критериев оценки на участие в конкурсе не допускается.

Лот № 2 объекты водоснабжения

Наименование критериев конкурса	Параметры критериев конкурса		
	Начальное значение критерия конкурса	Увеличение или уменьшение начального значения конкурса	Коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса
1). Размер концессионной платы в год, руб.	24000	увеличение	0,25
2). Сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, мес.	36	уменьшение	0,25
3). Предельный (максимальный) размер			

3). Предельный (максимальный) размер расходов на строительство и (или) модернизацию объектов, входящих в состав концессионного соглашения на весь срок действия концессионного соглашения, тыс.руб.	676,00	увеличение	0,5
4). Долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера*:			
4.1. Базовый уровень операционных расходов (тыс. рублей);	-	-	-
4.2. Показатели энергосбережения и энергетической эффективности;			
4.3. Нормативный уровень прибыли (%);			
5). Плановые значения показателей деятельности концессионера на каждый год срока действия концессионного соглашения*.	-	-	-

* В соответствии с частью 4 статьи 24 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» для критериев конкурса, указанных под пунктами 4 и 5, параметры критериев конкурса не устанавливаются.

Использование иных критериев оценки на участие в конкурсе не допускается.

Приложением 4 к конкурсной документации конкурса по извещению конкурса № 101215/3253579/01 установлены следующие параметры (значения) критериев конкурса.

Лот № 1 объекты теплоснабжения

Наименование критериев конкурса	Параметры критериев конкурса		
	Начальное значение критерия конкурса	Увеличение или уменьшение начального значения конкурса	Коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса
1). Размер концессионной платы в год, руб.	185331	увеличение	0,25
2). Сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, мес.	144	уменьшение	0,25
3). Предельный (максимальный) размер расходов на строительство и (или) модернизацию объектов, входящих в состав концессионного соглашения на весь срок действия концессионного соглашения, тыс.руб.	6690,0	увеличение	0,5

4). Долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера*:			
4.1. Базовый уровень операционных расходов (тыс. рублей);	-	-	-
4.2. Показатели энергосбережения и энергетической эффективности;			
4.3. Нормативный уровень прибыли (%);			
5). Плановые значения показателей деятельности концессионера на каждый год срока действия концессионного соглашения*.	-	-	-

* В соответствии с частью 4 статьи 24 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» для критериев конкурса, указанных под пунктами 4 и 5, параметры критериев конкурса не устанавливаются.

Лот № 2 объекты водоснабжения

Наименование критериев конкурса	Параметры критериев конкурса		
	Начальное значение критерия конкурса	Увеличение или уменьшение начального значения конкурса	Коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса
1). Размер концессионной платы в год, руб.	98102	увеличение	0,25
2). Сроки создания и (или) модернизации объекта концессионного соглашения, мес.	144	уменьшение	0,25
3). Предельный (максимальный) размер расходов на строительство и (или) модернизацию объектов, входящих в состав концессионного соглашения на весь срок действия концессионного соглашения, тыс.руб.	5661,00	увеличение	0,5
4). Долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера*:			
4.1. Базовый уровень операционных расходов (тыс. рублей);	-	-	-
4.2. Показатели энергосбережения и энергетической эффективности;			
4.3. Нормативный уровень прибыли (%);			
5). Плановые значения показателей			

5). Плановые значения показателей деятельности концессионера на каждый год срока действия концессионного соглашения*.	-	-	-

* В соответствии с частью 4 статьи 24 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» для критериев конкурса, указанных под пунктами 4 и 5, параметры критериев конкурса не устанавливаются.

На основании части 2.3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 данного Федерального закона (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем), в качестве критериев конкурса устанавливаются:

1) предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения;

2) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта;

3) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на использование (эксплуатацию) данного объекта;

4) долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 2.4 данной статьи (базовый уровень операционных расходов; показатели энергосбережения и энергетической эффективности; норма доходности инвестированного капитала, норматив чистого оборотного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала или метод доходности инвестированного капитала; нормативный уровень прибыли в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод индексации установленных тарифов или метод индексации).

5) плановые значения показателей деятельности концессионера;

6) плата концедента в случае, если в качестве критериев конкурса не установлены критерии, указанные в пунктах 2 и 3 данной части, и если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрена плата концедента.

Частью 5 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что для критериев конкурса, указанных в части 2.3 данной статьи, не устанавливаются параметры критериев конкурса, предусмотренные частью 3 данной статьи (начальное условие в виде числового значения, уменьшение или увеличение начального значения критерия конкурса в конкурсном предложении, коэффициент, учитывающий значимость критерия конкурса).

При этом, в силу пункта 9 части 1.2 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, перечисленных в пунктах 2 - 5 части 2.3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях

Часть 2 статьи 24, предусматривающая возможность установления в качестве критериев конкурса таких показателей как сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения и размер концессионной платы, не применяется, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 данного Федерального закона (объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем).

