ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 25-07/22

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

22 декабря 2022 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области (далее – Министерство) о проведении оценки действий органов местного самоуправления и организаций по передаче во временное владение и пользование муниципального имущества, расположенного на территории п. Кумысное Троицкого муниципального района, на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения документов и материалов, представленных Администрацией Троицкого муниципального района, Товариществом собственников жилья «Кумысное» (далее – ТСЖ «Кумысное»), установлено следующее.

Согласно представленным Министерством материалам, между Администрацией Троицкого муниципального района и ООО «Вектор» заключен договор аренды № 2022.12208 от 08.08.2022, предметом которого является предоставление во временное владение и пользование объекта теплоснабжения – блочно-модульной котельной в п. Кумысное Троицкого муниципального района Челябинской области (далее – Договор № 2022.12208).

Между ТСЖ «Кумысное» и ООО «Вектор» заключен договор аренды теплотрассы от 29.08.2022, предметом которого является передача во временное владение и пользование сооружений (инженерных сетей) теплотрассы, протяженностью 2075 м., кадастровый № 74:20:1511001:370, расположенное по адресу: Челябинская область, Троицкий район, п. Кумысное (далее - сети теплоснабжения п. Кумысное) (далее – Договор от 29.08.2022).

При этом сети теплоснабжения п. Кумысное переданы ТСЖ «Кумысное» в безвозмездное пользование на основании договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 1 от 01.12.2016.

1. Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении 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).

С учетом изложенного, в случае, если разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, не превышает пять лет, допускается передача объекта теплоснабжения по договору аренды.

Согласно пункту 3.1 Правил 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, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 N 67 (далее – Правила) заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Закона о теплоснабжении, статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

Указанная блочно-модульная газовая котельная введена в эксплуатацию 29.12.2021 и принадлежит Администрации на праве собственности (запись в ЕГРН № 74:20:1511001:691-74/140/2022-1 от 26.01.2022).

08.06.2022 Управлением муниципальным имуществом и земельными отношениями Администрации Троицкого муниципального района на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации www.torgi.gov.ru опубликовано извещение

о проведении электронного конкурса на право заключения Договора аренды в отношении объекта теплоснабжения – блочно-модульная газовая котельная в п. Кумысное Троицкого муниципального района Челябинской области, входящего в состав муниципальной собственности Троицкого муниципального района Челябинской области (извещение № 21000014240000000009).

В соответствии с Протоколом оценки и сопоставления заявок №21000014240000000900102 от 25.07.2022 победителем признано ООО «Вектор».

Таким образом, ввиду того, что разница между датой ввода в эксплуатацию блочно-модульной газовой котельной и датой опубликования извещения о проведении электронного конкурса не превышает пять лет, указанная котельная передана ООО «Вектор» по договору аренды № 2022.12208 по результатам проведения предусмотренных действующим законодательством торгов.

2. Из представленных в Челябинское УФАС России документов следует, что Договор от 29.08.2022 между ТСЖ «Кумысное» и ООО «Вектор» о передаче сетей теплоснабжения п. Кумысное заключен на основании пункта 8 части 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора от 29.08.2022 сети теплоснабжения п. Кумысное принадлежат ТСЖ «Кумысное» на праве безвозмездного пользования на основании договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 1 от 01.12.2016.

Согласно представленным в Челябинское УФАС России сведениям и документам на основании Протокола № 13/2 заседания единой комиссии по проведению торгов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении имущества сельских поселений и имущества, находящегося в казне Троицкого муниципального района по рассмотрения заявок на участие в конкурсе «Выбор ссудополучателя на право заключения договоров безвозмездного пользования объектами коммунальной инфраструктуры и иными объектами коммунального хозяйства Клястицкого сельского поселения Троицкого муниципального района» от 23.11.2011 между Администрацией Клястицкого сельского поселения и ТСЖ «Кумысное» заключен Договор № 1 безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом от 01.12.2011 сроком на 5 лет.

На основании Решения Совета депутатов Клястицкого сельского поселения от 18.11.2016 № 20 «О разрешении продления договора безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом, относящегося к имущественному комплексу водоснабжения, тепло-водоснабжения, водоотведения Клястицкого сельского поселения» между Администрацией Клястицкого сельского поселения и ТСЖ «Кумысное» заключен Договор № 1 безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом от 01.12.2016 сроком на 5 лет.

