

Решение

Резолютивная часть решения оглашена 16.02.2023г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: ,

в отсутствие представителя КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН", заявившем ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие;

в отсутствие представителя Службы по тарифам Иркутской области, заявившем ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие;

рассмотрев дело возбужденное в отношении КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Иркутской области поступило обращение Службы по тарифам Иркутской области от 05.02.2019 №02-79-251/19 (вх. №1372/19 от 06.02.2019г.) на действия Комитета по управлению имуществом муниципального образования «Братский район» (далее - КУМИ МО «Братский район»).

Иркутским УФАС России по данному заявлению проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

22.10.2018г. КУМИ МО «Братский район» заключило с Муниципальным унитарным предприятием «Тангуйские коммунальные услуги» (далее — МУП «ТКУ») договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 (далее – Договор).

Предметом указанного договора является предоставление КУМИ МО «Братский район», безвозмездно в пользование МУП «ТКУ» комплекса муниципального имущества муниципального образования «Братский район», указанного в приложении №1.

Срок безвозмездного пользования установлен с 19.10.2018г. до момента заключения концессионного соглашения (п.2.1 Договора).

Согласно приложению № 1 к Договору, объекты теплоснабжения, переданные в безвозмездное пользование в Братском районе Иркутской области введены в

эксплуатацию более пяти лет назад.

В соответствии со ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190 «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.

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 является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Договоры аренды объектов теплоснабжения, 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, за исключением случая, предусмотренного статьей 28.5 настоящего Федерального закона (ч.5 ст.28.1 Закона о теплоснабжении).

Как следует из письменных пояснений КУМИ МО «Братский район» от 18.02.2019 № 429 (вх. №2361/19 от 25.02.2019), указанный Договор безвозмездного пользования № 40 от 22.10.2018 был заключен в целях недопущения срыва отопительного сезона в связи с необходимостью проведения подготовительных мероприятий по заключению концессионного соглашения в соответствии с действующим законодательством. Конкурс (аукцион) на право заключения вышеуказанного договора не проводился, концессионные соглашения о передаче систем теплоснабжения, водоснабжения МО «Братский район» в пользование МУП «ТКУ» не заключались.

Вместе с тем, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, следствием чего ограничивается доступ в отношении имущества другим хозяйствующим субъектам для осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона 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 (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Ввиду изложенного, действия КУМИ МО «Братский район», выразившиеся в передаче безвозмездное пользование муниципального имущества МУП «ТКУ» по договору безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г. в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, действия КУМИ МО «Братский район» по заключению вышеуказанного договора без проведения торгов содержат признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст.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 (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (ч.2 ст.39.1 Закона о защите конкуренции).

Учитывая изложенное, КУМИ МО «Братский район» выдано предупреждение от 10.04.2019 №038/28/19 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в заключении между КУМИ МО «Братский район» и МУП «ТКУ» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г., предусматривающего предоставление КУМИ МО «Братский район», безвозмездно в пользование МУП «ТКУ» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Муниципального образования «Братский район», указанного в приложении №1 для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

Последним письмом Иркутского УФАС России от 05.07.2022 №038/3177/22 по мотивированному ходатайству КУМИ исполнение предупреждения от 10.04.2019 №038/28/19 продлено до 30.12.2022г.

26.12.2022 от КУМИ поступило ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения, в связи с подготовкой проекта концессионного соглашения и продолжительного согласования проекта Министерством жилищной политики и энергетики Иркутской области.

Согласно ч.5 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции по мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Вместе с тем, Иркутское УФАС не находит мотивированных оснований для очередного продления срока исполнения предупреждения КУМИ.

Согласно ч.8 ст.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 в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока,

установленного для выполнения предупреждения.

На основании вышеизложенного, в отношении КУМИ «Братский район» приказом от 29.12.2022 №038/409/22 возбуждено дело №038/01/15-2644/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в заключении между КУМИ МО «Братский район» и МУП «ТКУ» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г., предусматривающего предоставление КУМИ МО «Братский район», безвозмездно в пользование МУП «ТКУ» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Муниципального образования «Братский район», указанного в приложении №1 для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-2644/2022 Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Согласно п.10.7 раздела X Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-2644/2022.

Идентификация хозяйствующего субъекта.

