

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 15 июня 2017г.
Новосибирск

г.

В полном объеме решение изготовлено 23 июня 2017г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Трубникова А.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 4, возбужденное 13.03.2017г. по признакам нарушения администрацией г. Бердска (633010, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Горького, 9) ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в передаче прав на объекты коммунальной инфраструктуры, объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем закрепления указанных объектов, находящихся в муниципальной собственности, за Муниципальным унитарным предприятием «Комбинат бытовых услуг» (далее - МУП «КБУ») на праве хозяйственного ведения, в присутствии представителя ООО ПК «Багира-М» - <...> (доверенность № 21 от 12.04.2017г.), представителей администрации г. Бердска - <...> (доверенность № 45/01-21 от 05.05.2017г.), <...> (доверенность № 49/01-17 от 05.05.2017г.), представителей МУП «КБУ» - <...> (доверенность № 67ю от 03.04.2017г.), <...> (доверенность № 5ю от 10.01.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение (вх. № 8903 от 30.09.2016г.) общества с ограниченной ответственностью ПК «Багира-М» (далее – ООО ПК «Багира-М»), в котором указывалось на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации г. Бердска по факту передачи коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения г. Бердска на праве хозяйственного ведения МУП «КБУ».

Заявитель сообщил следующее.

08.09.2015г. между администрацией города Бердска и Муниципальным унитарным предприятием «Комбинат бытовых услуг» (Концедент) с одной стороны, и Обществом с ограниченной ответственностью ПК «Багира-М» (Концессионер), с другой стороны, по результатам открытого конкурса, заключено концессионное соглашение в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска, в соответствии с которым ООО ПК «Багира-М» инвестирует в течение 25 лет свыше 1,3 млрд. рублей в развитие коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска.

27.09.2016г. решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-

10603/2016 администрации города Бердска в удовлетворении исковых требований о признании указанного концессионного соглашения недействительным отказано.

Нарушений законодательства не выявлено при проведении торгов в форме открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска, что подтверждается Решением УФАС по Новосибирской области от 17.08.2015; Решением ФАС России от 18.08.2015 о признании необоснованной жалобы ООО «Лига» на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, а также решением арбитражного суда Новосибирской области от 09.12.2015 по делу № А45-18003/2015 об отказе в удовлетворении требований ООО «Лига» о признании недействительным решения от 17.08.2015. Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-18003/2015 решение Арбитражного суда Новосибирской области от 09.12.2015 оставлено без изменения. Постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 02.06.2016 решение от 09.12.2015 Арбитражного суда Новосибирской области и постановление от 11.03.2016 Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-18003/2015 оставлены без изменения, кассационная жалоба ООО «Лига» - без удовлетворения. Кроме того, определением Арбитражного суда Новосибирской области от 19.07.2016 производство по делу № А45-21955/2015 прекращено в связи с отказом ООО «Лига» от иска к администрации города Бердска. ООО ПК «Багира-М», МУП «Комбинат бытовых услуг» о признании незаконным решения администрации города Бердска (конкурсной комиссии) о несоответствии конкурсного предложения требованиям конкурсной документации - протокол от 31.07.2015 № 4, принятого по конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска; о признании незаконным решения администрации города Бердска (конкурсной комиссии) о признании участника конкурса победителем конкурса - протокол от 19.08.2015 № 6, принятого по конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении системы коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска.

Таким образом, вышеуказанное концессионное соглашение заключено в полном соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и отвечает всем условиям действительности сделки, в том числе законности содержания, прошло подтверждение в арбитражных судах апелляционной и кассационной инстанций, вступивших в законную силу, а также в Федеральной антимонопольной службе.

В нарушение пунктов 3.1, 3.2., 3.3, 3.4, 3.5, 3.6, 5.1, 9.2, 9.3 концессионного соглашения, в период с 08.11.2015 и до настоящего времени, объект соглашения (система коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска), права владения и пользования указанным объектом, имущество, которое образует единое целое с объектом соглашения, а также документы, относящиеся к передаваемому объекту соглашения, необходимые для его исполнения, земельные участки, на которых располагаются объекты соглашения, и которые необходимы для осуществления Концессионером реконструкции, Концедентом Концессионеру не переданы, акты приема-передачи не подписаны.

