

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

09 июня 2016 года

г. Тверь

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по результатам рассмотрения обращения ООО «Тверь Водоканал» установило признаки нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, должна осуществляться с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении), статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) и требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Согласно части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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, 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).

Учитывая, что объекты коммунальной инфраструктуры Эммаусского сельского поселения, находящиеся в собственности Администрации Эммаусского сельского поселения, введены в эксплуатацию более 5 лет, передача прав владения и (или) пользования данными объектами может осуществляться только в рамках заключения концессионных соглашений.

В силу [части 1 статьи 3](#) Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением недвижимое имущество

(далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Согласно [пункту 11 части 1 статьи 4](#) Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, 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.

Частью 5 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что концессионное соглашение может быть заключено в отношении нескольких объектов концессионных соглашений, указанных в [части 1](#) статьи 4 Закона о концессионных соглашениях, за исключением случаев, если объектами концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем и при осуществлении концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам). Заключение концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионных соглашений допускается, если указанные действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) Закона о концессионных соглашениях.

Статьей 37 Закона о концессионных соглашениях предусмотрен порядок заключения концессионных соглашений без проведения конкурса.

Администрация Эммаусского сельского поселения в порядке статьи 37 Закона о концессионных соглашениях опубликовала 29.04.2016 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru сообщение о предложении инвестора № 290416/110085234/01 о заключении концессионного соглашения.

Согласно размещенному на указанном сайте сообщению о предложении инвестора и проекту концессионного соглашения объектом концессионного соглашения является система коммунальной инфраструктуры, объекты коммунального хозяйства: в том числе объекты водо-, тепло- снабжения, водоотведения, предназначенные для осуществления деятельности, подлежащие реконструкции.

Инициатором заключения концессионного соглашения выступило ООО «Сервис-Тверь (170032, г. Тверь, Московское шоссе, д. 83, ОГРН 1156952012360, ИНН 6950036197), которое 14.04.2016 направило в Администрацию Эммаусского сельского поселения предложение о заключении концессионного соглашения, что подтверждено резолюцией Главы Администрации Эммаусского сельского поселения Тихонова С.Б. на письме ООО «Сервис-Тверь» от 14.04.2016 № 14юр2016с-т.

В сообщении о предложении инвестора указан срок окончания подачи заявок – 14.06.2016.

При этом в приложении № 1 к проекту концессионного соглашения, размещенному на официальном сайте www.torgi.gov.ru, указано, что предметом концессионного соглашения является муниципальное имущество в количестве 26 объектов коммунальной инфраструктуры, включающее объекты теплоснабжения (тепловые сети и котельную, входящие в состав системы теплоснабжения пос. Эммаусс), объекты водоснабжения и водоотведения (здания насосной станции с артезианскими скважинами № 1, № 2, № 3, № 4 и № 6 и т.д.).

Из представленных Администрацией Эммаусского сельского поселения документов следует, что на территории Эммаусского сельского поселения на объекты коммунальной инфраструктуры утверждены три Схемы:

1. Схема теплоснабжения МО «Эммаусское сельское поселение» Калининского района Тверской области на период 2014-2029 годы и обосновывающие материалы к указанной Схеме (утверждена постановлением Администрации Эммаусского сельского поселения от 17.10.2014 № 101/1);

2. Схема водоснабжения МО «Эммаусское сельское поселение» Калининского района Тверской области на период 2014-2024 годы (утверждена постановлением Администрации Эммаусского сельского поселения от 05.02.2016 № 30);

3. Схема водоотведения МО «Эммаусское сельское поселение» Калининского района Тверской области на период 2014-2024 годы (утверждена постановлением Администрации Эммаусского сельского поселения от 05.02.2016 № 30).

Следовательно, имущественный комплекс Эммаусского сельского поселения, предназначенный для реконструкции, включает в себя объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, которые образуют различные товарные рынки – рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения и водоотведения.

Согласно статье 2 Закона о теплоснабжении под теплоснабжением понимается обеспечение потребителей тепловой энергии тепловой энергией, теплоносителем, в том числе поддержание мощности. В качестве теплоснабжающей организации может выступать лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии или тепловыми сетями в данной системе теплоснабжения. При этом положение хозяйствующего субъекта на рынке производства тепловой энергии напрямую зависит от наличия у него устройств, предназначенных для выработки тепловой энергии.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги передачи тепловой энергии входят в сферу

деятельности субъектов естественной монополии.