Более того, частью 1.1 статьи 7 Закона о концессионных соглашениях установлено, что в случае, если концессионным соглашением в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем предусматривается концессионная плата, размер такой платы не может превышать уровень, рассчитанный исходя из принципа возмещения концеденту расходов на уплату им в период срока действия концессионного соглашения установленных законодательством Российской Федерации обязательных платежей, связанных с правом владения объектом концессионного соглашения.

Администрацией МО «Урдомское» при организации конкурса № 101215/3253579/01, конкурса № 140916/3253579/01 неправомерно установлены такие критерии как размер концессионной платы, сроки создания и (или) модернизации объекта концессионного соглашения, предельный (максимальный) размер расходов на строительство и (или) модернизацию объектов, входящих в состав концессионного соглашения, на весь срок действия концессионного соглашения (пунктом 1 части 2.3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях в качестве критерия обозначен предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения), параметры данных критериев конкурса, предусмотренные частью 3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях.

Нарушения порядка организации торгов, в части незаконного установления требований к участнику конкурса и неправомерного установления критериев конкурса может повлиять как на принятие хозяйствующими субъектами решения об участии в конкурсе, так и на решение о формировании конкурсного предложения.

Письмом от 29.12.2016 № 05-10/5926 Архангельское УФАС России направило в адрес Администрации МО «Урдомское» информацию о выявленных нарушений требований Закона о концессионных соглашениях при организации текущего

конкурса № 140916/3253579/01, указав также, что установление критериев конкурса и порядка их оценки, не соответствующих требованиям Закона о концессионных соглашениях, является существенным нарушением порядка организации и проведения торгов, результатом чего может стать нарушение порядка определения победителя торгов, а несоблюдение установленного нормативными правовыми актами порядка определения победителя конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем (необеспечение правомерной конкурентной борьбы), может привести к ограничению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения и водоотведения. Вместе с тем, мер направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов Администрацией МО «Урдомское» предпринято не было.

В связи с наличием в действиях администрации МО «Урдомское» по предоставлению в пользование ООО «Энергосфера» муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, в нарушение требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения, в нарушение требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» 12.01.2017 выдало Администрации МО «Урдомское» предупреждение 01ш-2017 о необходимости в срок до 15.07.2017 принятия мер по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно: принять меры, направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») использования ООО «Энергосфера» муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения (здание котельной с дизельной электростанцией, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная, водонапорная башня, расположенная по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная, теплосети, протяженностью 4116 п.м., расположенные по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная, Ленина, Центральная, Молодежная, Мира, сети водопроводные, протяженностью 4200 п.м., расположенные по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная), фактически предоставленного ООО «Энергосфера», и принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами теплоснабжения и водоснабжения на условиях концессии, путем организации и проведения торгов в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно части 5 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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.

14.07.2017 в Архангельское УФАС России поступило ходатайство Администрации МО «Урдомское» от 12.07.2017 № 1093 о продлении срока выполнения предупреждения в связи с необходимостью получения от Министерства ТЭК и ЖКХ Архангельской области и Агентства по тарифам и ценам Архангельской области информации в целях подготовки открытого конкурса. Как указано в данном обращении, запрос о представлении информации был направлен 06.07.2017.

При рассмотрении ходатайства о продлении срока выполнения предупреждения было принято во внимание, что срок выполнения предупреждения был достаточно длительный (составлял полгода), администрацией МО «Урдомское» было проигнорировано письмо Архангельского УФАС России от 29.12.2016 № 05-10/5926 с информацией о выявленных нарушениях требований Закона о концессионных соглашениях при организации конкурса № 140916/3253579/01, объективные обстоятельства, препятствующие проведению мероприятий по организации конкурса на право заключения концессионного соглашения, в том числе направлению запросов в Министерство ТЭК и ЖКХ Архангельской области и Агентство по тарифам и ценам Архангельской области с момента выдачи предупреждения до 06.07.2017, и предпринятых мерах по преодолению данных обстоятельств в представленных материалах отражены не были. Основания для удовлетворения ходатайства Администрации МО «Урдомское» о продлении срока выполнения предупреждения 12.01.2017 № 01ш-2017 установлены не были, в удовлетворении ходатайства было отказано.

На основании части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

20.07.2017 в отношении Администрации МО «Урдомское» было возбуждено дело № 23-17 по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Администрация МО «Урдомское» со вменяемым правонарушением не согласилась, по основаниям, изложенным в письмах от 21.08.2017 № 1309, от 26.09.2017 № 1514, от 29.11.2017 № 1964.