Таким образом, до настоящего времени система коммунальной инфраструктуры объектов теплоснабжения города Бердска, как имущественный комплекс, благодаря действиям Главы города Бердска Шестернина Е.А. и директора МУП «КБУ» Кожина А.Ю. незаконно закреплена на праве хозяйственного ведения за Муниципальным унитарным предприятием «Комбинат бытовых услуг».

Между тем, согласно Письму Федеральной антимонопольной службы от 05.10.2015 № АД/53812/15 «О возможности закрепления на праве хозяйственного ведения за муниципальными предприятиями такого вида муниципального имущества как сетей водоснабжения и теплоснабжения», 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» права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут.

По результатам рассмотрения обращения ООО ПК «Багира-М», а также представленных документов и сведений, Новосибирское УФАС России, на основании п. 3 ч. 8 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», приняло решение о выдаче предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

20.12.2016г. Новосибирским УФАС России на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было выдано Предупреждение № 45 о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому администрации г. Бердска необходимо было принять меры по возврату муниципальных объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения, переданных МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения после 08.05.2013г.

Предупреждение № 45 о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 20.12.2016г., не было исполнено администрацией г. Бердска.

Администрация г. Бердска посчитала данное предупреждение не соответствующим положениям ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» и утвержденному Приказом ФАС России от 14.11.2011 № 874 порядку выдачи предупреждений. В связи с чем, 23.01.2016г. администрация г. Бердска обратилась в Арбитражный суд Новосибирской области с заявлением о признании предупреждения № 45 о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 20.12.2016г., недействительным.

Решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу № А45-950/2017 от 02.06.2017г. в удовлетворении заявленных администрацией г. Бердска требованиям было отказано. При этом суд указал, что антимонопольный орган правомерно сделал предупреждение администрации г. Бердска о недопустимости совершения действий по передаче прав на объекты,

находящиеся в муниципальной собственности, путем закрепления их за МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения, поскольку они могут привести к нарушениям закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 8 ст. 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.

Руководствуясь ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» в отношении администрации г. Бердска возбуждено дело № 44 от 13.03.2017г. о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ № 38 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 13.03.2017г.) по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Администрация г. Бердска представила следующие письменные пояснения по делу (вх. № 1520э от 06.04.2017г.).

Муниципальное имущество (части сетей), переданное МУП «КБУ» после 08.05.2013, по мнению администрации, является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными.

Данные доводы подтверждаются перечнем муниципального имущества, переданным на праве хозяйственного ведения после 08.05.2013, схемами, на которых изображено технологически связанные сети, техническими паспортами.

В силу пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления 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.

Система коммунальной инфраструктуры - комплекс технологически связанных между собой объектов и инженерных сооружений, предназначенных для осуществления поставок товаров и оказания услуг в сферах электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения до точек подключения (технологического присоединения) к инженерным системам электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения объектов капитального строительства, а также объекты, используемые для обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов (пункт 24 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 20 части 2 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 № Э84-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» сеть инженерно-технического обеспечения - это совокупность трубопроводов, коммуникаций и других сооружений, предназначенных для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений.

Сети инженерно-технического обеспечения - совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения (пункт 2 Правил № 83).

Объекты коммунальной инфраструктуры (инженерные сети), переданные МУП «КБУ» после 08.05.2013, присоединены к объектам (зданиям НФС-1, НФС-2, ЦТП и др.), переданные на баланс МУП «КБУ» до 08.05.2013, обеспечивающие теплом и водой жилые и общественные здания на территории города Бердска и принадлежащие на праве собственности муниципальному образованию город Бердск.

Эти объекты используются по общему назначению для выработки и передачи (транспортировки) тепловой энергии, воды с целью обеспечения тепло- и водоснабжения, водоотведения объектов, в том числе многоквартирных жилых домов города Бердска.