МУНИЦИПАЛЬНОЕ УНИТАРНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "ТАНГУЙСКИЕ КОММУНАЛЬНЫЕ УСЛУГИ" (ИНН 3805733038; ОГРН 1183850024709; 665742, ИРКУТСКАЯ ОБЛАСТЬ, ТАНГУЙ С, СТРОИТЕЛЬНАЯ УЛ., Д. 11) - хозяйствующий субъект, с которым заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

Дополнительным видом деятельности согласно кодам ОКВЭД является Производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха (код ОКВЭД 35.30).

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с требованиями п.9 ст.5 Федерального закона «О защите конкуренции», временной интервал анализа состояния конкуренции определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

Поскольку целью проведения анализа является оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления рассматриваемых действий, то в качестве временного интервала настоящего исследования определен период с 22.10.2018г. (дата заключения договора безвозмездного пользования) по 29.12.2022г. (дата возбуждения дела №038/01/15-2644/2022).

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

В соответствии с Порядком (п.3.4) определение товара, в т.ч. проводится на основе: условий договора, заключенного в отношении товара; разрешений (лицензий) на осуществление определенных видов деятельности; нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность; общероссийских классификаторов продукции, работ услуг, видов экономической деятельности.

Услуги теплоснабжения характеризуются:

- - использованием в ходе технологического процесса сложной инженерной инфраструктуры, привязанной к конкретной территории;
 - неразрывностью или строгой последовательностью процессов производства, передачи и потребления материальных носителей услуги;
 - невозможностью для потребителя отказаться от получения данной услуги на сколько-нибудь длительный срок;
 - невозможность компенсации недопроизводства услуги в один период за счет более интенсивного их производства в другой;
 - необходимость четкой взаимоувязки на всех стадиях производственного процесса;
 - тесной зависимостью организации производственного процесса, потребности в мощностях и конкретных инженерных решений от местных условий;
 - невозможностью либо не целесообразностью потребителя, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретать товар за пределами сферы обращения товара, в границах определенной территории.

Предметом договора аренды является недвижимое имущество, предназначенное для оказания услуг теплоснабжения.

Продуктовые границы определены исходя из предмета договора как услуги теплоснабжения.

Географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой приобретатели приобретают или имеют экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар (услуги) и не имеет такой возможности за ее пределами.

На основании особенностей и свойств услуг теплоснабжения, а также единственной возможностью транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов на территории п. Добчур Братского района Иркутской области.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

Действия КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН", выразившиеся в заключении между КУМИ МО «Братский район» и МУП «ТКУ» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г. без проведения конкурентных процедур в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», приводят или могут привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законном порядке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-2644/2022 лицами, участвующими в деле представлены следующие устные и письменные пояснения и материалы.

Заявителем — Служба по тарифам Иркутской области представлены письменные пояснения, которые сводятся к поддержке позиции Иркутского УФАС России о наличии в действиях КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Ответчиком - КОМИТЕТОМ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН", представлены следующие письменные пояснения.

Предметом договора безвозмездного пользования № 40 от 22.10.2018г. являются объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящиеся на территории Добчурского муниципального образования Братского района.

Указанный договор безвозмездного пользования в отношении объектов коммунального назначения, расположенных на территории Тангуйского сельского поселения, заключён в целях недопущения срыва отопительного сезона на указанной территории в связи с необходимостью проведения подготовительных мероприятий по заключению концессионного соглашения в соответствии с действующим законодательством:

- изготовление технической документации на объекты коммунальной сферы, постановка их на кадастровый учет и регистрация права муниципальной собственности;
- передача объектов недвижимости, оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества, находящихся в собственности сельского поселения, из муниципальной собственности поселения в муниципальную собственность района;
- формирование конкурсной документации;
- согласование проектов концессионных соглашений с министерством жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области в соответствии с требованиями, установленными Указом Губернатора Иркутской области от 28.06.2017г. № 105-уг.

Учитывая, что в соответствии с абз.11 ст.4 Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем Комитетом проводится работа по формированию предмета концессионного соглашения, а именно: государственной регистрации права муниципальной собственности на незарегистрированные объекты; включению в предмет соглашения движимого имущества объектов ЖКХ, необходимых для функционирования объектов теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

По состоянию на 11.01.2023г. в целях формирования предмета концессионного соглашения Комитетом проведена следующая работа: Зарегистрировано право муниципальной собственности муниципального образования «Братский район» на 29 объектов недвижимого имущества.

