

РЕШЕНИЕ

по делу № 115/05-15

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 20 октября 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 21 октября 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии – Никоновой М.Л. – и.о. руководителя управления, Членов Комиссии – А.Г.Рогожкина – начальника отдела контроля органов власти, Буйских М.А. – ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти,

в отсутствие представителя ответчика – администрации ККК района Кировской области, надлежащим образом уведомленного о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115/05-15, ходатайствовавшего о рассмотрении дела в его отсутствие,

в отсутствие заявителя- Прокуратуры Кировской области, надлежащим образом уведомленного о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115\05-15,

в отсутствие заинтересованного лица – ООО, надлежащим образом уведомленного о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115/05-15, ходатайствовавшего о рассмотрении дела в его отсутствие,

рассмотрев дело № 115/05-15 по признакам нарушения администрацией ККК п.п. 2,8 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1, ст.19, 20 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

11.09.2015 года от Прокуратуры Кировской области в адрес Кировского УФАС России поступили материалы о нарушении антимонопольного законодательства со стороны администрации ККК района Кировской области.

При ознакомлении с указанными материалами было установлено, что в действиях администрации ККК района Кировской области, в рассматриваемом случае, содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства.

22.09.2014 г. между администрацией ККК и ООО был заключен ---. Чашино Нолинского района, на срок с 26.09.2014 г. по 25 сентября 2015 г. (далее- Договор), для отопления объектов: Дом Культуры, библиотека, детский сад, мастерские колхоза, без проведения процедуры торгов на основании Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

или на основании Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении".

Данное нежилое помещение находится в собственности ККК района Кировской области, согласно реестра муниципальной собственности ККК.

Учитывая тот факт, что в действиях администрации ККК района Кировской области, выразившихся в заключении договора аренды муниципального имущества от 22.09.2014 № 2, без проведения обязательной процедуры торгов, содержатся признаки нарушения п.п.2,8 ч.1 ст.15, ч.1 ст. 17.1, ст.19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции», приказом от 28.09.2015 № 314 в отношении органа местного самоуправления было возбуждено производство по делу № 115/05-15.

На заседание Комиссии УФАС России, состоявшемся 13.10.2015, представитель ответчика по делу- --- глава администрации ККК района Кировской области, пояснил, что действительно 22.09.2014 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 22.09.2014 № 2 котельной, расположенной в ---, на срок с 26.09.2014 г. по 25 сентября 2015 г. (далее- Договор), для отопления объектов: Дом Культуры, библиотека, детский сад, мастерские колхоза, без проведения процедуры торгов. Также, между администрацией ККК и ООО ранее заключались договоры аренды котельной, расположенной в ---, от 27.09.2011 № 10 на срок с 27.09.2011 по 25.09.2012; от 25.10.2012 № 1 на срок с 27.09.2012 по 25.09.2013; от 03.09.2013 № 1 на срок с 26.09.2013 по 25.09.2014, от 26.09.2015 № 4 на срок 30 дней без проведения процедуры торгов. Представитель ответчика пояснил, что 11.06.2012 с ООО был заключен муниципальный контракт на выполнение работ по ремонту котельной, расположенной в ---, на основании проведенных торгов в рамках Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ.

Представитель заявителя- Прокуратуры Кировской области, надлежащим образом уведомленный о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115\05-15 на заседании комиссии не присутствовал.

Представитель заинтересованного лица – ООО, надлежащим образом уведомленный о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115/05-15, на заседании комиссии не присутствовал, направил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителя и пояснение по делу, в котором подтвердил, что 22.09.2014 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 22.09.2014 № 2 котельной, расположенной в ---, на срок с 26.09.2014 г. по 25 сентября 2015 г., для отопления объектов: Дом Культуры, библиотека, детский сад, мастерские колхоза, без проведения процедуры торгов. Вариант договора предложен администрацией ККК в их редакции и на их условиях.

Комиссия, заслушав объяснения ответчика, ознакомившись с имеющимися документами, решила, что для объективного и всестороннего рассмотрения дела необходимо получить дополнительные сведения, в связи с чем рассмотрение дела было отложено на 20.10.2015 г.

На заседание Комиссии УФАС России, состоявшееся 20.10.2015, представитель ответчика по делу администрации ККК района Кировской области, надлежащим образом уведомленный о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115/05-15 не явился, направил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его

представителей.

Представитель заявителя- Прокуратуры Кировской области, надлежащим образом уведомленный о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115\05-15 на заседании комиссии не присутствовал.

Представитель заинтересованного лица – ООО, надлежащим образом уведомленный о дате, месте, времени рассмотрения дела № 115/05-15, на заседании комиссии не присутствовал.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам:

27.09.2011 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 27.09.2011 № 10 котельной, расположенной в ---, на срок с 27.09.2011 по 25.09.2012, для отопления объектов: Дом Культуры, библиотека, детский сад, мастерские колхоза, без проведения процедуры торгов на основании Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

25.10.2012 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 25.10.2012 № 1 котельной, расположенной в ----, на срок с 27.09.2012 по 25.09.2013, без проведения процедуры торгов.

03.09.2013 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 03.09.2013 № 1 котельной, расположенной в ---, на срок с 26.09.2013 по 25.09.2014, без проведения процедуры торгов.

22.09.2014 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 22.09.2014 № 2 котельной, расположенной в ---, на срок с 26.09.2014 г. по 25 сентября 2015 г., без проведения процедуры торгов.