При этом спорные сети имеют присоединение к зданиям ЦТП, НФС и присоединены к внутридомовым инженерным сетям потребителей, следовательно, в рассматриваемом случае зданиям ЦТП, НФС, тепловые сети и внутридомовые сети входят в единую технологическую систему теплоснабжения.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» допускается передача прав на имущество вне конкурсных процедур, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными.

При таких обстоятельствах, в силу пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют основания для проведения торгов по передаче в аренду спорного муниципального имущества, так как передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные части сети и сеть являются технологически связанными.

Администрация г. Бердска считает, что передавая спорные объекты на праве хозяйственного ведения МУЛ «КБУ» администрация г. Бердска не нарушила антимонопольное законодательство и ограничила конкуренцию товаров на соответствующем товарном рынке, так как в рассматриваемом случае отсутствовали основания для проведения торгов в силу пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а МУП «КБУ» является единственным лицом, которому могут быть переданы указанные инженерные сети во владение и пользование.

МУП «КБУ» представлены следующие пояснения по делу № 4 о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 4540 от 15.05.2017г.).

1. На основании части 4 статьи 3 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» от 21.07.2005 г., объект концессионного соглашения, подлежащий реконструкции, должен находиться в собственности концедента на момент заключения концессионного соглашения. Указанный объект на момент его передачи концедентом концессионеру должен быть свободным от прав третьих лиц. В случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктом 1 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, такое имущество на момент заключения концессионного соглашения может принадлежать государственному или муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

В редакции части 4 статьи 3 вышеуказанного закона, действовавшей на момент передачи спорных объектов имущества в хозяйственное ведение МУП «КБУ», объект концессионного соглашения, подлежащий реконструкции, должен находиться в собственности концедента на момент заключения концессионного соглашения. Указанный объект на момент его передачи концедентом концессионеру должен быть свободным от прав третьих лиц. В случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктами 1 и 11 части 1 статьи 4 вышеуказанного Федерального закона (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 и другое), такое имущество на момент заключения концессионного соглашения может принадлежать государственному или муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

Следовательно, Федеральный закон «О концессионных соглашениях» (часть 4 статьи 3) прямо предусматривает правовую возможность принадлежности имущества коммунальной инфраструктуры за муниципальным предприятием на праве хозяйственного ведения, вплоть до момента заключения концессионного соглашения.

Кроме того, Федеральный закон от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» не содержит запретов или ограничений в передаче собственником своего имущества на вещном праве подведомственному ему муниципальному предприятию.

Действия по закреплению спорного имущества за предприятием на праве хозяйственного ведения осуществлены администрацией в соответствии с пунктом 1 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации в пределах полномочий, предоставленных статьей 16 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

Таким образом, передача объектов инженерной инфраструктуры города Бердска в хозяйственное ведение МУП «КБУ» осуществлялась, по мнению учреждения, в соответствии с требованиями действующего законодательства.

2. С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в федеральный закон «О концессионных соглашениях», в хозяйственное ведение Муниципального

унитарного предприятия «Комбинат бытовых услуг» (МУП «КБУ») переданы объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения (перечень объектов представлен в материалы дела). Все переданные объекты инженерной инфраструктуры являются частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения, переданной МУП «КБУ» ранее (до 08.05.2013) и данные часть сети и сеть являются технологически связанными на основании следующего.

Объекты коммунальной инфраструктуры (часть инженерных сетей), принадлежащие на праве собственности муниципальному образованию города Бердска, переданные МУП «КБУ» после 08.05.2013, присоединены к объектам (зданиям НФС-1, НФС-2, ЦТП и др.), переданным на баланс МУП «КБУ» до 08.05.2013, обеспечивающим теплом и водой жилые дома и общественные здания на территории города Бердска. Вышеуказанные объекты используются для выработки и передачи (транспортировки) тепловой энергии, воды с целью обеспечения потребителей (включая многоквартирные жилые дома города Бердска) тепловой энергией и водоснабжением.

Вышеуказанные участки сетей имеют присоединение к зданиям ЦТП, НФС и присоединены к внутридомовым инженерным сетям потребителей.

