

Дело № 16-18

05-03/2847 Ответчик: Управление имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район»

Заинтересованное лицо: Администрация МО «Котласский муниципальный район»

Заинтересованное лицо: ООО «Управдом Сервис»

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 16-18 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«09» июня 2018 года г. Архангельск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) Бугаев Д.В.,

установил:

По результатам рассмотрения обращения ПАО «Архэнергосбыт» от 09.10.2017 № 19 07/18-12/3241 о нарушении, по мнению заявителя, требований антимонопольного законодательства при заключении МО «Котласский муниципальный район» и ООО «Управдом Сервис» договора аренды от 08.09.2017, в соответствии с которым в пользование общества без проведения торгов были переданы объекты теплоснабжения, расположенные на территории МО «Черемушское», Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области установило следующее.

Согласно протоколу Комиссии по чрезвычайным ситуациям и пожарной безопасности от 08.09.2017 № 14 на территории МО «Черемушское» с 08.09.2017 по 15.05.2018 был введен режим повышенной готовности для органов управления и сил и средств Котласского районного звена Архангельской территориальной подсистемы государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций. Начальнику Управления имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» поручено в срок до 15.09.2017 организовать передачу ресурсосберегающей организации, готовой заключить договор аренды, объекты теплоснабжения п. Борки и п. Черемушский МО «Черемушское», для организации подготовки объектов п. Борки к отопительному периоду 2017-2018 годов на срок до заключения долгосрочных соглашений; активизировать работу по оформлению документов для проведения конкурсных процедур на право заключения долгосрочных соглашений по объектам ТЭК и ЖКХ МО «Черемушское».

В соответствии с постановлением администрации МО «Котласский муниципальный район» от 08.09.2017 № 940 с 15.00 08.09.2017 по 08.00 15.05.2017 на территории МО

«Черемушское» был введен режим повышенной готовности для органов управления и сил и средств Котласского районного звена Архангельской территориальной подсистемы государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций по ликвидации чрезвычайных ситуаций, связанных с началом отопительного периода, а также проведения работ по созданию нормативного сорока пяти суточного запаса топлива на котельных. Начальнику Управления имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» указано активизировать работу по оформлению документов для проведения конкурсных процедур на право заключения долгосрочных соглашений по объектам водоснабжения и теплоснабжения д. Борки и п. Черемушский МО «Черемушское».

08.09.2017 муниципальным образованием «Котласский муниципальный район» в лице Управления имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» и ООО «Управдом Сервис» был заключен договор аренды объектов теплоснабжения, находящихся на территории муниципального образования «Черемушское». Согласно договору в аренду ООО «Управдом Сервис» для осуществления деятельности по содержанию, обслуживанию и эксплуатации имущества в целях бесперебойного оказания потребителям услуг по теплоснабжению на территории пос. Черемушский и дер. Борки МО «Черемушское» было передано следующее имущество:

- здание котельной, расположенное по адресу: Архангельская область, Котласский район, пос. Черемушский, <...>;

- оборудование котельной: <...>;

- тепловая сеть протяженностью 890 м, расположенная по адресу: Архангельская область, Котласский район, пос. Черемушский, <...>;

- здание котельной, расположенное по адресу: Архангельская область, Котласский район, дер. Борки, <...>;

- оборудование котельной: <...>.

- тепловая трасса протяженностью 1217 м, расположенная по адресу: Архангельская область, Котласский район, дер. Борки;

Рассматриваемый договор аренды заключен на срок 11 месяцев 28 дней, вступает в силу с момента его подписания и прекращает действие с даты подписания (в период действия настоящего договора) концессионного соглашения с победителем конкурса.

Акт приема-передачи имущества подписан 15.09.2017.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее — Закон о теплоснабжении).

Частью 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении императивно определено, что 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.

На основании части 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).

Письмом от 27.11.2017 № <...> Управление имуществом-хозяйственного комплекса Администрации МО «Котласский муниципальный район» сообщило, что датами ввода в эксплуатацию объектов являются: здание котельной <...> — 1948 год; тепловая сеть <...> — 2003 год; здание котельной <...> — 1992 год; тепловая трасса, <...> - 1969 год.

Принимая во внимание, что срок ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, превышает пять лет, согласно части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами могла быть осуществлена только по концессионному соглашению.

На основании части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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).

Применительно к рынку теплоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для теплоснабжения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации, а именно Законом о теплоснабжении определен особый порядок распоряжения указанным имуществом - по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации с учетом установленных данным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами теплоснабжения обуславливает получение возможности доступа на рынок теплоснабжения в границах присоединенных сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности объектами теплоснабжения ведет к недопущению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения.

На необходимость активизации работы по оформлению документов для проведения конкурсных процедур на право заключения концессионных соглашений по объектам ТЭК и ЖКХ МО «Черемушское» было указано еще в протоколе Комиссии по чрезвычайным ситуациям и пожарной безопасности от 02.08.2016 № 15. Письмом от 01.11.2016 № <...> Управление имущественно-хозяйственного комплекса Администрации МО «Котласский муниципальный район» сообщало, что по состоянию на 01.11.2016 ведется подготовка и разработка экономических и технических показателей с перечнем видов и объемов работ по ремонту, реконструкции и нового строительства для направления на согласование в министерство ТЭК и ЖКХ Архангельской области; после согласования экономических и технических показателей с перечнем видов и объемов работ с министерством ТЭК и ЖКХ Архангельской области будет объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения для оказания услуг потребителям в сфере теплоснабжения на территории МО «Черемушское». В письме от 28.04.2017 № 01-19/844 Управление имущественно-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» указывало, что подготавливается акт технического обследования объектов, дефектные ведомости, разрабатывается техническое задание, необходимые для разработки конкурсной документации для заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, расположенных на территории МО «Черемушское».

