ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 7

о назначении дела № 02-9/1-2017 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

«24» января 2017 г. г. Магадан

Председатель Комиссии Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения материалов, поступивших из Прокуратуры Среднеканского района (вх. № 02/1996 от 07.07.2016) и указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Среднеканского городского округа по закреплению на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» муниципального имущества (в т.ч. объектов коммунальной инфраструктуры) в нарушение установленного порядка, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области установлено, что **распоряжением администрации Среднеканского городского округа от 27.07.2015 № 169-р** «О подготовке ЖКХ с. В. Сеймчан к отопительному сезону и оказании жилищно-коммунальных услуг МУП «Сеймчантеплосеть» и СМУП «Коммунальник», в связи со сложившейся чрезвычайной ситуацией по оказанию коммунальных услуг в селе Верхний Сеймчан, длительным отсутствием руководителя МУП «Жилкоммунсервис» и в целях своевременной подготовки жилищно-коммунального хозяйства села к очередному отопительному сезону и для своевременного и полного оказания жилищно-коммунальных услуг населению, полномочия в границах села Верхний Сеймчан по организации тепло- и водоснабжения населения, снабжению населения топливом, подготовке жилищно-коммунального хозяйства и социальной сферы села к очередному отопительному сезону и оказанию жилищно-коммунальных услуг с 01.08.2015 г. возложены на МУП «Сеймчантеплосеть», а полномочия по организации подвоза воды, вывозу ТБО и ЖБО - на СМУП «Коммунальник».

Пунктом 3 указанного распоряжения Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации Среднеканского городского округа *поручено передать МУП «Сеймчантеплосеть» и СМУП «Коммунальник» в хозяйственное ведение* объекты Казны муниципального имущества МО «Среднеканский городской округ», необходимые для выполнения возложенных полномочий (*в т.ч. тепловые и водопроводные сети с. В.Сеймчан*).

Во исполнение вышеназванного распоряжения администрации Среднеканского городского округа **Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации Среднеканского городского округа издано распоряжение от 14.08.2015 № 15-р**, в соответствии с которым муниципальное имущество (в том числе *тепловые и водопроводные сети с. В. Сеймчан*) передано МУП «Сеймчантеплосеть» из состава имущества Казны МО «Среднеканский городской округ» и ***закреплено на праве хозяйственного ведения за указанным предприятием.***

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для тепло-, водоснабжения и водоотведения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации, а именно Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) определен особый порядок распоряжения указанным имуществом - *по договорам аренды* таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации с учетом установленных данным законом особенностей, *или по концессионным соглашениям*, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

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 централизованными системами теплоснабжения, горячего и холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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 Закона 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).

Частью 5 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении предусмотрено, что договоры аренды объектов тепло-, водоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются ***по результатам проведения конкурсов*** на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 05.10.2015 № АД/53812/15,

с момента официального опубликования 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***.

Аналогичная позиция отражена в письме Минэкономразвития России от 12.01.2016 № 110-НП/ДО7и.

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

В соответствии с распоряжениями администрации Среднеканского городского округа от 27.07.2015 № 169-р и КУМИ администрации Среднеканского городского округа от 14.08.2015 № 15-р за МУП «Сеймчантеплосеть» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления тепло-, водоснабжения и водоотведения.

Приняв указанные акты, органы местного самоуправления ограничили возможность получения хозяйствующими субъектами прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для тепло-, водоснабжения и водоотведения, в порядке, предусмотренном статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении, что препятствует развитию добросовестной конкуренции за доступ на рынок. В результате, доступ на рынок тепло-, водоснабжения и водоотведения, находящийся в состоянии естественной монополии, вне процедуры конкурентного отбора получило МУП «Сеймчантеплосеть».

Таким образом, издание указанных распоряжений привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции за доступ на рынок тепло-, водоснабжения и водоотведения, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с изложенным, Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», направило в адрес администрации Среднеканского городского округа и КУМИ администрации Среднеканского городского округа Предупреждение № 13 от 12.09.2016 о необходимости отмены распоряжения от 27.07.2015 № 169-р «О подготовке ЖКХ с. В. Сеймчан к отопительному сезону и оказании жилищно-коммунальных услуг МУП «Сеймчантеплосеть» и СМУП «Коммунальник» и распоряжения от 14.08.2015 № 15-р

«О передаче муниципального имущества на праве хозяйственного ведения МУП «Сеймчантеплосеть» и осуществления передачи указанного муниципального имущества путем организации и проведения торгов в соответствии с действующим законодательством.

Срок исполнения указанного предупреждения - в течение 60 дней с момента его получения.

О выполнении предупреждения надлежало сообщить в Магаданское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Копия вышеназванного Предупреждения была направлена адресату факсимильной связью, что подтверждается отчетом об отправке факса от 12.09.2016, а также почтовой связью.

