

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 290-17-а

« 19 » июля 2017 г.

г. Пермь

Резолютивная часть решения оглашена «10» июля 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «19» июля 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле, извещенных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства № 290-17-а, возбужденное по признакам нарушения Администрацией Шумихинского сельского поселения Гремячинского муниципального района Пермского края части 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов муниципальной собственности Администрации Шумихинского сельского поселения с последующим предоставлением услуг по водоснабжению и водоотведению населению и организациям, по теплоснабжению поселения (извещение № 051216/7625457/01 от 05.12.2016 г. опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru) в части лота № 2 в нарушение установленного законом порядка, что привело либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке,

УСТАНОВИЛА:

В Пермское УФАС России поступило заявление <...> (вх. № 001536 от 03.02.2017г.) о проведении проверки на соответствие антимонопольному законодательству действий Администрации Шумихинского сельского поселения Гремячинского муниципального района (далее также – Администрация) при проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов муниципальной собственности Администрации Шумихинского сельского поселения с последующим предоставлением услуг по водоснабжению и водоотведению населению и организациям, по теплоснабжению поселения (извещение № 051216/7625457/01 от 05.12.2016 г. опубликовано на сайте

www.torgi.gov.ru). Заявителем указано, что ООО «Нырок» и ООО «Тепло Компания» оказывают услуги по водоснабжению и водоотведению, теплоснабжению в Шумихинском сельском поселении, данная деятельность лицензируется; 05.12.2016г. Администрация объявила о проведении указанного конкурса; считает, что конкурс проведен с нарушением приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67, ст. 28.1 Федерального закона «О теплоснабжении», ст. 41.1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона «О концессионных соглашениях», постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354; в конкурсной документации не указано, что участник должен иметь необходимые лицензии; в адрес Администрации были направлены письма о неправомерных действиях с предложением отмены результатов данного конкурса и направлении в адрес организации заявителя проекта концессионного соглашения, однако Администрация проект соглашения не предоставила и выдвинула требования о подготовке оборудования для передачи собственнику и его дальнейшей передачи ООО «Управляющая Компания Строй Центр», которое являлось единственным участником указанного конкурса; данная организация ограничилась внесением ОКВЭД в Устав организации (на добычу подземных вод для питьевого водоснабжения населения и производственно-технического водоснабжения; на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов; транспортирование воспламеняющихся окисляющихся горючих взрывчатых токсичных высокотоксичных веществ и веществ, опасных для окружающей среды на объектах 1, 2 и 3 классов опасности), не имея лицензий; ссылается на ст. 6 Федерального закона «О теплоснабжении» и Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», п. 3 п.п. «в» раздела 2 постановления Правительства РФ от 06.05.2011 № 354.

На основании приказа от 11.05.2017г. № 215-п и определения № 05532-17 от 12.05.2017г. в отношении Администрации возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

От Администрации в материалы дела были представлены письменные пояснения (исх. № 97/01-16 от 21.02.2017г.), в которых указано, что ранее указанные объекты теплоснабжения находились в аренде у ООО «Нырок» и ООО «Тепло Компания», срок которой истек; на основании ст. 17.1 Закона о защите конкуренции и приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 был проведен данный конкурс, в котором ООО «Нырок» и ООО «Тепло Компания» не участвовали; по итогам конкурса его победителем было признано ООО «Управляющая Компания Строй Центр» как единственный участник.

На заключение об обстоятельствах дела от 20.06.2017г. пояснений от сторон по делу не представлено.

Изучив представленные в материалы дела документы и информацию, заслушав доводы сторон, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

05.12.2016г. на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее также – официальный сайт торгов) размещено извещение и конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов муниципальной собственности Администрации Шумихинского сельского поселения с последующим

предоставлением услуг по водоснабжению и водоотведению населению и организациям, по теплоснабжению поселения (2 лота).

Согласно приложению № 1 к конкурсной документации в состав имущества включены следующее:

Лот № 1 – Технологический комплекс в составе: Водопровод в две нитки от насосной станции I подъема до насосной станции II подъема из труб ПЭ100 SDR11-160x14,6 протяженностью 1728,0 м; - Водопровод в две нитки от насосной станции II подъема до п. Юбилейный из труб ПЭ100 SDR7,4-160x21,9 протяженностью 5983,0 м; - Водопровод в две нитки от насосной станции II подъема до п. Шумихинский из труб ПЭ100 SDR7,4-160x21,9 протяженностью 2763,0 м; - Водопровод в одну нитку в п. Юбилейный из труб ПЭ100 SDR13,6-160x11,8 протяженностью 1860,0 м; - Водопровод в одну нитку в п. Шумихинский из труб ПЭ100 SDR13,6-160x11,8 протяженностью 1551,0 м; - Автодорога на насосную станцию I подъема протяженностью 1764,81 м; - Электрические сети ВЛ 6кВ протяженностью 5,873 км; - Электрические сети КЛ 6кВ протяженностью 4,573 км; - Электрические сети КЛ 0,4кВ протяженностью 0,262 км; - Кабельные сети диспетчеризации Profibus протяженностью 1,938 км; - Кабельные сети диспетчеризации КВББШв 4x2,5 протяженностью 1,173 км; - Резервуар чистой воды V=500 куб. м; - Резервуар чистой воды V=500 куб. м; - Насосная станция I подъема, производительностью 80,2 куб. м/час; - Насосная станция II подъема, производительностью 127,9 куб. м/час, назначение: иное сооружение (сети водоснабжения, электрические сети диспетчеризации), - Глубинный насос -2 шт.; - Пожарные гидранты -36 шт.; - Водопроводные колонки - 15 шт.; - Колодцы - 66 шт, адрес (местонахождение) объекта: Пермский край, г.Гремячинск, Шумихинский с/п, Юбилейный с/п. Свидетельство о государственной регистрации права АА 87919 от 27.08.2015, 59-59/018-59/004/101/2015-3723/1 (Управление Росреестра по Пермскому краю).

