

Ответчик:

Администрации Борцовского сельсовета
Ширинского района Республики Хакасия

«...»

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 17-А-17

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

05 июня 2017 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 05.06.2017 года № 116 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 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 проведения открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущественного комплекса муниципального образования Борцовский сельсовет (теплоснабжения, водоснабжения; заключения Договора аренды муниципального имущественного комплекса – объектов теплоснабжения от 29.08.2016 года № 1 и Договора аренды муниципального имущественного комплекса – объектов водоснабжения от 29.08.2016 года № 2 не по концессионным соглашениям, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 27.09.2016 года поступила информация о заключении между Администрацией Борцовского сельсовета Ширинского района Республик Хакасия и ООО «Тепловые Сети»:

- Договора аренды муниципального имущественного комплекса – объектов теплоснабжения от 29.08.2016 года № 1;
- Договора аренды муниципального имущественного комплекса –

объектов водоснабжения от 29.08.2016 года № 2.

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 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 случаев 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 данные 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.

Постановлением Администрации Борцовского сельсовета от 20.06.2016 года № 10 глава Борцовского сельсовета ... постановил: провести открытый конкурс на право заключения договоров аренды муниципального имущественного комплекса муниципального образования Борцовский сельсовет (теплоснабжения, водоснабжения).

В связи с указанным постановлением на официальном сайте torgi.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущественного комплекса муниципального образования Борцовский сельсовет (теплоснабжения, водоснабжения).

По результатам проведенных торгов с единственным участником ООО «ТепловыеСети» заключены следующие договоры:

- Договор аренды муниципального имущественного комплекса – объектов теплоснабжения от 29.08.2016 года № 1;
- Договор аренды муниципального имущественного комплекса – объектов водоснабжения от 29.08.2016 года № 2.

Согласно информации Администрации Борцовского сельсовета Ширинского района от 10.10.2016 года № 391 спорные объекты водоснабжения, теплоснабжения были введены в эксплуатацию более пяти лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса.

Таким образом, Администрация Борцовского сельсовета Ширинского района, руководствуясь указанными нормами законодательства, должна была заключить концессионные соглашения в отношении рассматриваемых объектов теплоснабжения и объектов водоснабжения.

На основании изложенного, в действиях Администрации Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия имеются признаки нарушения части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в принятии акта, осуществлении действий (бездействий), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части проведения открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущественного комплекса муниципального образования Борцовский сельсовет (теплоснабжения, водоснабжения; заключения Договора аренды муниципального имущественного комплекса – объектов теплоснабжения от 29.08.2016 года № 1 и Договора аренды муниципального имущественного комплекса – объектов водоснабжения от 29.08.2016 года № 2 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 Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 12.10.2016 года (исходящий № 04-6966/АТ) выдало Администрации Борцовского 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 Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия необходимо было в срок **до 20.12.2016 года** принять меры, направленные на обеспечение конкуренции при передаче муниципального имущества объектов коммунальной инфраструктуры (теплоснабжение, водоснабжение), совершив действия по передаче указанного имущества по концессионным соглашениям, в соответствии с требованиями Закона о водоснабжении, Закона о теплоснабжении, Закона о защите конкуренции.

15.12.2016 года (входящий № 6860) в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступило письмо Администрации Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия от 14.12.2016 года № 497, в котором администрация просит продлить срок, указанный в предупреждении.

В соответствии с положениями части 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

Руководствуясь указанной нормой, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия письмом от **16.12.2016 года** (исходящий № 04-9845/АТ) **продлило срок выполнения Предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства** от 12.10.2016 года (исходящий № 04-6966/АТ) для устранения нарушений части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и установило новый срок для выполнения действий, указанных в предупреждении – **до 30 мая 2017 года.**

30.05.2017 года (входящий № 3508) в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступило письмо Администрации Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия от 29.05.2017 года № 157, в котором администрация просит продлить срок, указанный в предупреждении.

Письмом от 31.03.2017 года Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия отказало администрации в продлении срока выполнения Предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 12.10.2016 года (исходящий № 04-6966/АТ), поскольку ходатайство администрации от 29.05.2017 года должным образом не мотивировано, а также отсутствуют основания полагать, что в установленный срок (в период с 14.10.2016 года – дата получения предупреждения от 12.10.2016 года по 30.05.2017 года)

предупреждение не могло быть выполнено.

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 Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия имеются признаки нарушения части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в принятии акта, осуществлении действий (бездействий), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в части проведения открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества комплекса муниципального образования Борцовский сельсовет (теплоснабжения, водоснабжения; заключения Договора аренды муниципального имущества комплекса – объектов теплоснабжения от 29.08.2016 года № 1 и Договора аренды муниципального имущества комплекса – объектов водоснабжения от 29.08.2016 года № 2 не по концессионным соглашениям.

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 17-А-17 к рассмотрению на **03 июля 2017 года в 13 часов 30 минут** по адресу: г. Абакан, ул. Вяткина, 3, кабинет 309.
 2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:
 - ответчика: Администрация Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия (ул. Ленина, д. 14, с. Борец, Ширинский район, Республика Хакасия, 655221).
 3. Администрации Борцовского сельсовета Ширинского района Республики Хакасия представить в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия в срок до __.06.2017 года следующую информацию:
 - копию Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ, ИНН;
 - копии учредительных документов;
 - копи документов, подтверждающих полномочия главы администрации;
- письменные пояснения по настоящему делу;
 - письменные пояснения по существу рассматриваемого дела;
 - иные имеющиеся материалы и документы по данному делу.

Лицам, участвующим в деле, на рассмотрение дела обеспечить явку представителей с документами, удостоверяющими полномочия на

участие в деле.

Председатель комиссии

...