

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-9/1-2017

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «14» июня 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «27» июня 2017 г.

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...> рассмотрев дело № 02-9/1-2017 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», выразившегося в закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» объектов, предназначенных для осуществления тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан (в т.ч. тепловых и водопроводных сетей с. В.Сеймчан) путем издания распоряжения Администрации Среднеканского городского округа № 169-р от 27.07.2015 и распоряжения КУМИ Администрации Среднеканского городского округа № 15-р от 14.08.2015, в нарушение требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что приводит либо может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке, в отсутствие лиц, участвующих в деле, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, (от Администрации Среднеканского городского округа до начала заседания Комиссии поступило ходатайство о рассмотрении настоящего дела в отсутствие представителя Администрации),

УСТАНОВИЛА:

07 июля 2017 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области поступили материалы Прокуратуры Среднеканского района (вх. № 02/1996 от 07.07.2016), указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации МО «Среднеканский городской округ» по закреплению на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» муниципального имущества (в т.ч. объектов коммунальной инфраструктуры) в нарушение установленного порядка.

По результатам рассмотрения представленных материалов и документов, полученных в ходе их рассмотрения, установлено следующее.

Постановлением администрации МО «поселок Сеймчан» от 15.09.2008 № 143 создано муниципальное унитарное предприятие «Сеймчантеплосеть» с закреплением за ним муниципального имущества на праве хозяйственного ведения.

Согласно Закону Магаданской области от 27.12.2014 № 1842-ОЗ «О преобразовании муниципальных образований...» муниципальные образования - городское поселение «поселок Сеймчан» и сельское поселение «село Верхний

Сеймчан» были преобразованы путем их объединения во вновь образованное муниципальное образование – «Среднеканский городской округ».

В соответствии с вышеназванным Законом Магаданской области и в связи с утратой городским поселением «поселок Сеймчан», сельским поселением «село Верхний Сеймчан» статуса муниципального образования, Собрание представителей Среднеканского городского округа Решением от 24.04.2015 № 3 определило: правопреемником органов местного самоуправления муниципальных образований «поселок Сеймчан», «село Верхний Сеймчан», «Среднеканский район» по решению вопросов местного значения на соответствующей территории в отношениях с органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти Магаданской области, органами местного самоуправления, физическими и юридическими лицами будут являться органы местного самоуправления вновь образованного муниципального образования «Среднеканский городской округ».

Решением Собрания представителей Среднеканского городского округа от 12.05.2015 № 13 юридическое лицо – администрация муниципального образования «поселок Сеймчан» ликвидировано.

На основании вышеназванных Решений Собрания представителей Среднеканского городского округа, ликвидационная комиссия МО «поселок Сеймчан» в силу закона передала из муниципальной собственности МО «поселок Сеймчан», а муниципальное образование «Среднеканский городской округ» приняло в муниципальную собственность муниципального образования «Среднеканский городской округ» МУП «Сеймчантеплосеть» как имущественный комплекс, о чем 07 августа 2015 г. составлен Передаточный акт.

Постановлением администрации Среднеканского городского округа от 21.08.2015 № 128 муниципальное имущество, переданное ликвидационной комиссией МО «поселок Сеймчан» (МУП «Сеймчантеплосеть»), включено в состав казны муниципального образования «Среднеканский городской округ» как имущественный комплекс.

Распоряжением КУМИ администрации Среднеканского городского округа от 14.08.2015 № 15-р 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.

Указанное распоряжение КУМИ издано 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».

Согласно пункту 1 указанного распоряжения, в связи со сложившейся чрезвычайной ситуацией по оказанию коммунальных услуг в с. 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».

Пунктом 3 указанного распоряжения КУМИ 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).

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.

Из анализа норм законодательства о водоснабжении и теплоснабжении следует, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление указанных систем и (или) объектов за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

Таким образом, как разъяснено в Письме ФАС России от 05.10.2015 № АД/53812/15, начиная с 08.05.2013 года, права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, 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.

Закрепление указанных объектов за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения без проведения таких процедур препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для данного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.

На запрос Магаданского УФАС России Администрация Среднеканского городского округа пояснила (вх. № 02/2445 от 23.08.2016), что решение о закреплении муниципального имущества за МУП «Сеймчантеплосеть» на праве хозяйственного ведения без проведения конкурсных процедур было принято с целью не сорвать подготовку и проведение отопительного сезона 2015-2016 годов из-за коротких сроков, учитывая также то, что указанное предприятие является единственным предприятием, имеющим лицензию на оказание услуг теплоснабжения и водоснабжения на территории Среднеканского городского

округа.

