РЕШЕНИЕ

по делу № 079/01/15-003/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «26» апреля 2019г. г. Биробиджан

Решение в полном объеме изготовлено «29» апреля 2019г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	- "..."	- заместитель руководителя Еврейского УФАС России - начальник отдела контроля закупок Еврейского УФАС России,
Члены Комиссии:	- "..."	- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок Еврейского УФАС России,
	- "..."	- ведущий специалист - эксперт отдела контроля закупок Еврейского УФАС России,

рассмотрев дело № **079/01/15-003/2019** по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области (679150, ЕАО, Смидовичский муниципальный район, пос. Смидович, пер. Партизанский, д. 2 «б») пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции, части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», выразившиеся в передаче Обществу с ограниченной ответственностью «...» (...) муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области, предназначенного для оказания населению пос. Смидович Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, без заключения концессионного соглашения,

в отсутствие представителей Администрации муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области (заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 079/01/15-003/2019 о нарушении антимонопольного законодательства без их участия от 25.04.2019 исх. № 1265),

УСТАНОВИЛА:

Еврейским УФАС России 21 декабря 2017 года по результатам рассмотрения представленных Комитетом тарифов и цен правительства ЕАО документов от 14.11.2017 исх. № 01-05/2541 (вход. № 01/5-1773 от 14.11.2017) и анализа представленных документов, в связи с наличием в действиях (бездействии) Администрации «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области (далее - Администрация) признаков нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (договор аренды № 4/1/17 муниципального имущества для оказания населению Смидовичского городского поселения жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению.), а именно:

1) в действиях в части передачи в аренду без торгов или без предварительного согласия антимонопольного органа Обществу с ограниченной ответственностью «...» (...) муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения, предназначенного для оказания услуг населению Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению;

2) в бездействии в части непринятия мер по возврату незаконно переданного в аренду без торгов или без предварительного согласия антимонопольного органа Обществу с ограниченной ответственностью «...» (далее - ООО «...") муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения, предназначенного для оказания услуг населению Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению;

3) в бездействии в части непринятия мер по организации передачи муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения, предназначенного для оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, с учетом требований, установленных Федеральным законом РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении), Федеральным законом от 07.12.2011 « 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях),

вынесено предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 5-2858), согласно которому Администрации необходимо было в срок до 30 июня 2018 года совершить следующие действия:

1) принять меры по возврату незаконно переданного в аренду без торгов или без предварительного согласия антимонопольного органа ООО «...» муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения, предназначенного для оказания услуг населению Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению;

2) принять меры по организации в части передачи муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения, предназначенного для оказания услуг населению Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, с учетом требований, установленных Законом о защите конкуренции, Законом о водоснабжении и водоотведении, Законом о теплоснабжении и Законом о концессионных соглашениях.

О выполнении предупреждения сообщить в Еврейское УФАС России в течении трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения с приложением копий подтверждающих документов (в срок до 04 июля 2018 года).

В соответствии с ч. 5 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. 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.

Частью 7 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Частью 8 ст. 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.

В адрес Еврейского УФАС России 18.07.2018 года поступило ходатайство от Администрации (вход. № 01/5-1050) о продлении срока исполнения предупреждения от 21.12.2017 исх. № 5-2858.

Еврейским УФАС России, согласно определению от 18.07.2018 исх. № 5-1435, было принято решение о продлении срока исполнения предупреждения до 01.03.2019 года. О выполнении предупреждения Администрации необходимо было сообщить в адрес Еврейского УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения с приложением копий подтверждающих документов.

11 марта 2019 года Администрацией в адрес Еврейского УФАС России (вход. № 01/5-316) представлено ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения (исх. № 5-2858 от 21.12.2017) о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Еврейское УФАС России, рассмотрев указанное выше ходатайство и документы, представленные к ходатайству, приняла решение, что Администрацией не представлено достаточных оснований о невозможности выполнения предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 5-2858 от 21.12.2017) в установленный срок.