В письме от 14.11.2016 № 2088, направленном в адрес Магаданского УФАС России в ответ на вышеназванное Предупреждение, Администрация Среднеканского городского округа сообщила об отсутствии объективной возможности единовременно, в течение 60 дней, указанных в Предупреждении, провести работы по постановке на кадастровый учет, признанию имущества бесхозяйным, признанию права муниципальной собственности, оценке в целях передачи вышеназванных объектов на условиях концессии путем организации и проведения торгов в соответствии с законодательством РФ о концессионных соглашениях.

Кроме того, обратила внимание на определенные неточности и описки, содержащиеся в предупреждении.

В связи с этим, Магаданским УФАС России было направлено в адрес администрации письмо от 17.11.2016 № 01-10/2498, в соответствии с которыми в Предупреждение № 13 от 12.09.2016 были внесены некоторые изменения и дополнения, а именно:

1. пункт 1) Предупреждения изложен в следующей редакции: *«Администрации Среднеканского городского округа внести изменения в распоряжение от 27.07.2015 г. № 169-р «О подготовке ЖКХ с. В.Сеймчан к отопительному сезону и оказании жилищно-коммунальных услуг МУП «Сеймчантеплосеть» и СМУП «Коммунальник», дополнив пункт 3 указанного распоряжения словами «за исключением объектов (систем) тепло- и водоснабжения (водоотведения)».*

2. абзац 1 пункта 2) Предупреждения изложен в следующей редакции: *«внести изменения в распоряжение от 14.08.2015 № 15-р «О передаче муниципального имущества на праве хозяйственного ведения МУП «Сеймчантеплосеть» в части исключения из перечня имущества, подлежащего передаче на праве хозяйственного ведения МУП «Сеймчантеплосеть», объектов (систем) тепло- и водоснабжения (водоотведения)».*

3. Абзац 2 пункта 2) Предупреждения дополнен словами *«в случае принятия решения о необходимости осуществления такой передачи»;*

4. Пункт 2) Предупреждения дополнен абзацем 3 следующего содержания: «*Совершить действия по изъятию из хозяйственного ведения МУП*

«Сеймчантеплосеть» муниципального недвижимого имущества - объектов (систем) тепло- и водоснабжения (водоотведения), переданных предприятию в соответствии с Приложением № 1 к распоряжению КУМИ Администрации Среднеканского городского округа от 14.08.2015 г. № 15-р».

Срок для представления в Магаданское УФАС России сведений о выполнении Предупреждения (в измененной редакции) установлен до «26» декабря 2016 года.

Письмом от 26.12.2016 № 2655 (вх. № 02/3534 от 29.12.2016) администрация, в дополнение к ранее представленным пояснениям, сообщила, что требования предупреждения невыполнимы, а их исполнение приведет к чрезвычайной ситуации на территории населенного пункта, создаст опасность жизни и здоровью проживающих в селе Верхний Сеймчан граждан.

Таким образом, Предупреждение Магаданского УФАС России № 13 от 12.09.2016 (с изменениями от 17.11.2016) по настоящее время не исполнено.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона «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.

На основании изложенного, издан Приказ Магаданского УФАС России от 24.01.2017 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией Среднеканского городского округа и Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации Среднеканского городского округа части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 02-9/1-2017 к рассмотрению на **«01» марта 2017 г. на «14» часов 15 мин.** по адресу: г. Магадан, ул. Портовая, 8, каб. 238.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков:

- **Администрацию Среднеканского городского округа** (ОГРН 1024900703409, ИНН/КПП 4904002009/490401001, ул. Ленина, 9, п. Сеймчан, Среднеканский район, Магаданская область, 686160);

- **Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа** (ОГРН 1064912004410, ИНН/КПП 4904004574/490401001, ул. Ленина, 9, п. Сеймчан, Среднеканский район, Магаданская область, 686160).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица **МУП «Сеймчантеплосеть»** (ОГРН 1084912000271, ИНН/КПП 4904004662/490401001, ул.

Промышленная, 16, п. Сеймчан, Среднеканский район, Магаданская область, 686160).

4 . Ответчикам **в срок до «22» февраля 2017 года** представить в адрес Магаданского УФАС России:

- распоряжение КУМИ администрации Среднеканского городского округа, изданное во исполнение распоряжения администрации Среднеканского городского округа от 27.07.2015 № 169-р «О подготовке ЖКХ с. В.Сеймчан к отопительному сезону и оказании жилищно-коммунальных услуг МУП «Сеймчантеплосеть» и СМУП «Коммунальник», о передаче муниципального имущества на праве хозяйственного ведения *СМУП «Коммунальник»*;

- акты приема-передачи муниципального имущества из состава имущества Казны МО «Среднеканский городской округ» в состав имущества, закрепленного на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть», СМУП «Коммунальник»;

- письменные возражения, объяснения, пояснения по вменяемому нарушению

антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции (за исключением представлявшихся ранее).

5. Заинтересованному лицу (МУП «Сеймчантеплосеть») **в срок до «22» февраля 2017 года** представить в адрес Магаданского УФАС России:

- письменную правовую позицию по существу вменяемого ответчикам нарушения антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и соответствующим правовым обоснованием.

Председатель Комиссии <...>