На заключение об обстоятельствах дела Администрация МО «Урдомское» сообщила, что Федеральный закон от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении», Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» на момент предоставления преференции и заключения договора аренды от 10.11.2009 № 54/09 не были приняты. Однако, с целью исполнения требований действующего законодательства Советом депутатов МО «Урдомское» принято решение от 28.04.2015 № 17-А «О заключении концессионных соглашений в отношении объектов тепло- и водоснабжения, находящихся в муниципальной

собственности МО «Урдомское». Администрацией неоднократно проводились открытые конкурсы на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения и водоснабжения, находящихся в собственности МО «Урдомское». 11.12.2015 был объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения № 101215/3253579/01. Заявку на участие в конкурсе подало ООО «Энергосфера», однако на момент окончания срока подачи конкурсных предложений 13.05.2016 не поступило ни одного конкурсного предложения. 16.09.2016 был объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения № 140916/3253579/01. По лоту № 1 (объекты теплоснабжения) была подана одна заявка от ООО «Энергосфера», однако конкурсного предложения не поступило. По лоту № 2 (объекты водоснабжения) было подано две заявки от ООО «Энергосфера» и ООО «ТеплоСтройМонтаж». Конкурсное предложение представило только ООО «ТеплоСтройМонтаж». Распоряжением администрации МО «Урдомское» от 30.03.2017 № 94 ООО «ТеплоСтройМонтаж» было отказано в заключении концессионного соглашения в связи с непредставлением банковской гарантии и подписанного концессионного соглашения. В соответствии со статьей 449 Гражданского кодекса Российской Федерации торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица. Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам. Нарушение правил, установленных данной статьей, является основанием для признания судом соответствующих торгов, запроса котировок, запроса предложений и заключенных по результатам таких торгов, запроса котировок, запроса предложений сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа. Антимонопольный орган в соответствии с настоящей частью вправе обратиться в суд с иском о признании торгов, запроса котировок, запроса предложений и заключенных по результатам таких торгов, запроса котировок, запроса предложений сделок недействительными при условии, что проведение таких торгов, запроса котировок, запроса предложений является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации. Однако антимонопольный орган не обратился в суд о признании торгов на право заключения концессионных соглашений недействительными. Таким образом, администрация МО «Урдомское» не согласно с мнением антимонопольного органа, что организация конкурсов по сообщениям № 101215/3253579/01 и № 140916/3253579/01 не может быть расценена как принятие достаточных мер, направленных на обеспечение конкуренции, поскольку при организации проведения данных конкурсов был нарушен порядок организации торгов. Конкурс № 140916/3253579/01 был объявлен 16.09.2016. Предупреждение от 12.01.2017, согласно которому орган местного самоуправления должен был принять меры по установлению последствий нарушения антимонопольного законодательства, поступило в адрес администрации 19.01.2017. Федеральный закон о концессионных соглашениях не предусматривает порядок отказа концессионера от проведения открытого конкурса. Процедура проведения конкурса составляет около 6 месяцев. 20.06.2017 постановлением Правительства Архангельской области № 244-пп был утвержден Порядок согласования органами местного самоуправления муниципальных образований Архангельской области с уполномоченными исполнительными органами государственной власти Архангельской области проекта решения о заключении концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, и проекта конкурсной

документации, необходимой для проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, подписания и внесения изменений в концессионные соглашения в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, расположенных на территории Архангельской области, третьей стороной по которым является Архангельская область. Примерный срок определения параметров, срок согласования проекта решения и конкурсной документации составляет примерно 3 месяца. Следовательно, на принятие мер по исполнению предупреждения антимонопольного органа оставалось 3 месяца. С целью решения вопроса местного значения — организации в границах поселения электро-, тепло, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом было принято решение о создании совместного предприятия в жилищно-коммунальной сфере ООО «Энергосфера», с долей участия МО «Урдомское» в размере 20 процентов уставного капитала. Договором аренды объектов муниципального имущества № 54/09 от 10.11.2009 ООО «Энергосфера» была предоставлена преференция. Решениями о бюджете МО «Урдомское» ООО «Энергосфера» ежегодно продлевались преференции в виде предоставления имущества по договору аренды с целью бесперебойного оказания потребителям услуг теплоснабжения и водоотведения, до момента заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры в п. Урдома, находящихся в собственности МО «Урдоиское». Администрация МО «Урдомское» считает, что договор от 10.11.2009 № 54/09 продлевался ежегодно в рамках статьи 19 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а не по основаниям, предусмотренным статьей 621 Гражданского кодекса Российской Федерации (преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок). Согласно статье 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такового признания (ничтожная сделка). Договор от 10.11.2009 № 54/09 не был признан недействительным. В настоящее время администрацией МО «Урдомское» ведет работу по подготовке открытого конкурса. В соответствии с требованиями постановления Правительства Российской Федерации от 05.09.2013 № 782, постановления Правительства Российской Федерации от 22.02.2012 № 154 Администрация МО «Урдомское» осуществляет закупку на выполнение работ по актуализации схем водоснабжения и теплоснабжения для нужд администрации МО «Урдомское» (срок исполнения 10.02.2018). В настоящее время на территории МО «Урдомское» кроме ООО «Энергосфера» отсутствуют организации, которые могут провести отопительный сезон 2017-2018 годов. Администрация МО «Урдомское» в течении 2015-2017 годов неоднократно проводила переговоры с целью поиска инвесторов с разными организациями, такими как АО «АрхоблЭнерго», ООО «Газпром энерго», ООО «Газпром газораспределение Архангельск» и другими предпринимателями, осуществляющими деятельность на территории МО «Урдомское», но желающих развивать, содержать и инвестировать в объекты тепло- и водоснабжения не нашлось.