Фактически же, никаких мер, направленных на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами теплоснабжения МО «Черемушское» на условиях концессии, организации и проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, в период с августа 2016 года предпринято не было. В отношении мероприятий, на проведение которых указывалось в письмах от 01.11.2016 № <...>, от 28.04.2017 № <...>, только в ноябре 2017 года был направлен запрос о предоставлении ценовой информации на оказание услуг по разработке проекта конкурсной документации и концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, расположенных на территории МО «Черемушское».

Бездействие органа местного самоуправления в рассматриваемом случае влияет на развитие добросовестной конкуренции, создает преимущество хозяйствующему субъекту, которому права пользования муниципальным имуществом, предназначенным для теплоснабжения МО «Черемушское», предоставляются в нарушение требований действующего законодательства, ущемляют прав и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов — потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок теплоснабжения с использованием указанных объектов.

В рассматриваемом случае условием предоставления доступа на рынок теплоснабжения является заключение концессионного соглашения в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях.

Вместе с тем, 08.09.2017 муниципальным образованием «Котласский муниципальный район» в лице Управления имущественно-хозяйственного

комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» и ООО «Управдом Сервис» был заключен договор аренды объектов теплоснабжения, находящихся на территории муниципального образования «Черемушское».

Рассматриваемый договор заключен без проведения торгов и в нарушение требований части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

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 данной статьи, является ничтожным.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту в аренду с нарушением требования части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении торгов создает для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

27.12.2017 Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало Администрации МО «Котласский муниципальный район» в лице Управления имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» предупреждение 74ш-2017 о необходимости устранения в срок до 02.04.2018 причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, а именно: администрации МО «Котласский муниципальный район» в лице Управления имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» прекратить неправомерное (в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении») пользование ООО «Управдом Сервис» муниципальным имуществом МО «Котласский муниципальный район», предназначенным для теплоснабжения МО «Черемушское», переданным обществу по договору аренды от 08.09.2017, заключенному муниципальным образованием «Котласский муниципальный район» в лице Управления имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» и ООО «Управдом Сервис», и обеспечить возврат имущества в казну муниципального образования.

Письмом от 28.03.2018 № <...> Управление имуществом-хозяйственного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» заявило ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения до 01.12.2018.

С учетом конкретных действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, указанных в предупреждении, и необходимости завершения отопительного периода, определением от 02.04.2018 № 05-03/1597 срок выполнения предупреждения был продлен до 01.06.2018.

На основании части 6 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О

защите конкуренции» антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Информация о выполнении предупреждения представлена не была.

На основании части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 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.

С учетом изложенного, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области издан приказ от 09.06.2018 № 138 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 16-18 по признакам нарушения Управлением имуществом административного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определил:

1. Назначить дело № 16-18 к рассмотрению на 16 июля 2018 года в 14 часов 30 минут, по адресу: г. Архангельск, ул. Набережная Северной Двины, 2, корп. 2 (10 учебный корпус С(А)ФУ, Институт математики, информационных и космических технологий), 1 этаж, Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика Управление имуществом административного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» (165320, Архангельская область, Котласский район, п. Шипицыно, ул. Советская, 53).

Представление ответчиком письменного отзыва с правовым обоснованием своей позиции обязательна.

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц:

Администрацию МО «Котласский муниципальный район» (165300, Архангельская область, г. Котлас, пл. Советов, д. 9).

ООО «Управдом Сервис» (165352, Архангельская область, Котласский район, д. Борки, ул. Центральная, д. 16).

4. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», Управлению имуществом административного комплекса администрации МО «Котласский муниципальный район» в срок до 02.07.2018 представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск,

ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- письменные возражения, объяснения, пояснения по вменяемому нарушению антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции;
- информацию об изменении ситуации, связанной с использованием ООО «Управдом Сервис» муниципального имущества МО «Котласский муниципальный район», предназначенным для теплоснабжения МО «Черемушское»;
- информацию о лице, в пользовании которого в настоящее время находится муниципальное имущество МО «Котласский муниципальный район», предназначенное для теплоснабжения МО «Черемушское», с приложением подтверждающих документов;
- актуальную схему теплоснабжения МО «Черемушское», или указать адрес сайта в сети Интернет, на котором размещена соответствующая схема и материалы по ее актуализации;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», заинтересованным лицам в срок до 02.07.2018 представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- позицию по вменяемому ответчику нарушению требований антимонопольного законодательства;
- информацию об изменении ситуации, связанной с использованием муниципального имущества МО «Котласский муниципальный район», предназначенного для теплоснабжения МО «Черемушское»;
- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции», с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства и отводы, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле. Лица, участвующие в деле, обязаны пользоваться добросовестно своими правами при рассмотрении дела.

На основании части 2 статьи 45.2 Федерального закона «О защите конкуренции» каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией.

Председатель комиссии Д.В. Бугаев