Однако, как указывалось выше, начиная с 08.05.2013 права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут, поскольку федеральным законодательством установлен специальный порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами тепло- и водоснабжения, находящимися в муниципальной собственности – путем заключения договоров аренды или концессии по результатам проведения конкурсов, а в случае, если такие объекты и (или) системы введены в эксплуатацию более пяти лет назад либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта не может быть определена, - только путем заключения договора концессии.

Указанные требования федерального законодательства администрацией Среднеканского городского округа не соблюдены.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 39.1 Закона о защите конкуренции, Администрации Среднеканского городского округа и Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа было выдано Предупреждение № 13 от 12.09.2016 о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, для чего в течение 60 дней с момента получения указанного предупреждения принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами тепло-, водоснабжения на условиях концессии путем организации и проведения торгов в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, а именно:

1) Администрации Среднеканского городского округа - отменить 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».

2) Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа:

- отменить распоряжение от 14.08.2015 № 15-р «О передаче муниципального имущества на праве хозяйственного ведения МУП «Сеймчантеплосеть»;

- осуществить передачу указанного муниципального имущества путем организации и проведения торгов в соответствии с действующим законодательством.

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

В письме от 14.11.2016 № 2088, направленном в адрес Магаданского УФАС России в ответ на вышеназванное Предупреждение, Администрация Среднеканского городского округа сообщила следующее.

«В соответствии с Законом Магаданской области от 27.12.2014 № 1842-ОЗ «О

преобразовании муниципальных образований «поселок Сеймчан» и «село Верхний Сеймчан» путем их объединения с наделением статусом городского округа», согласно пп. 4 п. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», полномочия по организации в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом возникли у вновь созданных органов местного самоуправления Среднеканского городского округа с момента начала работы администрации Среднеканского городского округа, т.е. с апреля-мая 2015 г. Таким образом, правомочие Администрации по распоряжению муниципальным имуществом (в отношении тепловых и водопроводных сетей, ранее находящихся в составе Казны МО «село Верхний Сеймчан»), в т.ч. по передаче его в оперативное управление или хозяйственное ведение, на момент издания муниципальных правовых актов, указанных в Предупреждении, существовало в течение 4 месяцев.

Тепловые и водопроводные сети с. Верхний Сеймчан как объекты имущества в Государственном кадастре недвижимости администрацией преобразованного муниципального образования «село Верхний Сеймчан» поставлены не были, право муниципальной собственности не было оформлено, в связи с чем отсутствует возможность проведения оценки в целях реализации обязанностей, установленных в Законе о конкуренции, о передаче вышеуказанных объектов на условиях концессии путем организации и проведения торгов.

В связи с отсутствием в 2016 г. в местном бюджете денежных средств на проведение кадастровых работ для изготовления технических планов объектов недвижимости, в т.ч. тепловых и водопроводных сетей в с. Верхний Сеймчан, кризисной ситуацией в стране в целом и дотационностью бюджета Среднеканского городского округа в частности, длительностью процедуры оформления муниципальной собственности, отсутствием в Среднеканском районе специализированных организаций, занимающихся кадастровыми работами, малой штатной численностью уполномоченного органа по управлению муниципальным имуществом, у администрации Среднеканского городского округа отсутствует объективная возможность 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 вышеуказанных объектов на условиях концессии путем организации и проведения торгов в соответствии с законодательством РФ о концессионных соглашениях.

Начало работ по оформлению права муниципальной собственности на объекты тепло- и водоснабжения, находящиеся в с. Верхний Сеймчан, запланировано на 2017-2018 годы».

Кроме того, администрация обратила внимание на то, что распоряжение с номером 169-р 27 июля 2016 года, как на то указано в Предупреждении, администрацией не принималось, в связи с чем отсутствует возможность его отмены.

Также указали, что требование о полной отмене распоряжения КУМИ администрации Среднеканского городского округа № 15-р от 14.08.2015 не соответствует закону, так как Приложением № 2 к названному распоряжению утвержден Перечень движимого имущества, передаваемого МУП

«Сеймчантеплосеть» на праве хозяйственного ведения, что Закону о конкуренции не противоречит.