10.11.2009 Администрацией МО «Урдомское» и ООО «Энергосфера» был заключен

договор аренды объектов муниципального имущества № 54/09, в соответствии с которым Администрация МО «Урдомское» передала ООО «Энергосфера» во временное пользование и владение муниципальное имущество для организации тепло- и водоснабжения населения, водоотведения, в целях обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, а именно:

- здание котельной с дизельной электростанцией, реестровый номер <...> -00557, расположенное по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная;

- водонапорную башню, реестровый номер <...> -00558, расположенную по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная;

- теплосети, протяженностью 4116 п.м., реестровый номер <...> -00559, расположенные по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная, Ленина, Центральная, Молодежная, Мира;

- сети водопроводные, протяженностью 4200 п.м., реестровый номер <...> -00560, расположенные по адресу: п. Урдома, ул. Железнодорожная.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 26.02.2010 по делу № 03-10 Совет депутатов муниципального образования «Урдомское» признан нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции». Правонарушение выразилось в принятии актов (решение Совета депутатов муниципального образования «Урдомское» от 13.10.2009 № 53 «О внесении изменений в решение Совета депутатов МО «Урдомское» от 25.12.2008 № 50 «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2009 год», пункт 14 решения Совета депутатов муниципального образования «Урдомское» от 15.12.2009 № 54 «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2010 год»), которые приводят или могут привести к недопущению конкуренции за доступ на рынок услуг теплоснабжения, рынок услуг водоснабжения п. Урдома, а также в действиях по предоставлению ООО «Энергосфера» муниципальной преференции с нарушением порядка, предусмотренного главой 5 Федерального закона «О защите конкуренции», без предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа. Совету депутатов муниципального образования «Урдомское» выдано предписание о внесении изменений в решение Совета депутатов муниципального образования «Урдомское» от 15.12.2009 № 54 «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2010 год», а именно об исключении пункта 14 указанного решения.

В действиях Администрации муниципального образования «Урдомское» по предоставлению ООО «Энергосфера» муниципальной преференции с нарушением порядка, предусмотренного главой 5 Федерального закона «О защите конкуренции», без предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, выразившегося в заключении с ООО «Энергосфера» договора аренды объектов муниципального имущества от 10.11.2009 № 54/09 и фактической передаче объектов теплоснабжения, объектов водоснабжения, установлено наличие нарушения требований пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Администрации муниципального образования «Урдомское» выдано предписание

о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно: осуществить передачу муниципального имущества, в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 19.07.2010 по делу № А05 4704/2010, оставленным без изменения постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.10.2010 Решение Арбитражного суда Архангельской области от 19.07.2010 по делу № А05 4704/2010, постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 24.01.2011, решение Архангельского УФАС России от 26.02.2010 по делу № 03-10 признано недействительным

Суд указал, что в данном случае передача имущества в аренду не может являться муниципальной преференцией, поскольку не отвечает целям, установленным частью 1 статьи 19 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», соответственно отсутствует нарушение порядка предоставления преференции, предусмотренного главой 5 Федерального закона «О защите конкуренции».

По мнению суда, факт передачи объектов коммунальной инфраструктуры без проведения торгов не является доказательством негативных последствий для конкуренции и не свидетельствуется о предоставлении преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту.

Вместе с тем, с момента рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-10 и дела № А05 4704/2010 существенно изменилось как законодательство, регулирующее вопросы распоряжения государственным и муниципальным имуществом, предназначенным для теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, так и судебная практика.

Советом депутатов муниципального образования «Урдомское» 25.12.2015 было вынесено решение № 59-А «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2016 год». Пунктом 16 данного решения предусмотрено установление в целях обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях размера муниципального имущества для предоставления муниципальной преференции путем передачи объектов муниципального имущества по договору аренды для организации обеспечения тепло-, водоснабжения населения без проведения торгов:

- здание котельной с дизельной электростанцией (реестровый номер <...> -00557);

- водонапорная башня (реестровый номер <...> -00558);

- теплосети, протяженностью 4116 п.м. (реестровый номер <...> -00559);

- сети водопроводные, протяженностью 4200 п.м. (реестровый номер <...> -00560);

- экскаватор ЕК-12 2015 года выпуска (реестровый номер <...> -00007).

Определить получателя преференции ООО «Энергосфера».

Пунктом 17 решения Совета депутатов муниципального образования «Урдомское» от 27.12.2016 № 57-А «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на

2017 год» предусмотрено установление в целях обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях размера муниципального имущества для предоставления муниципальной преференции путем передачи объектов муниципального имущества по договору аренды для организации обеспечения тепло-, водоснабжения населения без проведения торгов:

- здание котельной с дизельной электростанцией (реестровый номер <...> -00557);

- водонапорная башня (реестровый номер <...> -00558);

- теплосети, протяженностью 4116 п.м. (реестровый номер <...> -00559);

- сети водопроводные, протяженностью 4200 п.м. (реестровый номер <...> -00560);

- экскаватор ЕК-12 2015 года выпуска (реестровый номер <...> -00007).

Определить получателя преференции ООО «Энергосфера».