На основании Решения Совета депутатов Клястицкого сельского поселения от 08.10.2021 № 36 «О разрешении продления договора безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом, относящегося к имущественному комплексу водоснабжения, тепло-водоснабжения, водоотведения Клястицкого сельского поселения» между Администрацией Клястицкого сельского поселения и ТСЖ «Кумысное» заключено Дополнительное соглашение № 1 к Договору № 1 безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом от 01.12.2016 о продлении срока указанного договора с 01.12.2021 до момента заключения концессионного соглашения.

Согласно ч. 5 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры, за исключением случая, предусмотренного статьей 28.5 настоящего Федерального закона.

Порядок проведения конкурсов на право заключения договора аренды вышеуказанных объектов муниципальной собственности установлен Правилами.

В соответствии с п. 3.1 Правил заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных ст. 28.1 Закона о теплоснабжении.

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 Закона о теплоснабжении).

В силу изложенного, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и

органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами теплоснабжения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

При этом в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации со дня официального опубликования настоящего Федерального закона и до 1 января 2015 года допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Однако, согласно представленным документам, дата ввода в эксплуатацию сетей теплоснабжения п. Кумысное 1953 год, следовательно, указанные сети после 1 января 2015 года могут быть переданы во владение и (или) пользование только по концессионному соглашению.

Однако, Администрацией Клястицкого сельского поселения в нарушение указанных норм объекты теплоснабжения переданы ТСЖ «Кумысное» без проведения конкурентных процедур путем заключения Договора № 1 безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом **от 01.12.2016** сроком на 5 лет.

Кроме того, **08.10.2021** Администрацией подписано Дополнительное соглашение № 1 к Договору № 1 безвозмездного пользования (договор ссуды) муниципальным имуществом от 01.12.2016 **о продлении срока указанного договора до момента заключения концессионного соглашения**.

Следовательно, действия Администрации Клястицкого сельского поселения передаче муниципального имущества – сетей теплоснабжения п. Кумысное без проведения торгов путем заключения 08.10.2021 Дополнительного соглашения № 1 к договору № 1 от 01.12.2016 не соответствуют частям 1, 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении.

Пункт 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции допускает возможность заключения договоров 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Таким образом, ввиду того, что сети теплоснабжения п. Кумысное переданы ТСЖ «Кумысное» в нарушение норм действующего законодательства, у ТСЖ «Кумысное» отсутствовало право на передачу прав владения и пользования муниципальным

имуществом – сетями теплоснабжения п. Кумысное на основании пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Администрации Клястицкого сельского поселения передаче муниципального имущества – сетей теплоснабжения п. Кумысное без проведения торгов путем заключения 08.10.2021 Дополнительного соглашения № 1 к договору № 1 от 01.12.2016 в нарушение частей 1, 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит пункту 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями 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.

Под конкуренцией понимается 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 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

В соответствии с пунктом 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» при наличии спора о соответствии статье 15 Закона о защите конкуренции правовых актов, решений, действий (бездействия) антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить угрозу наступления таких последствий на определенном товарном рынке, в том числе в результате нарушения прав и законных интересов отдельных участников рынка, создания для них конкурентных преимуществ или препятствий в конкуренции на товарных рынках.

Угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в частях 1 - 3 статьи 15 Закона, в частности в случаях установления органами публичной власти и иными указанными в данной норме лицами запретов (введения ограничений) в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров, установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

В соответствии со статьей 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.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации Клястицкого сельского поселения по предоставлению муниципального имущества с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию Клястицкого сельского поселения о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации Клястицкого сельского поселения **в срок до 28 февраля 2023 года** необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения путем принятия мер по возврату муниципального имущества – сетей теплоснабжения п. Кумысное и обеспечения соблюдения требований

антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих принятие мер по возврату муниципального имущества в муниципальную казну, в том числе уведомление ТСЖ «Кумысное» о намерении принять меры по возврату муниципального имущества; актов, направленных на принятие мер в целях предоставления муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлено в пользование муниципальное имущество с приложением следующих надлежащим образом заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении данного имущества, с приложением извещения о проведении торгов (с указанием сайта и даты размещения), протоколов, составленных при их проведении, договоров, предусматривающих переход прав владения (пользования) в отношении имущества, иные документы, подтверждающие основания передачи имущества в пользование, в случае принятия решения о предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества без проведения торгов).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона 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.