

езолютивная часть решения оглашена 04 апреля 2018 года
полном объеме решение изготовлено 06 апреля 2018 года

омиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области
о рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее –
омиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии – <...> –
аместителя руководителя управления-начальника отдела контроля закупок, Членов
омиссии – <...> – начальника отдела контроля органов власти, <...> – ведущего
пециалиста-эксперта отдела контроля органов власти,
ассмотрев по материалам, направленным Региональной службой по тарифам
ировской области, дело № 02/05-18 по признакам нарушения администрацией
орвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области п. 2, п. 7
. 1 ст. 15 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Кировское УФАС России поступило обращение Региональной службы по тарифам
ировской области по вопросу наличия признаков нарушения антимонопольного
аконодательства в действиях администрации Сорвижского сельского поселения
рбажского района Кировской области при распоряжении муниципальным
муществом, предназначенным для оказания жилищно-коммунальных услуг по
еплоснабжению.

ходе рассмотрения обращения Кировским УФАС России были обнаружены
ризнаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в
ледующем.

дминистрацией Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской
ласти (Арендодатель) на основании договора аренды № 2 от 18.09.2017 (далее –
оговор) осуществлена передача индивидуальному предпринимателю <...>
Арендатор) во временное владение и пользование муниципального имущества,
редназначенного для оказания жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению,
асположенного по адресу: Кировская область, Арбажский район, с. Сорвижи, ул.
ооперативная, д. 17а (согласно Приложению № 1 к Договору):

теплотрасса 0,2 км;

отельная в кирпичном исполнении;

асос центробежный 100/24-11;

асос центробежный К-45/30;

дымосос Д-10;

труба дымовая;

аждак;

лотпомпа.

соответствии с п. 1.2 Договора настоящий договор действует в течение периода с
1 сентября 2017 г. по 31 мая 2018 г.

казанный договор аренды заключен без проведения процедуры торгов.

соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в
действиях органа местного самоуправления признаков нарушения ст. 15 Закона о
ащите конкуренции возбуждение дела о нарушении антимонопольного
аконодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения
рока его выполнения.

читывая наличие в действиях администрации Сорвижского сельского поселения
ризнаков нарушения п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, на основании
т. 39.1 Закона о защите конкуренции Кировское УФАС России выдало

редупреждение № 67 от 04.10.2017 администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области о необходимости прекращения в срок до 17.11.2017 г. действия, содержащего признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

принять меры по возврату в казну муниципального образования Сорвижское сельское поселение Арбажского района Кировской области муниципального имущества – объектов теплоснабжения, переданных ИП <...> на основании договора аренды муниципального имущества № 2 от 18.09.2017 г.

о ходатайству администрации Сорвижского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до 25.12.2017 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 6663/05 от 22.11.2017).

о ходатайству администрации Сорвижского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до 02.02.2018 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 7406/05 от 28.12.2017).

информацию об исполнении предупреждения было предложено предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в срок до 7.02.2018 г.

Администрация Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области письмом исх. № 134 от 02.02.2018 сообщила о том, что муниципальным образованием неоднократно проводились торги на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения. По результатам открытого конкурса (извещение № 251017/0324420/02) не поступило ни одной заявки от хозяйствующих субъектов на участие в торгах. Создание муниципального предприятия в целях обслуживания объектов теплоснабжения считают целесообразным по причине отсутствия в бюджете денежных средств для покрытия расходной части деятельности предприятия.

Таким образом, предупреждение № 67 от 04.10.2017 (исх. № 5554/05 от 05.10.2017) о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, администрацией Сорвижского сельского поселения не было исполнено в установленный срок.

Согласно части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) 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.

На основании изложенного издан приказ руководителя Кировского УФАС России от 08.02.2018 № 15 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Дело № 02/05-18 определением от 08.02.2018 г. назначено к рассмотрению на 7.03.2018 г. 13 часов 30 минут.

Заявитель – Региональная служба по тарифам Кировской области, надлежащим образом извещенная о дате, месте и времени рассмотрения дела № 02/05-18, на рассмотрение не явилась, письменные пояснения и ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя не поступали.

Интересованное лицо – ИП <...>, надлежащим образом извещенный о дате, месте

времени рассмотрения дела № 02/05-18, на рассмотрение не явился, письменные пояснения и ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие не поступали.

Ответчик – администрация Сорвижского сельского поселения направила письменное ходатайство исх. № 199 от 02.03.2018 г. о рассмотрении дела в отсутствие представителя. Также направлены письменные пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства. Сообщают, что для заключения концессионных соглашений администрация обращалась в Министерство строительства и ЖКХ Кировской области с просьбой оказать финансовую помощь в проведении государственной регистрации права собственности на объекты ЖКХ. неоднократно органом местного самоуправления размещались извещения о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения. Заявки на участие в конкурсах не поступали. Администрация поселения неоднократно обращалась в администрацию Арбажского района с просьбой помочь в передаче объектов теплоснабжения по концессионному соглашению. Администрации было рекомендовано заключить договор аренды с ИП <...>. Объекты теплоснабжения были переданы ИП <...> по договору аренды в целях избежания срыва отопительного сезона 2017-2018 годов. В настоящее время администрацией Сорвижского сельского поселения вынесено постановление № 7 от 01.03.2018 «Об организации проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения».