25.11.2015 Администрацией МО «Урдомское» и ООО «Энергосфера» было заключено дополнительное соглашение № 10 к договору 54/09, в соответствии с которым пункт 7.1 договора изложен в новой редакции: договор действует с 01.01.2016 до момента заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры в поселке Урдома, находящихся в собственности муниципального образования «Урдомское».

Как указано в пункте 31 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 № 66, заключение договора аренды на новый срок является заключением нового договора аренды.

На основании части 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Отношения, возникающие в связи с заключением договоров передачи прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, регулируются статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей.

Пунктом 9 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» установлено, что договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества могут быть заключены без проведения торгов в порядке, установленном главой 5 данного закона, регламентирующей предоставление государственных или муниципальных преференций.

Вместе с тем, в соответствии с частью 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.

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 статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) и статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении).

На основании 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 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 соответствии с частью 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.

Согласно части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, 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).

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 пять лет назад, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае - только концессионное соглашение.

Администрацией МО «Урдомское» письмом от 26.12.2016 № 2299 представлены следующие сведения о датах ввода в эксплуатацию объектов, переданных в пользование ООО «Энергосфера»:

- здание водонапорной башни, год ввода в эксплуатацию 1975;

- здание котельной с дизельной электростанцией, техническое перевооружение котельной «Центральная», год ввода в эксплуатацию — 1961, год проведения капитального ремонта — 2008;

- сети водопроводные протяженностью 4200 п.м., год ввода в эксплуатацию1953, 1975, год проведения капитального ремонта 2008 — 2012;

- наружные сети теплоснабжения от котельной «Центральная» 4225 п.м., год ввода в эксплуатацию 1975;

- дизель генератор Cummins C110D5, год ввода в эксплуатацию 2009;

- насос ВРН 150/360.80Т, № 3.0913, год ввода в эксплуатацию 2009;

- насос ВРН 150/360.80Т, № 3.0851, год ввода в эксплуатацию 2009.

С учетом приведенных данных о датах ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения и водоснабжения, передача прав владения и пользования в отношении данных объектов могла осуществятся исключительно по концессионному соглашению.

При заключении договора на новый срок, в том числе при продлении срока

действия договора путем подписания дополнительного соглашения, у сторон возникают новые правоотношения, которые в соответствии с п. 1 ст. 422 ГК РФ должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим на момент их возникновения.

Таким правилами являются, в том числе, положения части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, предусматривающими возможность предоставления прав владения и пользования объектами теплоснабжения, объектами водоснабжения, срок ввода в эксплуатацию которых превышает пять лет, исключительно по концессионному соглашению.

Учитывая специальное регулирование правоотношений по порядку передачи объектов теплоснабжения, систем и (или) объектов водоснабжения, в отношении указанных объектов, дата ввода в эксплуатацию которых более пяти лет, срок действия договора аренды данных объектов не может быть продлен в соответствии со статьей 621 ГК РФ.

Действующее законодательство Российской Федерации не предусматривает возможности передавать объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем предоставления преференции. Согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным. Аналогичные требования содержатся в части 3 и 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении. Согласно пункту 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка). Пунктом 1 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. Таким образом, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения. Указанная позиция отражена в письме ФАС России от 14.06.2016 № АД/40064/16.

Кроме того, порядок предоставления преференции органами местного самоуправления соблюден не был.

Государственные или муниципальные преференции могут быть предоставлены исключительно в целях, указанных в части 1 статьи 19 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с полномочиями, установленными пунктом 5 части 2 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», ФАС России письмом от 31.05.2010 № ИА/16692 разъяснила, что обеспечение жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях представляет собой совокупность мер, осуществляемых

федеральными органами власти, органами власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления в целях обеспечения достойной жизни населения районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, создания и поддержания социально гарантированных благоприятных условий жизнедеятельности населения этих регионов, и включает в себя:

1) установление гарантий и компенсаций населению этих регионов в целях возмещения дополнительных физиологических затрат и более высокой стоимости жизни, складывающихся под воздействием географических, климатических факторов и связанных с ними особенностей социально - экономического развития;

2) создание в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях льготного режима развития организациям, обеспечивающим государственные нужды в необходимой в этом регионе продукции, а также участвующим в решении социальных задач, в целях создания условий для гармоничного развития производства, социальной сферы и сохранения окружающей природной среды, опережающего развития объектов инфраструктуры, в первую очередь связи и транспорта. В рамках данного направления осуществляется:

- предоставление организациям, участвующим в обеспечении государственных нужд, компенсаций повышенных затрат, связанных с производственной деятельностью в условиях районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей,

- финансовая поддержка завоза продукции (товаров) в районы с ограниченными сроками завоза продукции (товаров),

- предоставление кредитов на льготных условиях организациям и предпринимателям, создающим новые рабочие места.

3) сохранение и развитие коренных малочисленных народов Севера. В целях развития традиционных образа жизни, природопользования, форм социальной организации в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностей предусматривается:

- строительство жилья, объектов здравоохранения, культуры, образования и коммунально-бытового назначения в местах компактного проживания коренных малочисленных народов Севера;

- предоставление дотаций, льгот по налогообложению организациям, занимающимся традиционными видами деятельности коренных малочисленных народов Севера, с преимущественным составом работающих из числа этих народов.

