

Заявителю

Прокуратуре Ширинского района
Республики Хакасия

<...>

Ответчику

Администрации Туимского сельсовета
Ширинского района Республики Хакасия

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела **№ 4-А-18**

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

16 января 2018 года

г. Абакан

Председатель комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия от 16.01.2018 года № __ о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в принятии акта, осуществлении действий (бездействий), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части заключения без торгов договоров аренды от 22.05.2017 г. № 6, от 22.05.2017 г. № 9 находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) не по концессионным соглашениям,

УСТАНОВИЛ:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее по тексту – Хакасское УФАС России) от прокуратуры Ширинского района Республики Хакасия 22.08.2017 г. (вх. № 6297) поступила информация о заключении между Администрацией Туимского сельсовета Ширинского района Республик Хакасия и ООО «Управляющая компания «Наш Дом»:

- Договора аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 1, заключенного на срок с 22.05.2017 г. по 22.06.2017 г.;

- Договора аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 6, заключенного на срок с 23.06.2017 г. по 23.07.2017 г.;

- Договора аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 9, заключенного на срок с 24.07.2017 г. по 24.08.2017 г.

В своем обращении прокуратура Ширинского района Республики Хакасия указывает, что ходе проверки исполнения органами местного самоуправления законодательства при подготовке коммунальной инфраструктуры к эксплуатации в осенне-зимний период 2017-2018 г.г. было установлено, что конкурсы (аукционы) на право заключения данных договоров администрацией Туимского сельсовета не проводились, согласие Хакасского УФАС России на предоставление муниципальной преференции не получено.

Согласно части 1 статьи 15 Закона 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).

В соответствии с положениями 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.**

С момента официального опубликования (08.05.2013 год) Федерального закона от 07.05.2013 года № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации (далее – Закон № 103-ФЗ) передача 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, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) и статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, 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 установленных Законом о водоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении.

Согласно части 1 статьи 28.1 Закона 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 Законом о теплоснабжении 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 случае передачи прав на такие объекты.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении **в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов** теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, **и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет** либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, **передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям** (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

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 статьи 28.1 Закона, является ничтожным.

Аналогичные требования содержатся в части 3 и 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении.

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, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

Из представленных прокуратурой Ширинского района Республики Хакасия материалов проверки установлено, что между Администрацией Туимского сельсовета Ширинского района Республик Хакасия и ООО «Управляющая компания «Наш Дом»:

- Договора аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 1, заключенного на срок с 22.05.2017 г. по 22.06.2017 г.;

- Договора аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 6, заключенного на срок с 23.06.2017 г. по 23.07.2017 г.;

- Договора аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 9, заключенного на срок с 24.07.2017 г. по 24.08.2017 г.

В соответствии с [пунктом 11 части 1 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом, может быть осуществлено без проведения торгов при предоставлении указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно информации Администрации Туимского сельсовета Ширинского района (вх. № 7102 от 14.09.2017 г.) спорные объекты теплоснабжения были введены в эксплуатацию более пяти лет до момента заключения договоров аренды от 22.05.2017 г. № 1, от 22.05.2017 г. № 6, от 22.05.2017 г. № 9.

Таким образом, Администрация Туимского сельсовета Ширинского района, руководствуясь указанными нормами законодательства, после окончания срока действия договора аренды от 22.05.2017 г. № 1 должна была заключить концессионные соглашения в отношении рассматриваемых объектов теплоснабжения после проведения торгов.

На основании изложенного, в действиях Администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия имеются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части заключения без торгов договоров аренды от 22.05.2017 г. № 6, от 22.05.2017 г. № 9 находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) не по концессионным соглашениям.

Согласно части 1 статьи 39.1 Закона 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 соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего

Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается в редакции, действующей с 05.01.2016 года).

Учитывая изложенное, в связи с наличием в указанных действиях Администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 19.09.2017 года (исходящий № 04-7951/ИС) выдало Администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия **предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства – положений части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.**

В соответствии с указанным предупреждением Администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия необходимо было в срок **до 25.12.2017 года** принять меры, направленные на обеспечение конкуренции при передаче муниципального имущества (теплоснабжение), совершив действия по передаче указанного имущества по концессионным соглашениям, в соответствии с требованиями Закона о водоснабжении, Закона о теплоснабжении, Закона о защите конкуренции.

22.12.2017 г. (вх. № 9457) в адрес Хакасского УФАС России поступило письмо администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия от 22.12.2017 г. № 529, в котором администрация сообщает, что проект концессионного соглашения находится в Государственном комитете по тарифам и энергетике Республики Хакасия (далее по тексту – Госкомтарифэнерго Хакасии) на рассмотрения и по не зависящим от них причинам срок подписания не известен.

15.01.2018 г. (вх. № 141) в адрес Хакасского УФАС России поступило дополнительное письмо администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия от 12.01.2018 г. № 10, из содержания которого следует, что проекты концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности администрации Туимского сельсовета 29.08.2017 г. были сданы в Госкомтарифэнерго Хакасии. 03.11.2017 г. (вх. № 911) от Госкомтарифэнерго Хакасии

поступило письмо от 08.09.2017 г. № ГКТЭ2428/к в котором содержались замечания на проекты концессионных соглашений в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности администрации Туимского сельсовета.

К своему дополнительному письму администрация Туимского сельсовета также приложила проекты концессионных соглашений в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, а также в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования Туимский сельсовет. Из содержания вышеуказанных проектов концессионных соглашений концессионером выступает ООО «Управляющая компания «Наш Дом», с которым ранее заключались договоры аренды, находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) от 22.05.2017 г. № 1, от 22.05.2017 г. № 6, от 22.05.2017 г. № 9. Каких-либо сведений о проведении конкурентных процедур, путем проведения открытых конкурсов, для заключения концессионных соглашений Администрацией Туимского сельсовета не представлено.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что **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** в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Таким образом, в действиях Администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия имеются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в принятии акта, осуществлении действий (бездействий), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части заключения без торгов договоров аренды от 22.05.2017 г. № 6, от 22.05.2017 г. № 9 находящегося в муниципальной собственности Туимского сельсовета (теплоснабжение) не по концессионным соглашениям.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 4-А-18 к рассмотрению **на «02» февраля 2018 года в 13 часов 00 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина, 3, кабинет 303.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве

- заявителя – Прокуратуру Ширинского района Республики Хакасия (ул. Курортная, 59, с. Шира, Ширинский район, Республика Хакасия, 655200

- ответчика – Администрацию Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия (Микрорайон № 8, с. Туим, Ширинский район, Республика Хакасия, 655225),

3. Администрации Туимского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия в срок до ____ .02.2018 года следующую информацию:

- копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ, ИНН;
- копии учредительных документов;
- копии документов, подтверждающих полномочия главы администрации;

- письменные пояснения о хозяйствующем субъекте, распоряжающимся в настоящее время имуществом, находящимся в муниципальной собственности (объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения), а также сведения о правовых основаниях распоряжения данным имуществом;

- письменные пояснения по существу рассматриваемого дела;

- иные имеющиеся материалы и документы по данному делу по своему усмотрению.

Лицам, участвующим в деле, на рассмотрение дела обеспечить явку представителей с документами, удостоверяющими личность, а также подтверждающими полномочия на участие в деле.

Председатель комиссии

...