В соответствии с распоряжением мэра Братского района № 222 от 21.05.2018г. «Об организации работы по подготовке конкурсов на право заключения концессионных соглашений» Комитет осуществляет организацию и проведения конкурсов на право заключения концессионных соглашений, разработку и утверждение конкурсной документации при условии предоставления от профильных подразделений администрации МО «Братский район» необходимой информации для организации конкурса в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

17.06.2022г., 26.12.2022г. в Комитет по управлению коммунальным хозяйством администрации МО «Братский район» направлено письмо о предоставлении необходимой информации для подготовки проекта концессионного соглашения (письмо от 17.06.2022г., исх.№ 1773, от 26.12.2022 №4019). До настоящего времени запрашиваемая информация, в том числе о долгосрочных параметрах

деятельности концессионера, в Комитет не поступила.

По состоянию на 11.01.2023г. Комитетом сформирована юридическая часть концессионного соглашения, в соответствии с распоряжением мэра Братского района № 222 от 21.05.2018 г., тем самым на текущем этапе обязательства со своей стороны Комитет исполнил в полном объеме.

В настоящее время у Комитета отсутствуют расчеты долгосрочных параметров деятельности концессионера, что в свою очередь препятствует формированию и заключению концессионного соглашения на территории Тангуйского муниципального образования.

Процедура согласования проекта концессионного соглашения Министерством жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области, исходя из практики рассмотрения ранее направленных проектов концессионных соглашений, составляет от 1 до 3 мес. После получения согласования Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области срок проведения конкурсной процедуры со дня объявления конкурса и, заканчивая подписанием концессионного соглашения, составляет до 100 рабочих дней.

Комиссия Иркутского УФАС России заслушав доводы лиц, участвующих в деле и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

Статья 8 Конституции Российской Федерации устанавливает, что в Российской Федерации гарантируются поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

При этом согласно статье 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе, по своему усмотрению, совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно пункту 1 статьи 215 ГК РФ имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

В силу пункта 2 статьи 125 и пункта 2 статьи 215 названного Кодекса от имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения (водоотведения) регламентирован ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", а теплоснабжения - ФЗ "О теплоснабжении".

С момента вступления в силу Федерального закона от 07.05.2013 N 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 статьей 41.1 ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" и статьей 28.1 ФЗ "О теплоснабжении".

В соответствии со ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон 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 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.

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).

Аналогичная позиция установлена ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 ФЗ "О концессионных соглашениях".

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, следствием чего ограничивается доступ в отношении имущества другим хозяйствующим субъектам для осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством

Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

При указанных обстоятельствах для передачи объектов водоснабжения и теплоснабжения КОМИТЕТУ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" необходимо проведение публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водо-, теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

Однако, КОМИТЕТОМ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, теплоснабжения, публичные процедуры на право заключить концессионные соглашения не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключила договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г.

МУП «ТКУ» в отсутствие правовых оснований получило право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, теплоснабжения, что предоставило вышеуказанному лицу необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения в территориальных границах п. Добчур Братского района Иркутской области.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России №038/28/19 от 10.04.2019 Комитетом не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела №038/01/15-2644/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях КОМИТЕТА ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" установлено нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, которое выразилось в заключении между КУМИ МО «Братский район» и МУП «ТКУ» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г., предусматривающего предоставление КУМИ МО «Братский район», безвозмездно в пользование МУП «ТКУ» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Муниципального образования «Братский район», указанного в приложении №1 для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 25.01.2023г. об обстоятельствах дела №038/01/15-2644/2022.

Службой по тарифам Иркутской области, представлены пояснения на заключение об обстоятельствах дела, которые сводятся к поддержке позиции изложенной ранее в представленном отзыве по делу и позиции антимонопольного органа.

КОМИТЕТОМ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" письменных пояснений на заключение об обстоятельствах дела не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать КОМИТЕТ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" нарушившим п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в заключении между КУМИ МО «Братский район» и МУП «ТКУ» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г., предусматривающего предоставление КУМИ МО «Братский район», безвозмездно в пользование МУП «ТКУ» комплекса муниципального имущества жилищно-коммунального хозяйства Муниципального образования «Братский район», указанного в приложении №1 для производства и бесперебойной передачи тепловой энергии, горячей воды, эксплуатации и обслуживания тепловых источников, инженерных коммуникаций тепло-, водоснабжения, жилищно-коммунальной и социальной инфраструктуры, в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

2. Выдать КОМИТЕТУ ПО УПРАВЛЕНИЮ МУНИЦИПАЛЬНЫМ ИМУЩЕСТВОМ МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ "БРАТСКИЙ РАЙОН" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом № 40 от 22.10.2018г. заключенного с МУП «ТКУ» с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством, в срок до 16.08.2023г.

3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле, копию предписания –

ответчику.

4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.