4) оптимизация численности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностей. В этих целях, в том числе, для снижения нагрузки на инфраструктуру, с учетом складывающейся в регионе демографической ситуации и реальных миграционных потоков, создаются условия для привлечения необходимых специалистов на Север. Также обеспечивается участие государства в строительстве и приобретении жилья для граждан, выезжающих с Севера, целевыми капитальными вложениями, предоставлением субсидий, а также ссуд и кредитов на льготных условиях.

Возможность предоставления муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения в аренду в перечень вышеперечисленных мер не входит. В решении о предоставлении преференции также отсутствуют ссылки на нормы законодательства Российской Федерации, регулирующие различные аспекты обеспечения жизнедеятельности населения районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, которыми предусмотрены такие меры как передача в аренду объектов коммунальной инфраструктуры.

Кроме того, согласно статье 2 Бюджетного кодекса Российской Федерации составной частью бюджетного законодательства Российской Федерации являются принятые в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации муниципальные правовые акты представительных органов муниципальных образований о местных бюджетах. В соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджет - форма образования и расходования денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления; доходы бюджета - поступающие в бюджет денежные средства, за исключением средств, являющихся в соответствии с настоящим Кодексом источниками финансирования дефицита бюджета; расходы бюджета - выплачиваемые из бюджета денежные средства, за исключением средств, являющихся в соответствии с настоящим Кодексом источниками финансирования дефицита бюджета.

Таким образом, предоставление преференции на основании нормативных правовых актов органов местного самоуправления о бюджете предполагает их предоставление в денежной форме. Аналогичная позиция содержится в постановлении Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.10.2015 по делу № А05-5209/2015.

В рассматриваемом же случае в муниципальный правовой акт представительного органа муниципального образования о бюджете включены положения, не регулирующие бюджетные правоотношения: ни поступление в бюджет денежных средств, ни их выплату, в связи с чем указанные положения по своей сути нельзя признать муниципальным правовым актом о бюджете.

С учетом изложенного, пункт 16 решения Совета депутатов муниципального образования «Урдомское» от 25.12.2015 № 59-А «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2016 год», пункт 17 решения Совета депутатов муниципального образования «Урдомское» от 27.12.2016 № 57-А «О бюджете муниципального образования «Урдомское» на 2017 год» не может рассматривается в качестве основания предоставления в аренду муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения, без проведения торгов.

У Администрации МО «Урдомское отсутствовали законные основания для передачи ООО «Энергосфера» прав владения и пользования в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов теплоснабжения, объектов водоснабжения, расположенных в п. Урдома, на период с 01.01.2016 и до момента заключения концессионного соглашения.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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).

Статья 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условиях обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции является 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.

Защита определенной конкурентной среды (соперничества хозяйствующих субъектов) не может рассматриваться в отрыве от правомерности целей (результатов) соперничества и его условий, правовых требований к конкурентам. Недопустимо неправомерное ограничение конкуренции в отношении тех хозяйствующих субъектов, которые действуют на товарном рынке в соответствии с правовыми нормами и законными интересами других лиц, желают и готовы выйти на соответствующий товарный рынок, понимая, что деятельность на нем должна отвечать определенным юридическим, техническим (технологическим) и экономическим стандартам.

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном

рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции. Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции. Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Архангельским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 23-17.

На основании пункта 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «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. При определении таких границ могут приниматься во внимание, в частности: границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации; границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие); границы территорий, на которые поставляется товар и с которых поставляется товар;

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

На основании пункта 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

В рассматриваемом случае целью анализа является оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие фактического предоставления ООО «Энергосфера» в отсутствие законных оснований для передачи ООО «Энергосфера» прав владения и пользования в

отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения МО «Урдомское».

25.11.2015 Администрацией МО «Урдомское» и ООО «Энергосфера» было заключено дополнительное соглашение № 10 к договору аренды объектов муниципального имущества 10.11.2009 № 54/09, в соответствии с которым пункт 7.1 договора изложен в новой редакции: договор действует с 01.01.2016 до момента заключения концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры в поселке Урдома, находящихся в собственности муниципального образования «Урдомское».

Принимая во внимание, что заключение договора аренды на новый срок является заключением нового договора аренды (п. 31 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 № 66), договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (части 1 статьи 422 ГК РФ) и, что с момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ установлены особенности передачи прав владения и пользования в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, а также, что до настоящего времени лицо, в пользование которого могут быть переданы объекты теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях» не определено, временной интервал исследования определен с 25.11.2015 по дату исследования.

Принимая во внимание, что переданное в аренду ООО «Энергосфера» муниципальное имущество предназначено для теплоснабжения и водоснабжения МО «Урдомское», продуктовыми границами рынка определены услуги теплоснабжения, услуги водоснабжения, соответственно. Географическими границами рынка — границы присоединенных сетей на территории МО «Урдомское».

