

20ш-2017

**Администрация МО
«Виноградовский муниципальный
район»**

164570, Архангельская область, п.
Березник, ул. П. Виноградова, д.
83

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

**о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения
антимонопольного законодательства**

17 марта 2017 года
г. Архангельск

Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области в ходе рассмотрения материалов из Агентства по тарифам и ценам Архангельской области об имеющихся признаках нарушения антимонопольного законодательства при передаче в администрацией МО «Виноградовский муниципальный район» муниципального имущества (объектов теплоснабжения) МО «Шидровское» ООО «Тепло-Сервис» установило следующее.

В соответствии с Распоряжением Правительства Архангельской области «О разграничении объектов муниципальной собственности между муниципальным образованием «Виноградовский муниципальный район» Архангельской области и муниципальными образованиями «Рочегодское», «Шидровское» от 19.01.2016 № 3-рп следующие объекты собственности МО «Шидровское» были переданы в собственность МО «Виноградовский муниципальный район»:

- здание котельной, площадь 80 кв. м., расположенное по адресу: Архангельская область, Виноградовский район, МО «Шидровское», пос. Шидрово, ул. Сплавщиков, д. 5, 1972 года ввода в эксплуатацию;

- тепловые сети, протяженность 486 м., расположенные по адресу: Архангельская область, Виноградовский район, МО «Шидровское», пос. Шидрово, ул. Сплавщиков, д. 5, сооружение 1, 1972 года ввода в эксплуатацию.

10 ноября 2016 года Постановлением администрации МО «Виноградовский муниципальный район» № 296 на территории МО «Шидровское» был введен режим функционирования «повышенная готовность». Председателю Комитета по

управлению имуществом МО «Виноградовский муниципальный район» было поручено заключить договор об обслуживании объектов жилищно-коммунального хозяйства с ООО «Тепло-Сервис».

Постановлением администрации МО «Виноградовский муниципальный район» от 10.11.2016 № 297 «Об утверждении перечня объектов имущества, необходимого для обеспечения теплоснабжения на территории МО «Шидровское», передаваемого на эксплуатацию в период повышенной готовности» ООО «Тепло-Сервис» было рекомендовано обеспечить эксплуатацию объектов имущества, необходимых для обеспечения теплоснабжения на территории МО «Шидровское».

10 ноября 2016 года между Комитетом по управлению имуществом МО «Виноградовский муниципальный район» и ООО «Тепло-Сервис» было заключено Соглашение об обслуживании и эксплуатации объектов жилищно-коммунального хозяйства № 6.

ООО «Тепло-Сервис» без проведения торгов было передано следующее муниципальное имущество:

- здание котельной, площадь 80 кв. м., расположенное по адресу: Архангельская область, Виноградовский район, МО «Шидровское», пос. Шидрово, ул. Сплавщиков, д. 5, 1972 года ввода в эксплуатацию;

- тепловые сети, протяженность 486 м., расположенные по адресу: Архангельская область, Виноградовский район, МО «Шидровское», пос. Шидрово, ул. Сплавщиков, д. 5, сооружение 1, 1972 года ввода в эксплуатацию.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество

лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) (часть 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении»).

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

При этом, 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.

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, Соглашение об обслуживании и эксплуатации объектов жилищно-коммунального хозяйства от 10.11.2016 № 6, заключенное с нарушением требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

В соответствии с частью 2 статьи 609 Гражданского кодекса Российской Федерации договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Частью 3 статьи 433 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор, подлежащий государственной регистрации, считается для третьих лиц заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом.

Регистрация соглашения от 10.11.2016, по которому администрация МО «Виноградовский муниципальный район» передала муниципальное имущество ООО «Тепло-Сервис», не осуществлялась.

Таким образом, соглашение от 10.11.2016 является не заключенным.

Системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социально-бытового назначения являются объектами концессионного соглашения.

Порядок заключения концессионного соглашения установлен Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно статье 13 указанного закона концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения и подлежащими исполнению органами власти, установлен особый порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения отдельными объектами системы теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, а также требования к проведению соответствующих конкурсных процедур.

Объекты ЖКХ, как имущественный комплекс, представляют собой ограниченный ресурс и приобретение права владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры предопределяет возможность входа на соответствующий товарный рынок. Необходимо отметить, что услуги передачи тепловой энергии входят в сферу деятельности субъектов естественной монополии (статья 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»).

Проведение торгов в данной ситуации способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц.

Поскольку передача объектов коммунальной инфраструктуры в пользование затрагивает общественные интересы, проведение торгов обеспечивает выбор наиболее эффективного правообладателя.

Таким образом, доступ на рынок коммунальных услуг, в том числе услуг для осуществления теплоснабжения обусловлен приобретением прав владения и (или) пользования соответствующими объектами коммунальной инфраструктуры, то есть создание равных условий для возможности такого доступа возникает исключительно в случае проведения процедуры торгов.

Учитывая изложенное, проведение торгов в данной ситуации способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что

обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (постановление 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 конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Передавая муниципальное имущество без проведения конкурса, администрация МО «Виноградовский муниципальный район» создала преимущество ООО «Тепло-Сервис» по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, что свидетельствует о признаках нарушения [статьи 15](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как разъяснено в пункте 8 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Под теплоснабжением 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».

Продуктовыми границами рынка являются услуги теплоснабжения.

Географическими границами рынка являются границы присоединенных сетей.

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

Администрация МО «Виноградский муниципальный район» не указала конкретную норму Федерального закона, разрешающую органу местного самоуправления осуществить передачу имущества, предназначенного для теплоснабжения, без проведения конкурсных процедур.

Причины, по которым муниципальное имущество, предназначенное для теплоснабжения было передано ООО «Тепло-Сервис» (введение режима повышенной готовности) без проведения торгов, не имеют правового значения для установления признаков нарушения Закона № 135 ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Фактическое предоставление в пользование муниципального имущества ООО «Тепло-Сервис», когда законодательно передача такого имущества была возможна только путем заключения концессионного соглашения, свидетельствует о признаках нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно п. 1 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее — предупреждение).

В связи с наличием в действиях (бездействии) администрации МО «Виноградовский муниципальный район» (Архангельская область, п. Березник, ул. П. Виноградова, д. 83), выразившихся в передаче в пользование по Соглашению от 10.11.2016 ООО «Тепло-Сервис» муниципального имущества для оказания услуг теплоснабжения населению, организациям на территории «Шидровское» без проведения конкурсных процедур, в нарушение положений Федерального закона от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении» признаков нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Архангельское УФАС России

ПРЕДУПРЕЖДАЕТ

о необходимости в срок до 01 сентября 2017 года изъять из необоснованного использования ООО «Тепло-Сервис» муниципальное имущество, переданное по Соглашению об обслуживании и эксплуатации объектов жилищно-коммунального хозяйства от 10.11.2016 № 6, и принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами теплоснабжения на условиях концессии, путем организации и проведения торгов в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении» и Федерального закона от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании части 6 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

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.

Согласно части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 соответствии с частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

**Руководитель управления
Бугаев**

Д.В.