

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

09 марта 2017 года

г. Тверь

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по результатам рассмотрения заявления ООО «Газпром межрегионгаз Тверь» о передаче муниципальных объектов теплоснабжения поселка Химинститута города Твери в аренду ООО «Тверская генерация» без торгов установило в действиях департамента управления имуществом и земельными ресурсами Администрации города Твери (далее – Департамент) признаки нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

03.11.2016 между Департаментом и ООО «Тверская генерация» заключен договор № 2 аренды муниципального имущества (далее – договор аренды № 2).

В соответствии с приложением № 1 к договору аренды № 2 в перечень переданного муниципального имущества включена система теплоснабжения поселка Химинститута города Твери.

Согласно информации Департамента (письмо от 28.12.2016 № 30/10837-и) эксплуатация вышеуказанных объектов теплоснабжения поселка Химинститута города Твери осуществлялась ООО «ЭнергоГранд» на основании договора аренды от 10.08.2016 № 1, который в связи с неисполнением последним ряда обязательств был расторгнут. При этом договор аренды с ООО «ЭнергоГранд» был заключен без проведения торгов.

Департамент мотивирует заключение договора аренды № 2 нормами пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 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 случаев, перечисленных в данной статье.

Пункт 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции допускает возможность заключения договоров аренды без проведения торгов с лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в [части 1](#) статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок заключения

договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях.

На дату заключения договора аренды № 2 муниципального имущества № 2 ОО «Тверская генерация» владело на правах аренды следующим имуществом: теплотрассой общей протяженностью 76,6 м, предназначенной **ИСКЛЮЧИТЕЛЬНО** для поставки тепла одному потребителю - ООО «Фирма «Лакокрасочные материалы».

Переданное в аренду ООО «Тверская генерация» по договору аренды № 2 муниципальное имущество включает тепловые сети общей протяженностью 7091,1 м, котельную поселка Химинститута и котельную д. Большие Перемерки.

Таким образом, сеть теплоснабжения поселка Химинститута города Твери передана владельцу небольшого участка теплотрассы, предназначенной для теплоснабжения одного потребителя – ООО «Фирма «Лакокрасочные материалы».

Согласно требованиям частей 2 и 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении):

- 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 (пункт 2);

- 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) (пункт 3).

Передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения должна осуществляться с учетом требований, установленных статьей 28.1 Закона о теплоснабжении и требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Учитывая, что спорные объекты теплоснабжения поселка Химинститута города Твери, находящиеся в муниципальной собственности города Твери, введены в эксплуатацию более 5 лет, передача прав владения и (или) пользования данными объектами может осуществляться только в рамках концессионных соглашений,

заключение договора аренды в отношении такого имущества не допускается, а норма части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции применению не подлежит.

[Закон](#) о защите конкуренции направлен на предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции, в частности, органами местного самоуправления в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков ([статья 1](#) Закона о защите конкуренции).

[Пунктом 7 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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.

Согласно пункту 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции под муниципальной преференцией понимается предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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](#) Закона о защите конкуренции.

Передача государственного или муниципального имущества хозяйствующему субъекту без применения законодательства о концессионных соглашениях, которое устанавливает требования проведения публичных процедур передачи объектов теплоснабжения, создает преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении государственного или муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества путем проведения конкурса или аукциона, позволяет обеспечить равный доступ к государственному или муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 по делу № А66-7056/2010,

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, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допустимых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение Департаментом договора аренды с ООО «Тверская генерация» в нарушение требований статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, статьи 13 Закона о концессионных соглашениях ограничивает доступ хозяйствующих субъектов к муниципальному имуществу, свидетельствует о предоставлении ООО «Тверская генерация» особых льготных условий (то есть о предоставлении муниципальной преференции), что является нарушением пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в вышеназванных действиях департамента управления имуществом и земельными ресурсами Администрации города Твери (170100, г. Тверь, ул. Новоторжская, д. 1, ОГРН - 1036900087806, ИНН – 6901043057) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Тверское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости **прекращения** указанных действий путем принятия мер по возврату в казну муниципального образования указанных в договоре аренды от 03.11.2016 № 2 объектов теплоснабжения поселка Химинститута города Твери либо путем осуществления иных действий, направленных на устранение нарушения.

Указанное предупреждение необходимо исполнить в срок до 01.06.2017.

О выполнении предупреждения сообщить в Тверское УФАС России не позднее трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением подтверждающих документов).