Под теплоснабжением согласно статье 2 Федерального закона от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении» понимается обеспечение тепловой энергией и (или) теплоносителем покупателей, в том числе поддержание тепловой мощности. В качестве теплоснабжающей организации может выступать лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии или тепловыми сетями в данной системе теплоснабжения. При этом положение хозяйствующего субъекта на рынке производства тепловой энергии напрямую зависит от наличия у него устройств, предназначенных для выработки тепловой энергии.

Услуги передачи тепловой энергии входят в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Деятельность в сфере теплоснабжения согласно ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) «Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» относится к разделу D «Обеспечение электрической энергией, газом и паром». Производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными - код по ОКВЭД 35.30.14, передача пара и горячей воды (тепловой энергии) - код по ОКВЭД 35.30.2,

распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) - код по ОКВЭД 35.30.3.

Услуга по теплоснабжению не взаимозаменяема с другими видами услуг, поскольку покупатели фактически не заменяют и не готовы заменить тепловую энергию другими товарами, т.к. не существует иного способа обеспечить выполнение функционального назначения услуги по теплоснабжению.

С учетом изложенного, продуктовые границы рынка определены как услуги по теплоснабжению.

Для рынка услуг по теплоснабжению характерно оказание услуг организациями теплоснабжения потребителям в пределах расположения тепловых сетей теплоснабжающих или теплосетевых организаций. Присоединение теплопотребляющих объектов к сетям инженерно-технического обеспечения другого поставщика не всегда возможно и требует значительных расходов.

В схеме теплоснабжения МО «Урдомское» указано, что теплоснабжение п. Урдома осуществляется от двух котельных: котельная «Центральная» с дизельной электростанцией, которая осуществляет теплоснабжение юго-восточной части п. Урдома (микрорайон «Первомайка») и котельная КС-13 Урдомского ЛПУ МГ, которая осуществляет теплоснабжение западной части п. Урдома. Перераспределение тепловой нагрузки между источниками тепловой энергии невозможно, источники энергии между собой технологически не связаны.

Таким образом, географические границы рынка определяются как границы локальных рынков в пределах территорий расположения технологической инфраструктуры (сетей) хозяйствующих субъектов, оказывавших услуги теплоснабжения.

Географическими границами рынка теплоснабжения являются границы присоединенных сетей на территории МО «Урдомское».

Доступ на рынок услуг теплоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для теплоснабжения (котельные, тепловые сети и т.п.).

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» под водоснабжением понимается водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение). Водоподготовка представляет собой обработку воды, обеспечивающую ее использование в качестве питьевой или технической воды. Водопроводная сеть - комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки воды, за исключением инженерных сооружений, используемых также в целях теплоснабжения. Централизованная система холодного водоснабжения - комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для водоподготовки, транспортировки и подачи питьевой и (или) технической воды абонентам. Под организацией, осуществляющей холодное

водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), понимается юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем.

Водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры входит в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Определение продуктовых границ товарного рынка, находящегося в состоянии естественной монополии, производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Продуктовыми границами рынка являются услуги водоснабжения.

В соответствии с пунктом 4.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании одного или нескольких критериев: административно-территориального критерия (территория Российской Федерации, территория федерального округа Российской Федерации, территория экономических районов Российской Федерации, территория субъекта Российской Федерации, территория (района, города, пгт, иное) субъекта Российской Федерации); организационного критерия (территория деятельности хозяйствующего субъекта, территория деятельности филиала хозяйствующего субъекта); технологического критерия (наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям).

Географические границы рынка водоснабжения определяются границами присоединенных сетей. С технологической точки зрения невозможна ситуация, чтобы потребитель имел на выбор несколько сетей водоснабжения. Прокладка дублирующих сетей не целесообразна, в виду значительных первоначальных капитальных вложений и длительных сроках окупаемости.

Географическими границами рынка водоснабжения являются границы присоединенных сетей на территории МО «Урдомское».

Вход на рынок услуг водоснабжения обусловлен приобретением прав в отношении объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для водоснабжения и водоотведения.

Применительно к рынку теплоснабжения, рынку водоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

При этом, одним из основных приоритетов государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства является развитие конкуренции. Значимым аспектом развития конкуренции за доступ на рынок услуг теплоснабжения, рынок водоснабжения и водоотведения является возможность получения прав в отношении государственного и муниципального имущества по результатам нормативно закрепленной процедуры конкурентного отбора.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для водоснабжения и водоотведения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации, а именно Законом о теплоснабжении, Законом о водоснабжении и водоотведении определен особый порядок распоряжения указанным имуществом.

Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее — Закон о концессионных соглашениях) детально регламентирует конкретный порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, существенные условия данного соглашения, декларирует цели использования такой формы государственно-частного партнерства как концессионное соглашение.

В рассматриваемом случае условием предоставления доступа на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения является заключение концессионного соглашения в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях.

На основании части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих 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 право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами теплоснабжения, объектами водоснабжения обуславливает получение возможности доступа на рынок теплоснабжения и рынок водоснабжения в границах присоединенных сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту в аренду без проведения торгов в отсутствие законных оснований создает для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут имеет намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности объектами теплоснабжения и водоснабжения ведет к недопущению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения и рынок водоснабжения, соответственно.