Доступ на рынок услуг теплоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенные для теплоснабжения (котельные, тепловые сети и т.п.).

Согласно статье 2 Закона о водоснабжении и водоотведении водоснабжение - водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение); водоотведение - прием, транспортировка и очистка сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения.

Организация указанных технологических процессов требует наличия водоприемных (водоподъемных) сооружений, насосных станций, очистных сооружений, резервуаров воды, водопроводных и канализационных сетей. Вход на рынок услуг водоснабжения и водоотведения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для водоснабжения и водоотведения.

Статьей 4 Закона о защите конкуренции взаимозаменяемыми товарами являются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Проведение процедуры заключения концессионного соглашения на объекты коммунальной инфраструктуры, предназначенные для оказания услуг теплоснабжения, услуг водоснабжения и водоотведения, которые на основании статьи 4 Закона о защите конкуренции не являются взаимозаменяемыми и образуют различные товарные рынки, может ограничить конкуренцию за доступ на товарные рынки для тех хозяйствующих субъектов, которые не являются, либо не заинтересованы стать участником как рынка услуг теплоснабжения, так и рынка услуг водоснабжения и водоотведения.

Кроме того, ООО «Тверь Водоканал» неоднократно обращалось в Администрацию Эммаусского сельского поселения с обращениями (письма от 09.06.2015 № 3042, от 05.10.2015 № 6175) о своей заинтересованности на участие в конкурсе на право пользования имуществом комплексом водоснабжения и водоотведения поселка Эммаусс. При этом ООО «Тверь Водоканал» является участником рынка услуг водоснабжения и водоотведения, имеет утвержденные тарифы на указанные услуги и не располагает имуществом и правовыми основаниями осуществлять деятельность на рынке теплоснабжения.

Объединение в концессионном соглашении объектов теплоснабжения и водоснабжения (водоотведения) лишает возможности ООО «Тверь Водоканал» претендовать и в последующем стать участником рынка услуг водоснабжения (водоотведения).

[Закон](#) о защите конкуренции направлен на предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции, в частности, органами местного самоуправления в целях обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков ([статья 1](#) Закона о защите конкуренции).

[Пунктом 7 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции конкуренция определена как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

[Пунктом 2 части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции запрещено необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

[Пунктом 8 части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий, которыми признаются 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.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов на товарном рынке.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, антимонопольный орган в рамках статьи 15 Закона о защите конкуренции полномочен вынести соответствующее решение о пресечении нарушения в том случае, когда нарушение привело либо могло привести к нарушению охраняемого законом баланса экономических интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном и том же рынке в соответствующих географических границах.

В нарушение части 5 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях Администрация Эммаусского сельского поселения проводит процедуру заключения одного концессионного соглашения на несколько объектов системы коммунальной инфраструктуры (объекты теплоснабжения, объекты водоснабжения и водоотведения), чем ограничивает доступ ООО «Тверь Водоканал» на рынок услуг водоснабжения и водоотведения и ограничивает конкуренцию на вышеуказанном рынке.

Учитывая вышеизложенное, фактически Администрация Эммаусского сельского поселения осуществила действия, запрет на которые установлен [частью 1 статьи](#)

[15](#) Закона о защите конкуренции, создав необоснованное препятствие ООО «Тверь Водоканал» в возможности принять участие в процедуре заключения концессионного соглашения на объекты коммунальной инфраструктуры – услуги водоснабжения и водоотведения.

В связи с наличием в вышеназванных действиях Администрации Эммаусского сельского поселения (170530, Тверская область, Калининский район, пос. Эммаусс, д. 31, ОГРН - 1066901004433, ИНН – 6924013443) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Тверское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости **прекращения в срок до 28.06.2016** указанных действий путем пересмотра решения о возможности заключения концессионного соглашения с ООО «Сервис-Тверь» (в случае его принятия) либо совершения действий, предусмотренных пунктами 4.4 и 4.6 Закона о концессионных соглашениях, имея ввиду, что объединение нескольких объектов концессионного соглашения (объекты теплоснабжения, объекты водоснабжения и водоотведения) в данном случае недопустимо.

О выполнении предупреждения Администрации Эммаусского сельского поселения необходимо сообщить в Тверское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Примечание:

В соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»:

- 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;
- 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 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.

Руководитель управления: В.М. Фомин