На основании изложенного Еврейским УФАС России издан приказ от 13.03.2019 № 39 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением Еврейского УФАС России от 15.03.2019 исх. № 5-480 назначено дело № 079/01/15-003/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению.

В адрес Еврейского УФАС России от Администрации поступило пояснение от 08.04.2019 исх. № 818, в котором указано следующее:

Постановлением правительства ЕАО от 11.02.2019 № 26-пп на 2019-2021 г.г. включены в государственную программу «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры в ЕАО на 2015-2021 г.г.» мероприятие «Чистая вода» с реконструкцией объектов питьевого водоснабжения МО «Смидовичский муниципальный район» пос. Смидович.

В данную программу включены мероприятия по реконструкции водозабора «Северный» пос. Смидович, а также замена магистрального водовода и проводящих сетей с северной части пос. Смидович.

05.04.2019 Администрацией объявлен конкурс на разработку проектно-сметной документации (ПСД). После разработки ПСД и начала работ Администрация может продолжить работу по актуализации схемы водоснабжения и водоотведения Смидовичского городского поселения.

18.02.2019 года от ИП "..." поступило инициативное предложение на заключение концессионного соглашения на объекты теплоснабжения Смидовичского городского поселения. При рассмотрении данного заявления 19.03.2019 года ИП "..." было отказано в связи с тем, что на момент подачи заявления схемы теплоснабжения не актуализированы из-за следующих мероприятий.

В рамках выполнения государственной программы «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры в ЕАО на 2015-2021г.г.» были заменены котлы на котельной с. Аур в сентябре 2018г., в январе 2019г. на котельной № 8. По подготовке к зимнему отопительному периоду 2018-2019г.г. проведена замена участка тепловых сетей протяженностью 60 п. м. в с. Аур и за счет средств ООО «Южное» в сентябре заменен котел на котельной № 8 пос. Смидович, на котельной № 1 заменена дымовая труба. В связи с этим Администрацией 15.03.2019 заключен договор с ИП ... по актуализации схем теплоснабжения.

В процессе прохождения отопительного периода 2018-2019 г.г. на котельных Смидовичского городского поселения вышли из строя водогрейные котлы, в котельной № 8 2 котла, на котельной № 1 2 котла и 2 котла на котельной № 5. В связи с этим Администрация обратилась в правительство ЕАО с просьбой о включении мероприятий по замене котлов на 2019 г. в государственную программу «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры в ЕАО на 2015-2021 г.г.».

Также в 15-45 час. 05.04.2019 на котельной № 3 пос. Смидович произошло обрушение плиты перекрытия. Здание котельной с 2015 года признано аварийным. Администрация поселения готовится пакет документов в правительство ЕАО с предложениями по дальнейшей эксплуатации котельной.

01.03.2019 года на котельной с. Аур произошло прогорание ствола дымовой трубы.

В связи с тяжелой обстановкой и отсутствием денежных средств в бюджете Смидовичского городского поселения, выполнить вышеуказанные мероприятия самостоятельно Администрация не в силах, поэтому Администрация вынуждена обратиться за помощью в администрацию Смидовичского муниципального района и в правительство ЕАО. По решению данных вопросов мероприятия будут включены в схему теплоснабжения.

В конце 2018 г. начала 2019 г. в Администрации сложилась крайне тяжелая обстановка из-за увольнения специалистов ответственных за имущество и за заключение концессионных соглашений, в связи с этим работа по данному направлению в Смидовичском городском поселении не проводилась. В феврале 2019 года приняты на должности заместитель главы, юрист, специалист по имуществу и начата интенсивная работа по подготовке документов на заключение концессионных соглашений. Разработано и утверждено собранием депутатов Положение о порядке заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества. В процессе подготовки пакета документов по инвентаризации объектов теплоснабжения в феврале 2019 г. выявлены бесхозными, в связи с этим Администрацией подана заявка в ГУП «БТИ ЕАО» в г. Биробиджане по оформлению данных сетей.

