09ш-2017

Администрация МО «Пинежский муниципальный район»

164600, Архангельская область,
Пинежский район, с. Карпогоры,
ул. Ф. Абрамова, д. 43А

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

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

09 февраля 2017 года
г. Архангельск

По результатам рассмотрения обращения Агентства по тарифам и ценам Архангельской области 10.11.2016 № 0313/3471 Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области установило, администрация «Пинежский муниципальный район» передало муниципальное имущество - объекты теплоснабжения и водоснабжения по Соглашению о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территории МО «Сосновское», МО «Кушкопальское» и МО «Лавельское» ООО «АльянсТеплоЭнерго» от 06 сентября 2016 года.

В соответствии с Распоряжением Правительства Архангельской области «О разграничении объектов муниципальной собственности между муниципальными районами и поселениями» от 15.12.2015 № 460-рп муниципальное имущество МО «Сосновское», МО «Кушкопальское» и МО «Лавельское» было передано в собственность муниципального образования «Пинежский муниципальный район».

06 сентября 2016 года Постановлением администрации МО «Пинежский муниципальный район» № 0877-па на территории МО «Сосновское», МО «Кушкопальское» и МО «Лавельское» был введен режим повышенной готовности, пунктом 6 которого КУМИ и ЖКХ администрации МО «Пинежский муниципальный район» было поручено подготовить проект решения о создании комиссии по инвентаризации имущества (объектов теплоснабжения), принадлежащих на праве собственности МО «Пинежский район», и передать эти объекты с целью последующей эксплуатации ООО «АльянсТеплоЭнерго».

06 сентября 2016 года между МО «Пинежский муниципальный район» и ООО «АльянсТеплоЭнерго» было заключено соглашение о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский муниципальный район»,

в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территориях МО «Сосновское», МО «Кушкопальское», МО «Лавельское», сроком до момента проведения конкурсных процедур, в отношении передаваемых объектов в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Согласно приложению к данному Соглашению от 06 сентября 2016 года в пользование ООО «АльянсТеплоЭнерго» было передано следующее муниципальное имущество:

- здание котельной, расположенное по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Школьная, 4 б, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- здание котельной, расположенное по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Набережная, д. 4, корпус 1, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- тепловые сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Набережная, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- водонапорная башня, расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Школьная, д. 4Б, корпус 1, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- водонапорные сети (55м), расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Школьная, д. 4Б, корпус 1, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- буровая скважина № 3, расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Набережная, д. 4б, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- буровая скважина № 1, расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Школьная, 4б, сооружение 1, 1978 года ввода в эксплуатацию;

- ремонтно-механические мастерские, расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Строительная, д. 17а, 1970 года ввода в эксплуатацию;

- гараж, расположенный по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, ул. Строительная, д. 19а, корпус 2, 1991 года ввода в эксплуатацию;

- теплосеть, расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, 1968 года ввода в эксплуатацию;

- здание (котельная), расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Мамониха, ул. Молодежная, д. 5, 1987 года ввода в эксплуатацию;

- тепловые сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Мамониха, ул. Молодежная, 1987 года ввода в эксплуатацию;

- котельная, расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Кулосега, ул. Ленина, д. 15, 1977 года ввода в эксплуатацию;

- тепловые сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Кулосега, ул. Ленина, 1977 года ввода в эксплуатацию;

- котельная, расположенная по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Кушкопала, ул. Октябрьская, д. 15, корпус 2, 1982 года ввода в эксплуатацию;

- тепло-водосети, расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Кушкопала, 1982 года ввода в эксплуатацию;

- здание, расположенное по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Новолавела, ул. Пионерская, д. 7, 1972 года ввода в эксплуатацию;

- тепловые сети с водопроводом, расположенные по адресу: Архангельская область, Пинежский район, п. Сосновка, 1968 года ввода в эксплуатацию;

Соглашение о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский муниципальный район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территориях МО «Сосновское», МО «Кушкопальское», МО «Лавельское» от 06.09.2016 не зарегистрировано в Управлении Федеральной службы кадастра и картографии по Архангельской области и Ненецкому автономному округу.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных Законом о водоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении.

Согласно части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.10.2010 № 190-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 Законом о теплоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о

приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае - только концессионное соглашение.

При этом, согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Аналогичные требования содержатся в части 3 и 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении.

Согласно пункту 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Пунктом 1 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Таким образом, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

Порядок заключения концессионного соглашения установлен Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно статье 13 указанного закона концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения и водоснабжения подлежащими исполнению органами власти, установлен особый порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения отдельными объектами системы теплоснабжения, водоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, а также требования к проведению соответствующих конкурсных процедур.

Объекты ЖКХ, как имущественный комплекс, представляют собой ограниченный ресурс и приобретение права владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры предопределяет возможность входа на соответствующий товарный рынок. Необходимо отметить, что услуги передачи тепловой энергии, а также услуги по водоснабжению входят в сферу деятельности субъектов естественной монополии (статья 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»).

Проведение торгов в данной ситуации способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц.

Поскольку передача объектов коммунальной инфраструктуры в пользование затрагивает общественные интересы, проведение торгов обеспечивает выбор наиболее эффективного правообладателя.

Таким образом, доступ на рынок коммунальных услуг, в том числе услуг для осуществления теплоснабжения и водоснабжения, обусловлен приобретением прав владения и (или) пользования соответствующими объектами коммунальной инфраструктуры, то есть создание равных условий для возможности такого доступа возникает исключительно в случае проведения процедуры торгов.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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)

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (постановление 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 конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Передавая муниципальное имущество без проведения конкурса, администрация МО «Пинежский муниципальный район» создала преимущество ООО «АльянсТеплоЭнерго» на рынке теплоснабжения и водоснабжения по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, что свидетельствует о нарушении статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции».

Учитывая изложенное, проведение торгов в данной ситуации способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц.

Как разъяснено в пункте 8 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Администрация МО «Пинежский муниципальный район» не указала конкретную норму Федерального закона, разрешающую органу местного самоуправления осуществить передачу имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения без проведения конкурсных процедур.

Причины, по которым муниципальное имущество, предназначенное для теплоснабжения и водоснабжения, было передано ООО «АльянсТеплоЭнерго» (введение режима повышенной готовности) без проведения торгов не имеют правового значения для установления признаков нарушения Закона № 135 ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Согласно п. 1 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее — предупреждение).

В связи с наличием в действиях (бездействии) администрации МО «Пинежский муниципальный район», выразившихся в подписании Соглашения о передаче имущества, принадлежащего МО «Пинежский муниципальный район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территории МО «Сосновское», МО «Кушкопальское» и МО «Лавельское» от 06.09.2016, признаков нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДУПРЕЖДАЕТ:

о необходимости в срок до 01 июня 2017 года устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно: отменить пункт 6 Постановления администрации МО «Пинежский муниципальный район» от 06 сентября 2016 года № 0877-па, в соответствии с которым принадлежащие на праве собственности МО «Пинежский район» муниципальные объекты с целью последующей эксплуатации были переданы ООО «АльянсТеплоЭнерго», а также принять меры, направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») использования ООО «АльянсТеплоЭнерго» муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения и водоснабжения, фактически предоставленного ООО «АльянсТеплоЭнерго» в соответствии с Соглашением от 06.09.2016, и принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами теплоснабжения и водоснабжения на условиях концессии, путем организации и проведения торгов в соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 № 190 ФЗ «О теплоснабжении», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях», в срок до 01 июня 2017 года.

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.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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.

Согласно части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководитель Управления

Федеральной антимонопольной службы

по Архангельской области
Д.В. Бугаев