26.09.2015 г. между администрацией ККК и ООО был заключен договор аренды от 26.09.2015 № 4 котельной, расположенной в ----, на срок 30 дней, без проведения процедуры торгов.

Данное имущество находится в собственности ККК района Кировской области, согласно реестра муниципальной собственности ККК.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закон 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, кроме случаев, указанных в п.п. 1-16.

Администрация ККК района Кировской области, заключая договор аренды от 27.09.2011 № 10 и от 25.10.2012 № 1 котельной, расположенной в --- района, торги на право аренды муниципального имущества не проводила, чем нарушила требования ч.1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно ст. 41.1 Федерального Закона о защите конкуренции дело, о нарушении

антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, договор аренды, заключенный 27.09.2011 № 10 между администрацией ККК и ООО, Комиссией не рассматривается, ввиду истечения срока давности рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении" (введена Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 07.05.2013 N 103-ФЗ) 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.

Согласно п. 3.1 Приказа ФАС России от 10.02.2010 N 67 (ред. от 24.12.2013) "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных [статьей 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении».

Администрация ККК района Кировской области, заключая договоры аренды от 03.09.2013 № 1, от 22.09.2014 № 2 котельной, расположенной в ---, торги на право аренды муниципального имущества в нарушение ч.1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции и с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении", не проводила.

Пунктом 11 ч.1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 без проведения процедуры торгов на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев.

Однако, согласно п.5 ст. 5 Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении

изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях", с 8 мая 2013 года и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Федерального закона от 27 июля 2010 года N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (в редакции настоящего Федерального закона), по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Согласно ч.3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении" в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если объекты систем теплоснабжения, находящиеся в государственной или муниципальной собственности эксплуатируются более 5 лет, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям.

Исходя из смысла вышеуказанных статей, следует, что с 01.01.2015 года передача прав владения и (или) пользования системами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности и эксплуатирующимися более 5 лет, осуществляется на основании торгов на право заключения концессионных соглашений.

Администрация ККК района Кировской области, заключая договор аренды от 26.09.2015 № 4 котельной (год ввода в эксплуатацию- 1969), расположенной в ---, на срок 30 дней, торги на право заключения концессионного соглашения не проводила, чем нарушила требования ч. 3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении".

Согласно п.20 статьи 4 Федерального Закона о защите конкуренции государственные и муниципальные преференции- предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им

более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19,20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация ККК района Кировской области, заключая договоры аренды от 27.09.2011 № 10, от 25.10.2012 № 1, от 03.09.2013 № 1, от 22.09.2014 № 2, от 26.09.2015 № 4 котельной, расположенной в ----, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась.

Таким образом, администрация ККК района Кировской области нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона «О защите конкуренции».

Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке в порядке, определенном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220, в данном случае не требуется, так как определение географических границ товарного рынка и определение состава его участников являются этапами проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, который используется в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта.

При этом в соответствии с положениями пункта 1.4 указанного Порядка не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных по признакам нарушения [пункта 2 части 1, части 4](#) (если соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) и [5](#) (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) [статьи 11, пункта 2 части 1 статьи 11.1, статей 14, 15, 16, 17, 17.1, 18](#) Закона о защите конкуренции.

Однако анализ имеющихся документов позволяет установить продуктовые границы рынка как рынок теплоснабжения, а также географические границы рынка в пределах муниципального образования ККК района Кировской области.

В соответствии с п.п. 2,8 ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам и создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями, согласно п.8 ст.4 Закона о защите конкуренции понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг нарушающим часть 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Таким образом, действия администрации ККК района Кировской области, выразившиеся в заключении договоров аренды муниципального имущества от 25.10.2012 № 1, от 03.09.2013 № 1, от 22.09.2014 № 2, от 26.09.2015 № 4, без проведения обязательной процедуры торгов, могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции и содержат нарушение п.п.2,8 ч.1 ст.15, ч.1 ст. 17.1, ст.19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссия Кировского УФАС России считает, что нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине администрации ККК района Кировской

области.

Так как на момент рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства договор аренды муниципального имущества от 26.09.2015 № 4, заключенный с ООО является действующим, имущество не возвращено в законное владение и распоряжение администрации ККК Кировской области, Комиссия Кировского УФАС России считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем принятия мер по возврату имущества, переданного в качестве муниципальной преференции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4, 15, 17.1, 19, 20, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях администрации ККК района Кировской области, выразившихся в заключении договоров аренды муниципального имущества от 25.10.2012 № 1, от 03.09.2013 № 1, от 22.09.2014 № 2, от 26.09.2015 № 4 - котельной, расположенной в д. ----, для отопления объектов: Дом Культуры, библиотека, детский сад, мастерские колхоза с ООО, без обязательной процедуры проведения торгов, факт нарушения п.п. 2,8 ч. 1 ст. 15, ч.1 ст. 17.1, ст. 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что приводит или может привести к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к процедуре торгов, создает преимущества хозяйствующему субъекту – ООО и необоснованно препятствует осуществлению деятельности иным хозяйствующим субъектам на рынке теплоснабжения в границах муниципального образования ККК района Кировской области.

2. Выдать администрации ККК района Кировской области предписание об устранении нарушения п.п. 2,8 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1, ст. 19, 20 26.09.2015 № 4,

Председатель Комиссии

М.Л. Никонова

Члены Комиссии

А.Г.Рогожкин

М.А. Буйских

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ, в трехмесячный срок.

Примечание: за невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.