Лот № 2 - Теплоэнергетический комплекс:

-здание котельной (лит.А,А1,А2, инв.№179/1) общей площадью 278,7 кв.м. с оборудованием;

- тепловая трасса протяженностью 3956 пог.м., расположенной по адресу: Пермский край г.Гремячинск, п.Шумихинский, ул.Ленина д.4А;

- здание котельной (лит.А, инв.№369/1) общей площадью 238,5 кв.м. с оборудованием;

- тепловая трасса протяженностью 996,1п.м., расположенной по адресу: Пермский край г.Гремячинск, п.Шумихинский, ул.Попова д.2А.

Представленные в материалы дела документы на имущество в части лота № 2 свидетельствуют, что данные объекты теплоснабжения были введены в эксплуатацию в период 1999-2007 гг.

В п. 1.1 конкурсной документации указано, что настоящая конкурсная документация разработана в том числе в соответствии Правилами 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 Перечнем видов имущества, в отношении которого 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 может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса», утвержденными приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Из протокола № 4 рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе по извещению №051216/7625457/01 следует, что на участие в конкурсе по лоту № 2 поступила единственная заявка (от ООО «Управляющая Компания Строй Центр»), которая признана соответствующей требованиям конкурсной документации; принято решение заключить договор с ООО «Управляющая Компания Строй Центр».

Согласно п. 1 ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (ч. 1 ст. 3 Закона о защите конкуренции).

Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с

федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции - 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 (п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Закона 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 предоставления указанных прав на такое имущество в определенных законом случаях.

[Порядок](#) проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1](#) и [3](#) настоящей статьи, и [перечень](#) видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом (ч. 5 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции).

Правила 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 перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может

осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса утвержден Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67.

При этом, в ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

В соответствии с ч.ч. 1-3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского [законодательства](#), антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями [законодательства](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных [законодательством](#) Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и [законодательством](#) Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа теплоснабжения населения посредством передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, 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).

В силу ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#)

или [23](#) настоящей статьи, является ничтожным.

Из указанных законодательных норм следует, что если объекты теплоснабжения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования соответствующего извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае – только концессионное соглашение. Таким образом, действующим законодательством РФ четко установлена необходимость передачи государственных и муниципальных объектов теплоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более пять лет, в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, предусматривающим конкурентные процедуры передачи прав на такое имущество. Осуществление передачи прав на такие объекты иными способами противоречит обозначенным требованиям закона, и, следовательно, приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В рассматриваемом случае, Комиссия антимонопольного органа отмечает, что указанное имущество в сфере теплоснабжения, находящееся в муниципальной собственности Шумихинского сельского поселения, как следует из документов, было введено в эксплуатацию более пяти лет назад. Однако, в нарушение требований ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении, и, соответственно, ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, Администрацией был реализован механизм передачи прав на указанное имущество путем проведения конкурса на право заключения договора аренды указанного имущества в соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67 вместо процедур по заключению концессионного соглашения. Отсюда следует, что примененный порядок проведения указанной процедуры не может быть признан надлежащим и отвечающим требованиям, в т.ч. антимонопольного законодательства.

Исследовав и оценив представленные в дело документы, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что действия Администрации по организации и проведению открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов муниципальной собственности в части лота № 2 в нарушение установленного законом порядка, т.е. вместо проведения процедур по заключению концессионного соглашения, препятствуют достижению целей в том числе законодательства о концессионных соглашениях и антимонопольного законодательства, развитию конкуренции. Пояснения и документы, представленные сторонами, оценены и приняты Комиссией к сведению.

Анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке за период с 01.01.2016г. по 01.01.2017г. показал, что предметом договора, заключаемого в отношении рассматриваемого муниципального имущества, является право пользования объектами теплоснабжения.

С учетом изложенного, обстоятельства, установленные Комиссией антимонопольного органа в рамках данного дела, позволяют квалифицировать действия Администрации как нарушающие ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции. Оснований для прекращения производства по делу в соответствии со ст. 48 Закона о защите конкуренции не имеется.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции комиссия

антимонопольного органа при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая допущенное нарушение, Комиссия антимонопольного органа считает необходимым выдать Администрации обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем организации и проведения конкурсных процедур в соответствии с требованиями ч.ч. 1-3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении при сохранении потребности муниципального образования в передаче прав на указанное имущество.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.

2. Признать в действиях Администрации Шумихинского сельского поселения Гремячинского муниципального района Пермского края нарушение части 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды объектов муниципальной собственности Администрации Шумихинского сельского поселения с последующим предоставлением услуг по водоснабжению и водоотведению населению и организациям, по теплоснабжению поселения (извещение № 051216/7625457/01 от 05.12.2016 г. опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru) в части лота № 2 в нарушение установленного законом порядка, что привело либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

3. Выдать Администрации Шумихинского сельского поселения Гремячинского муниципального района Пермского края обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем организации проведения конкурсных процедур в соответствии с требованиями ч.ч. 1-3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» при сохранении потребности муниципального образования в передаче прав на указанное имущество.

4. Передать материалы дела должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших установленное нарушение антимонопольного законодательства, к административной ответственности.

5. Основания для принятия других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>