

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

02 октября 2017 года г. Хабаровск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление АО «Газпром газораспределение Дальний Восток» на действия администрации Горненского поселения при передаче муниципального имущества без проведения торгов.

02.08.2017 администрацией Горненского городского поселения с ООО «Теплоэнергия» заключен договор аренды №50 муниципального имущества для организации теплоснабжения на срок до 31.07.2018, сторонами подписан акт приема-передачи имущества.

Указанный договор заключен на основании решения Совета депутатов Горненского городского поселения от 31.07.2017 № 23 о предоставлении муниципальной преференции на срок по 31.07.2017 для организации теплоснабжения в границах Горненского городского поселения.

Советом депутатов Горненского городского поселения принято решение от 31.07.2017 № 23 о внесении дополнений в решение от 19.12.2016 № 38 «О бюджете Горненского городского поселения на 2017 год и на плановый период 2018 и 2019 годы».

Названным решением ООО «Теплоэнергия» предоставляется муниципальная преференция путем предоставления по договору аренды без проведения торгов объектов теплоснабжения в соответствии подпунктом 1 пункта 1 и подпунктом 1 пункта 3 статьи 19 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства в Горненском городском поселении на срок с 01.09.2017 по 31.07.2018.

Указанным решением определен порядок определения размера и предоставления муниципальной преференции - предоставление муниципальной преференции осуществляется путем передачи ООО «Теплоэнергия» во временное пользование и владение на условиях аренды муниципального имущества. Размер муниципальной преференции определяется по остаточной стоимости передаваемого муниципального имущества.

На основании указанного решения 02.08.2017 администрацией Горненского городского поселения заключен с ООО «Теплоэнергия» договор аренды № 50 муниципального имущества для организации теплоснабжения.

Частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, 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 только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей.

Один из таких случаев предусмотрен пунктом 9 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и заключается в предоставлении указанных прав на имущество в порядке, установленном главой 5 закона «Предоставление государственных и муниципальных преференций».

В силу части 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции под государственными или муниципальными преференциями понимается 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.

Государственные или муниципальные преференции могут быть предоставлены исключительно в целях, указанных в части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, в частности, в целях обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (пп. 1 п. 1 ст. 19).

В соответствии с требованиями статьи 20 Закона о защите конкуренции по общему правилу государственная или муниципальная преференция может быть предоставлена только с письменного согласия антимонопольного органа.

Администрация Горненского городского поселения о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ООО «Теплоэнергия» не обращалась.

Одно из исключений установленного статьей 20 Закона о защите конкуренции общего правила предусмотрено пунктом 1 части 3 статьи 19 данного закона. Согласно указанной норме без такого согласия преференция может быть предоставлена на основании нормативных правовых актов органов местного самоуправления о бюджете, содержащих либо устанавливающих порядок определения размера государственной или муниципальной преференции и ее конкретного получателя.

Согласно статье 2 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее - БК РФ) составной частью бюджетного законодательства Российской Федерации являются принятые в соответствии с БК РФ муниципальные правовые акты представительных органов муниципальных образований о местных бюджетах.

В соответствии со статьей 6 БК РФ 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.

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.

Следовательно, оснований для предоставления муниципальной преференции в виде передачи по договору аренды муниципального имущества преференции ООО «Теплоэнергия» со ссылкой на решение Совета депутатов городского поселения «Рабочий поселок Солнечный» от 31.07.2017 № 23 не имелось.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ) поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства является деятельность органов местного самоуправления, осуществляемая в целях развития малого и среднего предпринимательства в соответствии с муниципальными программами, содержащими мероприятия, направленные на развитие малого и среднего предпринимательства.

Одной из форм поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства является имущественная поддержка, условия и порядок оказания которой должны быть установлены муниципальными правовыми актами, принимаемыми в целях реализации муниципальных программ (ст. 16).

Муниципальная программа, содержащая мероприятия, направленные на развитие малого и среднего предпринимательства, органами местного самоуправления поселения не принята.

В силу части 1 статьи 15 Закона от защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона.

Таким образом, администрация Горненского городского поселения нарушила требования части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении между администрацией и ООО «Теплоэнергия» договора аренды № 50 муниципального имущества для организации теплоснабжения от 02.08.2017.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского поселения отнесена организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Федеральным законом от 07.05.2013 №103-ФЗ, вступившим в силу 08.05.2013, внесены изменения в Федеральные законы от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», от 27.10.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) и от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении), устанавливающие особенности передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности.

Договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурса на право заключения этих договоров в соответствии с требованиями гражданского законодательства, статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, приказа ФАС России от 10.02.2010 №67, с учетом предусмотренных Законом о теплоснабжении особенностей (ч. 5 ст. 28.1). Заключение концессионных соглашений осуществляется в соответствии с одноименным законом.

Установленные статьей 17.1 Закона о защите конкуренции общие требования к заключению договоров в отношении государственного и муниципального имущества предусматривают возможность их заключения по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением установленных законом случаев.

Вместе с тем Законом о теплоснабжении установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования указанными объектами по договору аренды или по концессионному соглашению, заключаемых по результатам торгов. Передача таких прав в ином порядке, в том числе путем представления преференции, законодательством не предусмотрена.

Поскольку дата ввода спорных объектов теплоснабжения превышает 5 лет, передача прав пользования на данные объекты возможна только по концессионным соглашениям.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона 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 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.

Передав муниципальное имущества без проведения торгов, администрацией созданы ООО «Теплоэнергия» преимущественные условия по ведению хозяйственной деятельности на рынке теплоснабжения по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, что свидетельствует о наличии признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в действиях администрации Горненского городского поселения признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившихся в предоставлении ООО «Теплоэнергия» муниципального имущества для организации теплоснабжения договором аренды от 02.08.2017 № 50 без проведения торгов, Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости прекращения указанного нарушения путем расторжения договора аренды от 02.08.2017 № 50 и совершения действий по изъятию муниципального имущества из пользования ООО «Теплоэнергия» в срок до «03» ноября 2017 года.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с частями 7, 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

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.