Рассмотрев представленные возражения администрации Среднеканского городского округа, Магаданское УФАС России направило в адрес администрации письмо от 17.11.2016 № 01-10/2498 «О внесении изменений в предупреждение», в соответствии с которыми в Предупреждение № 13 от 12.09.2016 были внесены следующие изменения:

1. изменения в пункт 1) Предупреждения, изложив его 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. изменения в абзац 1 пункта 2) Предупреждения, изложив его 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 дополнить словами «в случае принятия решения о необходимости осуществления такой передачи»;
4. Дополнить пункт 2) Предупреждения 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 следующее.

«По состоянию на май 2015 года в Казну МО «Среднеканский городской округ» были переданы объекты, не имеющие технических паспортов, не зарегистрированные как объекты имущества в Государственном кадастре недвижимости. Таким образом, для совершения юридически значимых действий по заключению концессионного соглашения в отношении объектов необходимо провести долгосрочную и финансово затратную процедуру по признанию имущества бесхозным (не менее 1 года), регистрации права муниципальной собственности, проведению оценки имущества с целью заключения концессионного соглашения.

Среднеканский городской округ является отдаленным, малонаселенным муниципальным образованием. Бюджет округа на 2017 год сформирован с

дефицитом, имеется значительный муниципальный долг прошлых лет. С учетом того, что в округе отсутствуют хозяйствующие субъекты, проявившие заинтересованность и имеющие финансовые и технические возможности по содержанию и осуществлению вложений в Объекты, проводить трудоемкие и затратные процедуры, предшествующие заключению концессионного соглашения, в условиях финансового кризиса, нецелесообразно и является неэффективным использованием бюджетных средств.

Кроме того, Администрация Среднеканского городского округа, как хозяйствующий субъект, в соответствии с действующим законодательством вправе самостоятельно определять последовательность и сроки экономически значимых действий. В настоящее время... ведется работа по оформлению в муниципальную собственность объектов электроснабжения... Одновременно производить работы по оформлению всех объектов у администрации возможность отсутствует в связи с наличием в штате единственного специалиста в отделе имущественных отношений, а также необходимостью единовременного финансирования кадастровых работ по изготовлению технических планов Объектов с целью постановки их на учет».

Администрация также просила учесть, что издание правовых актов, указанных в Предупреждении, являлось вынужденной мерой в условиях сжатых сроков подготовки к отопительному сезону 2015-2016 гг., отсутствием иных реальных способов принятия мер по подготовке Объектов к зиме и их эксплуатации в условиях Крайнего Севера.

В заключение указали, что требование Предупреждения в части изъятия из хозяйственного ведения МУП «Сеймчантеплосеть» Объектов в середине отопительного сезона 2016-2017 гг. невыполнимо и 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 принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, 24 января 2017 года был издан Приказ Магаданского УФАС России № 01-12/8 о возбуждении дела № 02-9/1-2017 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».

Определением № 7 от 24.01.2017 г. дело № 02-9/1-2017 назначено к рассмотрению на 01.03.2017 г. Одновременно, указанным Определением у лиц участвующих в рассмотрении дела в срок до 22.02.2017 г., были запрошены документы и пояснения, имеющие значение для правильного и всестороннего рассмотрения

дела, а именно:

у Администрации Среднеканского городского округа и КУМИ Администрации Среднеканского городского округа:

- 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).

у МУП «Сеймчантеплосеть»:

- письменная правовая позиция по существу вменяемого ответчиком нарушения антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и соответствующим правовым обоснованием.

Однако, к установленному сроку информация, затребованная у лиц участвующих в рассмотрении дела, не поступила, в связи с чем, Определением № 20 от 01.03.2017 г. рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 23.03.2017 г., указанная информация была затребована повторно.

23.03.2017 г. в адрес теруправления от Администрации Среднеканского городского округа поступила информация и документы, затребованные вышеуказанным определением (вх. 02/676).

Также в указанном письме Администрация Среднеканского городского округа просила учесть ранее направленные в адрес антимонопольного органа письменные пояснения от 29.12.2016 г. вх. № 02/3534.

На заседании Комиссии Магаданского УФАС России представитель Администрации Среднеканского городского округа пояснила, что для совершения действий направленных на передачу прав владения и (или) пользования объектами тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан в соответствии с нормами действующего законодательства, Администрации Среднеканского городского округа необходимо провести процедуру по признанию указанных объектов бесхозяйным имуществом, зарегистрировать право муниципальной собственности на данные объекты и провести процедуру оценки.