Также Администрация столкнулась с непониманием ресурсоснабжающих организаций: ими предоставляется не объективная, не актуализированная информация, по вверенному им имуществу и информации, необходимой для актуализации схем. Администрация рассматривает умысел у ресурсоснабжающих организаций в затягивании процесса актуализации схем теплоснабжения.

В целях соблюдения Российского законодательства Администрация в срок до 01.03.2019 не смогла признать договор недействующим, а также расторгнуть в одностороннем порядке из-за прохождения зимнего отопительного периода 2018-2019 г.г. Расторжение договора до конца отопительного периода может привести к срыву отопительного периода и привести к возникновению чрезвычайной ситуации в Смидовичском городском поселении.

В связи с вновь возникшими обстоятельствами Администрация, в соответствии с п. 5 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, просит Еврейское УФАС России рассмотреть вопрос о продлении срока исполнения предупреждения № 5-2852 от 21.12.2017 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в срок до 10.05.2019 до завершения зимнего отопительного периода 2018-2019г.г.

Администрацией в адрес Еврейского УФАС России документы, указанные в вышеуказанном пояснении (согласно приложению) не представлены.

Комиссией Еврейского УФАС России 16.04.2019 года вынесено заключение об обстоятельствах дела № 079/01/15-003/2019 (исх. № 5-887 от 16.04.2019), согласно которому действия Администрации, выразившиеся в передаче ООО «…» муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО, предназначенного для оказания жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению населению Смидовичского городского поселения ЕАО (пос. Смидович, с. Песчаное), в соответствии с договором аренды муниципального имущества № 4/1/17 от 15.09.2017, без заключения концессионного соглашения, что привело к созданию для указанного хозяйствующего субъекта преимущественных условий в получении муниципального имущества во владение

и (или) временное пользование и лишению иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты, следует квалифицировать как нарушающие п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении, ч. 3 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Определением об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 5-891 от 16.04.2019) дело № 079/01/15-003/2019 отложено до 26.04.2019 года.

В результате проведенного правового анализа представленных документов на предмет соблюдения требований Закона о защите конкуренции, пояснений, представленных Администрацией, установлено следующее.

15.09.2017 года Решением Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций, обеспечению пожарной безопасности и безопасности (далее - Комиссия по ЧС и ПБ) № 5, во избежание возникновения ЧС, связанной с возможностью срыва прохождения отопительного сезона 2017/2018г.г., на территории Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района введен режим чрезвычайной ситуации.

Согласно п. 1 Постановления Администрации муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области (далее - Администрация) от 15.09.2017 № 457 на территории Смидовичского городского поселения введен режим ЧС с 15.09.2017 года.

Постановлением Администрации от 15.09.2017 № 458 принято решение, что для организации бесперебойной работы системы теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения на территории Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО и предотвращения аварийных ситуаций в отопительный период 2017-2018г.г. о заключении договоров аренды на объекты коммунальной инфраструктуры, находящиеся в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения со следующими действующими организациями жилищно-коммунального хозяйства, в том числе:

- Котельную № 4 пос. Смидович, котельную с. Аур, водопроводные и канализационные сети в с. аур - ООО «...» (679150, ЕАО, Смидовичский район, пос. Смидович, ул. 30 Лет Победы, д. 20 «а»).

15 сентября 2017 года между Администрацией (далее - Арендодатель) и ООО «...» (...) заключен договор аренды № 4/1/17 (далее - Договор аренды № 4/1/17 от 15.09.2017) муниципального имущества (Приложение № 1 к настоящему договору) для оказания населению Смидовичского городского поселения жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению.

Согласно п. 2.1 р. 2 Договора аренды № 4/1/17 от 15.09.2017 настоящий договор считается заключенным с момента его подписания и действует до подведения итогов открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении систем централизованного теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, являющихся собственностью МО «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района ЕАО.