На основании п. 24 статьи 1 Градостроительного кодекса РФ, система коммунальной инфраструктуры - комплекс технологически связанных между собой объектов и инженерных сооружений, предназначенных для осуществления поставок товаров и оказания услуг в сферах электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения до точек подключения (технологического присоединения) к инженерным системам электро-, газо-, тепло-, водоснабжения и водоотведения объектов капитального строительства, а также объекты, используемые для обработки, утилизации, обезвреживания, захоронения твердых коммунальных отходов.

Кроме того, исходя из понятий, установленных в пункте 14 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», система теплоснабжения - совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически соединенных тепловыми сетями.

Под тепловой сетью понимается совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок (п. 4 ст. 2 Федерального закона № 190-ФЗ).

Согласно определений, установленных пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 13 февраля 2006 г. № 83 «Об утверждении Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения и Правил подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения», «технологически связанные сети» - принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения; "точка подключения" - место соединения сетей инженерно-технического обеспечения с устройствами и сооружениями, необходимыми для

присоединения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к системам тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Исходя из изложенного, а также из определения системы коммунальной инфраструктуры, установленной пунктом 24 статьи 1 Градостроительного кодекса РФ, переданные объекты инженерной инфраструктуры представляют собой единую технологическую систему теплоснабжения, по мнению МУП «КБУ».

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

МУП «КБУ» является коммерческой организацией, созданной администрацией г. Бердска в целях удовлетворения общественных потребностей и получения прибыли.

В соответствии с п. 2 Раздела III Устава МУП «КБУ» предметом деятельности предприятия является максимальное удовлетворение потребностей населения города в коммунальном обслуживании.

Согласно п. 5 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации. Следовательно, МУП «КБУ» является хозяйствующим субъектом.

Предприятие осуществляет установленные уставом виды деятельности, в том числе оказание услуг по производству, передаче по тепловым сетям и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии) для отопления, горячего водоснабжения и других целей, котельными, тепловыми электростанциями, атомными электростанциями, промышленными блок-станциями; оказание услуг по оперативно-диспетчерскому управлению технологическими процессами в тепловых сетях; оказание услуг по удалению и обработке сточных вод, опорожнению и чистке выгребных ям, отстойников и септиков, обслуживанию туалетов с химической стерилизацией; оказание услуг по монтажу, наладке, ремонту и техническому обслуживанию теплотехнического и другого технологического оборудования, аппаратуры и средств защиты котельными, тепловых сетей; оказание услуг по транспортированию и распределению газообразного топлива и сырья по распределительным сетям газоснабжения среди потребителей (населения, промышленных предприятий и т.п.); производство общестроительных работ по прокладке местных трубопроводов систем горячего и холодного водоснабжения, отопления, канализационных сетей, местных систем газоснабжения и прочих местных трубопроводов, местных воздушных и кабельных линий связи и электропередачи, строительство насосных станций и т.п.; оказание услуг по эксплуатации сооружений водоснабжения, внешних водопроводных сетей и сооружений; оказание услуг по обеспечению устойчивой работы систем водоснабжения и водоотведения и прочее.

П. 1 Раздела IV Устава МУП «КБУ» установлено, что имущество предприятия

является собственностью муниципального образования г. Бердска и принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения.

Согласно материалам дела в хозяйственном ведении предприятия находятся объекты, которые относятся к коммунальной инфраструктуре, объектам тепло-, водоснабжения и водоотведения. Данные объекты были переданы администрацией г. Бердска МУП «КБУ» правовыми актами администрации без заключения договоров аренды муниципального имущества, концессионных соглашений и проведения процедуры торгов.

Правовые акты, свидетельствующие о передаче отдельных объектов коммунальной инфраструктуры, указаны в представленных МУП «КБУ» документах (исх. № 1464 от 05.05.2017г.).