Организация администрацией МО «Урдомское» конкурса № 101215/3253579/01, конкурса № 140916/3253579/01 не может быть расценена как принятие достаточных мер, направленных на обеспечение конкуренции, поскольку установленный законом порядок обеспечения доступа хозяйствующих субъектов на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения органом местного самоуправления соблюден не был.

Письмом от 29.12.2016 № 05-10/5926 Архангельское УФАС России направило в адрес Администрации МО «Урдомское» информацию о выявленных нарушениях требований Закона о концессионных соглашениях при организации текущего конкурса № 140916/3253579/01, однако данное письмо органом местного самоуправления было проигнорировано, мер, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, предпринято не было.

Доводы ответчика, что Федеральный закон о концессионных соглашениях не предусматривает порядок отказа концессионера от проведения конкурса, не могут явятся основаниям для непринятия мер, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов. Так, частью 6 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях установлен порядок внесения изменений в конкурсную документацию. Общие правила, предусматривающие возможность отказа от проведения торгов отражены в части 4 статьи 448 ГК РФ.

За нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения торгов должностное лицо организатора конкурса по извещению № 140916/3253579/01 постановлением от 24.08.2017 по делу об административном правонарушении № 37адм-17 привлечено к административной ответственности, за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Нарушения порядка организации торгов, в части незаконного установления требований к участнику конкурса и неправомерного установления критериев

конкурса могло повлиять как на принятие хозяйствующими субъектами решения об участии в конкурсе, так и на решение о формировании конкурсного предложения.

Лицо, в пользование которого могут быть переданы объекты теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях», не определено.

Установленный нормативными правовыми актами порядок предоставления прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, водоснабжения, Администрацией МО «Урдомское» не соблюден, законные условия доступа на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения и экономически эффективного использования муниципальной собственности не обеспечены.

Кроме того, ООО «Энергосфера» права владения и пользования в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения, предоставлены на иных (более выгодных) условиях, чем публично предлагались неопределенному кругу лиц при объявлении конкурса № 101215/3253579/01, конкурса № 140916/3253579/01. В частности, пользование имуществом ООО «Энергосфера» на условиях договора аренды объектов муниципального имущества от 10.11.2009 № 54/09 (с учетом дополнительного соглашения от 25.11.2015 № 10) не обусловлено необходимостью предоставления банковской гарантии, необходимостью осуществления мероприятий по созданию и (или) реконструкцию объектов и несения в связи с этим расходов, в объеме, предусмотренном конкурсной документацией, необходимостью достижения плановых показателей значений деятельности концессионера и т.п.

Таким образом, в отсутствие законных оснований для передачи ООО «Энергосфера» прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения, чем обществу в нарушение требований Закона о теплоснабжении, Закона о водоснабжении и водоотведении органом местного самоуправления обеспечен доступ на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения пос. Урдома в границах присоединенных сетей.

Администрации МО «Урдомское» была предоставлена возможность устранения нарушения антимонопольного законодательства.

Так, 12.01.2017 органу местного самоуправления было выдано предупреждение 01ш 2017 о необходимости в срок до 15.07.2017 принятия мер по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно: принять меры, направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») использования ООО «Энергосфера» муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения, фактически предоставленного ООО «Энергосфера», и принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами теплоснабжения и водоснабжения на условиях концессии, путем организации и

проведения торгов в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Предоставленной возможностью устранения последствий нарушения антимонопольного законодательства орган местного самоуправления не воспользовался. В установленные сроки предупреждение исполнено не было.

С учетом изложенного, действия администрации МО «Урдомское» по предоставлению в пользование ООО «Энергосфера» муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, в нарушение требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения, в нарушение требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении свидетельствует о наличии нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Указанное имущество на момент рассмотрения дела продолжает находиться в пользовании ООО «Энергосфера», что свидетельствует о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию МО «Урдомское» (165720, Архангельская область, Ленский район, пос. Урдома, ул. Вычегодская, 43, ОГРН 1052905022125, ИНН 2915003498) нарушившей требования части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в предоставлении в пользование ООО «Энергосфера» на основании дополнительного соглашения от 25.11.2015 № 10 к договору аренды от 10.11.2009 № 54/09 муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, в нарушение требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения, в нарушение требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, в результате чего общество вне процедуры конкурентного отбора получило доступ на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения пос. Урдома в границах присоединенных сетей.

2. Выдать администрации МО «Урдомское» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: прекратить неправомерное пользование ООО «Энергосфера» муниципальным имуществом, предоставленным обществу на условиях дополнительного соглашения от 25.11.2015 № 10 к договору аренды от 10.11.2009 № 54/09, и вернуть имущество в казну муниципального образования.

Предписание исполнить в срок до 21.05.2018.

Информацию об исполнении предписания представить в срок до 21.05.2018.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель комиссии:	Д.В. Бугаев
Члены комиссии:	Е.В. Нестеренко
	Е.И. Красильникова
	А.Ю. Шахов