

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 40

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«21» сентября 2016 г.

г. Киров

07.09.2016 г. из ФАС России в Кировское УФАС России поступили материалы указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области по предоставлению прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения.

В ходе проверки Кировским УФАС были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды имущества от 01 ноября 2015 г. (далее – Соглашение) осуществлена передача ООО «ВБТ-Холуница» (Арендатор) в аренду без проведения процедуры торгов следующего муниципального имущества согласно п. 1.1 Соглашения:

г. Белая Холуница, ул. Чапаева, 1:

1. Помещение котельной № 10, в т.ч. оборудование: – котел жидкого топлива КВС 1,0 с форсункой;

– котел жидкого топлива КВС 1,0 М с форсункой;

– насос ИН-ЛАЙН;

– насос подпиточный СВ1;

– электродвигатель АИН 16086 11 кВт.

2. Наружные тепловые сети

Согласно п. 5.1 Соглашения, срок действия настоящего договора начинается с «1» ноября 2015 г. и заканчивается «30» ноября 2015 года.

Указанное имущество находится в собственности муниципального образования Белохолуницкое городское поселение Белохолуницкого района Кировской области (п. 1.2 Соглашения).

При этом, как было установлено, указанное имущество находящееся у ООО «ВБТ-Холуница» до настоящего времени не возвращено в казну муниципального образования.

В силу [пункта 11 части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях)

системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социально-бытового назначения являются объектами концессионного соглашения.

В соответствии с частями 1,3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – ФЗ «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 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).

Таким образом, действующим законодательством РФ прямо установлено, что объекты теплоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности, могут быть переданы во временное владение и (или) пользование только на основе концессионных соглашений (если дата ввода в эксплуатацию передаваемого объекта на момент проведения конкурса составляет более пяти лет, либо дата ввода в эксплуатацию передаваемого объекта не может быть определена на момент проведения конкурса) или договоров аренды (при отсутствии указанных условий).

Согласно, выписке из реестра муниципальной имущественной казны объект теплоснабжения имеет следующий год постройки:

г. Белая Холуница, ул. Чапаева, 1: Помещение котельной № 10, площадь – 263,1 кв.м., год постройки 1979

Следовательно, для передачи подобных объектов нормой закона прямо установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования такими объектами – по концессионным соглашениям.

Императивные положения, установленные ч.1 и ч.3 [ст. 28.1](#) Федерального закона «О теплоснабжении», администрацией не были соблюдены.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В нарушение указанного требования при передаче прав владения и пользования объектами теплоснабжения торги не проводились.

Несоблюдение действующего законодательства, а именно передача прав владения и пользования системами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, в нарушение ч. 3 ст. 28.1 Федерального закона «О теплоснабжении» приводит и (или) может привести к ограничению конкуренции, так как лишает других хозяйствующих субъектов возможности приобрести права на указанное имущество на законных основаниях посредством участия в торгах.

Согласно пункту 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции – предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными, осуществляющими функции указанных органов, органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области не обращалась в Кировское УФАС России с заявлением о даче согласия на предоставление муниципальной преференции и не приняла мер по возврату имущества, переданного хозяйствующему субъекту с нарушением требований антимонопольного законодательства.

Кировское УФАС России квалифицирует передачу муниципального имущества по договору аренды имущества от 01.11.2015 г. с ООО «ВБТ - Холуница» без процедуры торгов как предоставление муниципальной преференции с нарушением порядка, установленного статьями 19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции», что приводит к нарушению п.7 ч.1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке в порядке,

определенном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220, в данном случае не требуется, так как определение географических границ товарного рынка и определение состава его участников являются этапами проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, который используется в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта.

При этом в соответствии с положениями пункта 1.4 указанного Порядка не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных по признакам нарушения [пункта 2 части 1, части 4](#) (если соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) и [5](#) (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) [статьи 11, пункта 2 части 1 статьи 11.1, статей 14, 15, 16, 17, 17.1, 18](#) Закона о защите конкуренции.

Анализ имеющихся документов позволяет установить продуктовые границы рынка как рынок теплоснабжения, а также географические границы рынка в пределах муниципального образования Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области.

В соответствии с п.п. 2,8 ч. 1 ст. 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 запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам и создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями, согласно п.8 ст.4 Закона о защите конкуренции понимаются 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.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг нарушающим часть 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по части 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет части 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Таким образом, действия Администрации Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области по фактическому предоставлению с 01.11.2015 г. по настоящее время прав владения и пользования ООО «ВБТ-Холуница» муниципальным имуществом без проведения обязательной процедуры торгов, могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам на рынке теплоснабжения, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым ограничивают, устраняют и не допускают конкуренцию и содержат признаки нарушения п.п. 2, 7, 8 ч.1 ст.15, ч.1 ст. 17.1, ст.19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

В данном случае, бездействие Администрации Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области по не возврату муниципального имущества из незаконного владения и пользования ООО «ВБТ-Холуница» в казну муниципального образования, содержит признаки нарушения п.п. 2, 7, 8 ч. 1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области переданного ООО «ВБТ-Холуница» по договору аренды имущества от 01.11.2015 г.

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает администрацию Белохолуницкого городского поселения Белохолуницкого района Кировской области** о необходимости прекращения **в срок до 21.10.2016 г.** указанных действий (бездействия), а именно:

Принять меры по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Белохолуницкое городское поселение Белохолуницкого района Кировской области, переданного по договору аренды имущества от 01.11.2015 г. ООО «ВБТ-Холуница» и находящегося в пользовании данного хозяйствующего

субъекта до настоящего времени.

Информацию об исполнении предупреждения предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **до 26.09.2016 года**.

Дополнительно, Кировское УФАС России информирует о следующем:

- **Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч.6 ст.39.1 ФЗ «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 (ч.7 ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции»).**
- **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 (ч.8 ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции»).**