Все переданные объекты используются МУП «КБУ» для реализации целей создания юридического лица и получения прибыли, в том числе объекты, которые были переданы правовыми актами администрации г. Бердска в хозяйственное ведение МУП «КБУ» после 2013г.:

- Постановление № 2926 от 18.08.2014г.
- Постановление № 2715 от 28.07.2014г.
- Постановление № 3267 от 22.09.2015г.
- Постановление № 2010 от 15.07.2016г.
- Постановление № 2800 от 29.03.2016г.
- Постановление № 3442 от 25.11.2016г.
- Постановление № 4437 от 09.12.2014г.
- Постановление № 4550 от 31.12.2015г.
- Постановление № 2102 от 10.06.2015г.
- Постановление № 2885 от 13.08.2015г.
- Постановление № 1156 от 29.04.2016г.
- Постановление № 3266 от 22.09.2015г.
- Постановление № 1662 от 14.06.2016г.
- Постановление № 1485 от 26.05.2016г.

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, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности,

осуществляется с учетом требований, установленных ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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.

Ч. 3 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» определено, 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

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 (ч. 6 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»).

Аналогичные нормы предусмотрены для объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности – ч. 1, 3, 5 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Из анализа норм законодательства о водоснабжении и теплоснабжении следует, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление указанных систем и (или) объектов за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено (Письмо ФАС России от 05.10.2015г. № АД/53812/15).

Таким образом, с 08.05.2013г. права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут.

Кроме того, передача МУП «КБУ» муниципальных объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения без проведения торгов ставит хозяйствующий субъект в преимущественное положение на рынке оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению, водоотведению, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Передаваемые МУП «КБУ» объекты нельзя признать попадающими под исключение, предусмотренное п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», как объекты, являющиеся частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, на основании следующего.

Сети инженерно-технического обеспечения, согласно п. 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации № 83 от 13.02.2006г. (далее – Правила), - совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Технологически связанные сети – принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения (п. 2 Правил).

Под точкой подключения понимается место соединения сетей инженерно-технического обеспечения с устройствами и сооружениями, необходимыми для присоединения строящегося (реконструируемого) объекта капитального строительства к системам тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Объекты коммунальной инфраструктуры, переданные по Постановлению № 2926 от 18.08.2014г., Постановлению № 2715 от 28.07.2014г., Постановлению № 3267 от 22.09.2015г., Постановлению № 2010 от 15.07.2016г., Постановлению № 2800 от 29.03.2016г., Постановлению № 3442 от 25.11.2016г., Постановлению № 4437 от

09.12.2014г., Постановлению № 4550 от 31.12.2015г., Постановлению № 2102 от 10.06.2015г., Постановлению № 2885 от 13.08.2015г., Постановлению № 1662 от 14.06.2016г., Постановлению № 1485 от 26.05.2016г., являются вновь построенными объектами и не имеют двухсторонних (взаимных) точек присоединения к единой системе теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения г. Бердска.

Представленные Администрацией г. Бердска и МУП «КБУ» материалы не подтверждают то, что переданные объекты относятся к части соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные части сетей и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Тогда как представленные МУП «КБУ» технические паспорта свидетельствуют о том, что каждый переданный объект является отдельным, самостоятельным объектом коммунальной инфраструктуры.

Кроме того, исходя из содержания Постановления администрации г. Бердска № 1054 от 24.03.2014г. «Об определении единых теплоснабжающих организаций на территории г. Бердска Новосибирской области», единую систему сети инженерно-технического обеспечения г. Бердска составляют котельные и системы теплоснабжения ООО «ТГК-1», ОАО «БЭМЗ», ИП Голубев, ФГУП «УЭВ СО РАН», ООО «Коммунальщик» и МУП «КБУ». Следовательно, МУП «КБУ» - не единственная организация, входящая в единую систему коммунальной инфраструктуры г. Бердска.

В действиях администрации г. Бердска усматривается системность передачи объектов тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения коммерческой организации, осуществляющей деятельность в целях получения прибыли.

Таким образом, действия администрации г. Бердска по последовательной передаче прав на участки сетей, объекты инфраструктуры одному хозяйствующему субъекту без проведения торгов, вне исключений, предусмотренных ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», указывают на систематическое наделение МУП «КБУ» правами владения и пользования объектами всей коммунальной инфраструктуры г. Бердска.