Узнакомившись с материалами дела, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу о достаточности доказательств для вынесения решения по делу № 02/05-18.

в соответствии с ч. 1 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

в целях предоставления возможности лицам, участвующим в деле, представить комиссии пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, постановлением от 07.03.2018 г. рассмотрение дела № 02/05-18 отложено на 04 апреля 2018 г.

Заключение об обстоятельствах дела № 02/05-18 от 07.03.2018 (исх. № 1448/05 от 05.03.2018) направлено заявителю и ответчику 16.03.2018, а также заинтересованному лицу 19.03.2018.

Заявитель – Региональная служба по тарифам Кировской области, надлежащим образом извещенная о дате, месте и времени рассмотрения дела № 02/05-18, на рассмотрение не явилась, направила письменное ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя.

Заинтересованное лицо – ИП <...>, надлежащим образом извещенный о дате, месте и времени рассмотрения дела № 02/05-18, на рассмотрение не явился, письменные пояснения и ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие не поступали.

Ответчик – администрация Сорвижского сельского поселения направила письменное ходатайство исх. № 271 от 03.04.2018 г. о рассмотрении дела в отсутствие представителя. Сообщают, что дополнений к заключению об обстоятельствах дела № 02/05-18 от 07.03.2018 г. не имеют.

Узнав материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Администрацией Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды № 2 от 18.09.2017 (далее –

договор) осуществлена передача индивидуальному предпринимателю <...> (Арендатор) во временное владение и пользование муниципального имущества, предназначенного для оказания жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, расположенного по адресу: Кировская область, Арбажский район, с. Сорвижи, ул. кооперативная, д. 17а (согласно Приложению № 1 к Договору):

теплотрасса 0,2 км;

котельная в кирпичном исполнении;

насос центробежный 100/24-11;

насос центробежный К-45/30;

дымосос Д-10;

труба дымовая;

наждак;

лотпомпа.

в соответствии с п. 1.2 Договора настоящий договор действует в течение периода с 1 сентября 2017 г. по 31 мая 2018 г.

указанный договор аренды заключен без проведения процедуры торгов.

в соответствии с [п. 11 ч. 1 ст. 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты электро-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, безвредное размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

в соответствии с ч. 1 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского [законодательства](#), антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями [законодательства](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных [законодательством](#) Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и [законодательством](#) Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Согласно ч. 3 ст. 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

вляется 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, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию более чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключено только концессионное соглашение. На основании [ч. 1 ст. 13](#) Закона о концессионных соглашениях по общему правилу концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, администрация Сорвижского сельского поселения, передавая без проведения торгов указанные объекты теплоснабжения по договору аренды муниципального имущества № 2 от 18.09.2017, нарушила требования ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении.

Согласно ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) или [3](#) настоящей статьи, является ничтожным.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, включая необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

[Пунктом 7 части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и в этом случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, одаряющее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, заключение случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

действия администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области по передаче указанных объектов теплоснабжения по договору аренды без проведения торгов могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, путем участия в торгах на право заключения концессионного соглашения, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке производства, передачи и распределения пара и горячей воды в территориальных границах Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области и одержат признаки нарушения п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

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

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

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

Администрация Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области, передавая ИП <...> по договору аренды объекты теплоснабжения, без проведения процедуры торгов, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Кировского УФАС России считает, что нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области.

соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), проведен анализ состояния конкуренции с учетом особенностей п. 10.7 Порядка и оформлен в виде аналитического отчета.

соответствии с п.п. «в» п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, в том числе о принятии мер по возврату имущества, иных объектов гражданских прав, переданных в качестве государственной или муниципальной преференции.

в связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания администрации Сорвижского сельского поселения об устранении нарушений антимонопольного законодательства путем принятия мер по возврату из незаконного пользования ИП <...> имущества, принадлежащего муниципальному образованию Сорвижское сельское поселение Арбажского района Кировской области.

а основании изложенного, руководствуясь статьями 4, 15, 19, 20, 23, частью 1 статьи 9, частями 1-3 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 35-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области факт нарушения п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении права пользования муниципальным имуществом, предназначенным для оказания жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, путем заключения договора аренды № 2 от 18.09.2017 с ИП <...> без процедуры проведения торгов, что приводит и (или) может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке производства, передачи и распределения пара и горячей воды (тепловой энергии) в территориальных границах муниципального образования Сорвижское сельское поселение Арбажского района Кировской области.
2. Выдать администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области предписание об устранении нарушения п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем принятия мер по возврату муниципального имущества, переданного ИП <...> по договору аренды № 2 от 18.09.2017, в срок до 31.05.2018 года.