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и полномочиями по организации теплоснабжения, предусмотренными Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) (пункты 4.2, 4.3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

В силу ч. 1 ст. 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 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.

Частью 2 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении установлено, что 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 соответствии с ч. 3 ст. 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).

В соответствии с 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.

Согласно ч. 6 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, наряду с общими требованиями, установленными гражданским законодательством, должны предусматривать обязанности арендатора по поставкам потребителям товаров, оказанию услуг в сфере теплоснабжения с использованием передаваемого в аренду имущества в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, конкурсной документацией и заявкой арендатора на участие в конкурсе.

Частью 1 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что 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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 2 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением случаев передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

Частью 3 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов 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).

Частью 6 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, то договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Пункт 11 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) относит к числу объектов концессионного соглашения объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Как установлено частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 указанного закона. Порядок заключения концессионного соглашения определен главой 3 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, передача Администрацией объектов по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению могла быть осуществлена только по концессионному соглашению, заключенному по результатам конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции с целью полного, объективного, всестороннего исследования состояния конкуренции на товарном рынке в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 079/01/15-003/2019 Еврейским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, установленном пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220. Согласно пункту 10.7 указанного Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

Согласно аналитическому отчету по результатам исследования состояния конкуренции на товарном рынке жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению населению пос. Смидович Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО от 01.04.2019, установлено:

1. Временной интервал исследования: для оценки изменений (возможных изменений), которые повлекли/могли повлечь рассматриваемые действия Администрации на

состояние конкуренции, существовавшего как до заключения договора аренды № 4/1/17 от 15.09.2017 с Обществом с ограниченной ответственностью «...», так и в период заключения и действия, временной интервал исследования определен в период с 2017 года по 01.04.2019 года;

2) Продуктовые границы товарного рынка: в соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД), утвержденным приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, определены как услуги: по производству, передаче и распределению пара и горячей воды с кодом ОКВЭД (КДЕС Ред. 2) 35.30; по очистке вод и распределению воды по водопроводам с кодом ОКВЭД 36.00.20;

3) Географические границы товарного рынка: определены границами муниципального образования Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области;

4) Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия): передача Администрацией ООО «...» во владение и пользование имущества, предназначенного для оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, без заключения концессионного соглашения является нарушением части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для указанного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.

Пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлено, что 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 частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации привели/могли привести к сокращению количества хозяйствующих субъектов, заинтересованных в приобретении прав владения (пользования) муниципальными объектами, предназначенными для оказания услуг теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, а, следовательно, ограничили/могли ограничить доступ хозяйствующих субъектов на соответствующие рынки услуг в п. Смидович Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Администрации муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области нарушают пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», выразившиеся в передаче Обществу с ограниченной ответственностью «...» (...) муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности

Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО, предназначенного для оказания населению пос. Смидович Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, в соответствии с договором аренды муниципального имущества № 4/1/17 от 15.09.2017, без заключения концессионного соглашения, что привело к созданию для указанного хозяйствующего субъекта преимущественных условий в получении муниципального имущества во владение и (или) временное пользование и лишению иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 49 Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области нарушившей требования пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», выразившиеся в передаче Обществу с ограниченной ответственностью «...» (...) муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности Смидовичского городского поселения, предназначенного для оказания населению пос. Смидович Смидовичского городского поселения Смидовичского муниципального района ЕАО жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению, в соответствии с договором аренды муниципального имущества № 4/1/17 от 15.09.2017, без заключения концессионного соглашения, что привело к созданию для указанного хозяйствующего субъекта преимущественных условий в получении муниципального имущества во владение и (или) временное пользование и лишению иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.
2. Выдать Администрации муниципального образования «Смидовичское городское поселение» Смидовичского муниципального района Еврейской автономной области предписание об устранении нарушений требований антимонопольного законодательства, указанных в пункте 1 настоящего решения.

3. Передать материалы дела № 079/01/15-003/2019 должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы по делам об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.