Данная позиция сформулирована также ФАС России в Письме от 10.02.2016г. № АК/731/16 «О даче разъяснений по вопросу возможности изменения условий аренды муниципального имущества и его передаче прав на указанное имущество без проведения торгов», где указано, что действия по неоднократной последовательной передаче прав на участки сетей одному хозяйствующему субъекту без проведения торгов содержат признаки нарушения ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и является основанием для возврата такого имущества.

Довод администрации г. Бердска о возможности передачи объектов коммунальной инфраструктуры согласно позиции Минстроя России от 20.01.2016г. № 1055-АЧ/04 признан Комиссией Новосибирского УФАС России не состоятельным, так как, во-первых, условием для применения данного разъяснения является наступление чрезвычайных обстоятельств, наличие которых не установлено при рассмотрении дела (Решение Арбитражного суда Новосибирской области по

делу № А45-950/2017 от 02.06.2017г.). Во-вторых, Минстрой России указывает на необходимость неукоснительного исполнения подпункта "а" пункта 2 Перечня поручений Президента Российской Федерации В.В. Путина от 9 августа 2015 г. № Пр-1608 о реализации в установленные сроки графиков передачи в концессию объектов жилищно-коммунального хозяйства всех государственных и муниципальных унитарных предприятий, управление которыми было признано неэффективным, что не было осуществлено администрацией г. Бердска.

Также, согласно Письму Минстроя России от 20.01.2016г. № 1055-АЧ/04, письма федеральных органов исполнительной власти, в которых разъясняются вопросы применения нормативных правовых актов, не содержат правовых норм, не направлены на установление, изменение или отмену правовых норм, а содержащиеся в них разъяснения не могут рассматриваться в качестве общеобязательных государственных предписаний постоянного или временного характера.

Аналитическим отчетом по результатам обзора состояния конкуренции на рынках услуг по теплоснабжению и водоснабжению на территории г. Бердска за период с мая 2013г. по апрель 2017г. отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России установлены продуктовые границы исследуемого товарного рынка - услуги по теплоснабжению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению, географические границы рынков услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению – территория г. Бердска, и сделан вывод о том, что действия администрации г. Бердска привели (могли привести) к ограничению конкуренции на рынках услуг по теплоснабжению, горячему водоснабжению, холодному водоснабжению и водоотведению.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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.

Таким образом, в действиях администрации г. Бердска Новосибирской области по передаче прав на объекты коммунальной инфраструктуры, объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем закрепления указанных объектов, находящихся в муниципальной собственности, за МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения, усматривается нарушение ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 49, статьей 51 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию г. Бердска нарушившей ч. 1 ст.15 Федерального

- закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в передаче прав на объекты коммунальной инфраструктуры, объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем закрепления указанных объектов, находящихся в муниципальной собственности, за МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.
2. Основания для прекращения рассмотрения дела, указанные в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.
 3. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи администрации г. Бердска (633010, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Горького, 9) предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. С целью прекращения нарушения антимонопольного законодательства администрации г. Бердска необходимо принять меры по возврату муниципалитету объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения, переданных МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения после 08.05.2013г.
 4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

ПРЕДПИСАНИЕ № 37

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

23 июня 2017г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Трубникова А.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 23.06.2017г. по делу № 4, возбужденное 13.03.2017г. по признакам нарушения администрацией г. Бердска (633010, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Горького, 9) ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации г. Бердска (633010, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Горького, 9) прекратить нарушение ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в передаче прав на объекты коммунальной инфраструктуры, объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного

водоснабжения и (или) водоотведения путем закрепления указанных объектов, находящихся в муниципальной собственности, за МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. С целью исполнения настоящего предписания администрации г. Бердска необходимо в срок до 03.08.2017г. принять меры по возврату муниципалитету объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения, переданных МУП «КБУ» на праве хозяйственного ведения после 08.05.2013г.
3. Об исполнении настоящего предписания администрации г. Бердска сообщить в Новосибирское УФАС России до 10.08.2017г., с приложением подтверждающих документов.