

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 58-07/17

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«10» августа 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области (далее - Заявитель, Министерство) на действия Управления по имуществу и земельным отношениям Агаповского муниципального района (далее - Управление), выразившиеся в заключении договора № 2-01 от 14.09.2016 о закреплении муниципального имущества в хозяйственное ведение (далее – договор № 2-01 от 14.09.2016), с нарушением требований действующего законодательства.

При рассмотрении представленных документов установлено следующее.

14.09.2016 Администрацией Агаповского муниципального района Челябинской области (далее - Администрация) принято Постановление № 645, согласно которому за МП ЖКХ «Агаповское» на праве хозяйственного ведения закреплено муниципальное имущество:

- инженерные сети общей протяженностью 417 метров, адрес: Челябинская область, Агаповский район, п. Просторный, по улице Просторной;
- нежилое здание – котельная (Лит. А, а) площадью 135,8 кв.м, адрес: Челябинская область, Агаповский район, п. Просторный, ул. Просторная, д 9;
- нежилое здание – насосная станция (Лит. А) площадью 4,3 кв.м, адрес: Челябинская область, Агаповский район, п. Просторный, ул. Просторная, д. 13;
- теплотрасса общей протяженностью 786 метров, адрес: Челябинская область, Агаповский район, п. Просторный, по ул. Просторной;
- водная башня, инвентаризационный номер <...> K1383316, балансовая стоимость – 21768,25; остаточная стоимость – 0,00;
- трансформатор, инвентаризационный номер – K01383318, балансовая стоимость – 137153,76, остаточная стоимость – 0,00;

- дозирующий комплекс «Емес», инвентаризационный номер – K21334128, балансовая стоимость – 26422,0, остаточная стоимость – 0,00;
- пожарное оборудование, инвентаризационный номер – K00000021, балансовая стоимость – 124209,00, остаточная стоимость – 0,00;
- емкость 2 штуки, инвентаризационный номер – K01620026, K01620027, балансовая стоимость – 8479,18, остаточная стоимость – 0,00;
- насос ЭЦВ6-10 Ливны, инвентаризационный номер – K01334136, балансовая стоимость – 20450,00, остаточная стоимость – 0,00 (далее – Постановление № 645).

14.09.2016 Администрацией принято Постановление № 646, согласно которому за МП ЖКХ «Агаповское» на праве хозяйственного ведения закреплено муниципальное имущество – газовая котельная в комплексе, расположенное по адресу: 457431, Челябинская область, Агаповский район, п. Магнитный, ул. 60 лет Октября, д. № 7 (далее – Постановление № 646).

На основании Постановлений № 645, 646 14.09.2016 между Управлением и МП ЖКХ «Агаповское» подписан договор о закреплении муниципального имущества в хозяйственное ведение № 2-01 (далее – договор № 2-01) сроком с 14.09.2016 по 14.09.2026. Указанный договор государственную регистрацию не прошел.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам, ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

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 холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется 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) и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и частью 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении 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 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 настоящими Федеральными законами 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 и водоотведении и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и части 3 статьи 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, 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 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) предусмотрено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона.

Из анализа норм действующего законодательства следует, что передача прав в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов

теплоснабжения, централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет либо не может быть определен, может осуществляться исключительно на основании концессионного соглашения.

Таким образом, с момента официального опубликования Закона № 103-ФЗ 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.

Из содержания пункта 4 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях следует, что орган местного самоуправления принимает решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, права собственности на которое принадлежат муниципальному образованию.

Таким образом, действия органов местного самоуправления по передаче прав на объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, путем закрепления указанных объектов за муниципальным унитарным предприятием, после вступления в силу Закона № 103-ФЗ, могут являться нарушением антимонопольного законодательства, о чем указано в письме ФАС России 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».

В рассматриваемом случае действиями Управления по принятию заключению договора № 2-01 от 14.09.2016 могут создаваться преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту ввиду предоставления муниципального имущества в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением требований действующего законодательства, ограничения доступа на товарный рынок.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным

основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Под конкуренцией понимается 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.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - 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.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся, в том числе сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

Действия Управления по заключению договора № 2-01 от 14.09.2016 приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Управления по предоставлению муниципального имущества с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Управление о необходимости прекращения указанных действий, для чего Управлению необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения путем:

1) информирования МП ЖКХ «Агаповское» в срок **до 01.10.2017** о прекращении договора № 2-01 от 14.09.2016 с 29.12.2017, а также необходимости возврата муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения) в муниципальную казну в срок **до 29.12.2017**;

2) принятия мер по возврату в муниципальную казну муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения), переданного МП ЖКХ «Агаповское» на основании договора № 2-01, **в срок до 29.12.2017**.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих получение МП ЖКХ «Агаповское» сведений (письма), указанных в пункте 1 настоящего

предупреждения, принятие мер по возврату муниципального имущества в муниципальную казну).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.