№ 34 от 10.04.2017 г. рассмотрение настоящего дела было отложено и назначено к рассмотрению на 25.05.2017 г.

Указанным определением у Администрации Среднеканского городского округа была запрошена дополнительная информация, а именно:

- информация о сроках проведения процедуры признания объектов тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан бесхозным имуществом, с указанием сроков проведения оценки и регистрации права собственности на указанные объекты.

- сведения об общем сроке проведения процедур, в результате которых указанные объекты будут считаться подготовленными для дальнейшей их передачи в соответствии с нормами действующего законодательства.

Согласно информации, представленной Администрацией Среднеканского городского округа от 22.05.2017 г. (вх. № 02/1210) общий срок для совершения действий, направленных на передачу прав владения и (или) пользования объектами тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан в соответствии с нормами действующего законодательства, составляет более двух лет.

В рамках рассмотрения дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Магаданским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, по результатам которого 28.02.2017 года были подготовлены: Аналитический отчет по результатам анализа конкурентной среды на рынках услуг по водоснабжению и водоотведению в границах муниципального образования «Среднеканский городской округ» за 2015-2016 г.г., а также Аналитический отчет по результатам анализа конкурентной среды на рынках услуг по теплоснабжению в границах муниципального образования «Среднеканский городской округ» за 2015-2016 г.г.

Анализ рынка указанных услуг проведен в соответствии с «Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок проведения анализа).

В соответствии с пунктом 10.7 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействий).

Согласно разделу 3 Аналитических отчетов временной интервал исследования товарных рынков определен периодом с 27.07.2015 по 28.02.2017.

Согласно разделу 4 Аналитического отчета на рынке услуг по теплоснабжению, тепловая энергия по своим функциональным назначениям не может быть сравнима с другими товарами, таким образом, взаимозаменяемые товары на

рассматриваемом рынке отсутствуют.

В соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по теплоснабжению относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий, то есть являются своего рода уникальными и не заменимыми.

Продуктовыми границами рынка являются – услуги по теплоснабжению конечных потребителей.

Согласно разделу 4 Аналитического отчета на рынке услуг по водоснабжению и водоотведению, водоснабжение и водоотведение представляют собой технологически не связанные процессы, осуществляемые с использованием различных инженерных систем, что позволяет отнести услуги водоснабжения и водоотведения к разным товарным рынкам.

В соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по водоснабжению и водоотведению с использованием централизованных систем коммунальной инфраструктуры относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий и не могут быть заменены услугами с тем же функциональным назначением (организация подвоза воды и вывоз ЖБО) и иными техническими характеристиками, что дает основание выделить их в отдельный сегмент рынка.

Продуктовыми границами рынка будут являться:

- услуги водоснабжения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры;

- услуги водоотведения с использованием централизованных системы, систем коммунальной инфраструктуры.

Географические границы исследуемых рынков определены локально, территорией, на которой покупатели имеют экономическую возможность приобрести услугу – поселки: Сеймчан, Верхний Сеймчан Среднеканского городского округа.

В соответствии с разделом 5 Аналитических отчетов вход на рынок услуг по тепло - водоснабжению и водоотведению обусловлен приобретением прав в отношении объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для оказания вышеназванных услуг.

Необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

Одним из основных приоритетов государственной политики в сфере жилищно – коммунального хозяйства является развитие конкуренции.

Значимым аспектом развития конкуренции за доступ на рынок услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению является возможность

получения прав в отношении государственного и муниципального имущества по результатам нормативной закрепленной процедуры конкурентного отбора.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности 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.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 05.04.2011 № 14686/10, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

С учетом того, что в силу статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарное предприятие признается коммерческой организацией, не наделенной правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником, муниципальное унитарное предприятие является хозяйствующим субъектом в понятии статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Соответственно, муниципальному унитарному предприятию должны быть созданы равные с другими хозяйствующими субъектами условия доступа на товарный рынок.

Распоряжением администрации Среднеканского городского округа за МУП «Сеймчантеплосеть» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения при этом органом местного самоуправления до момента принятия решения о закреплении имущества на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием торги на право заключения договора аренды или концессионного соглашения в отношении объектов, предназначенных для оказания данных услуг, не проводились.

Таким образом, орган местного самоуправления с учетом вышеприведенных обстоятельств ограничил (имеет возможность в дальнейшем ограничивать) возможность получения хозяйствующими субъектами прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в порядке, предусмотренном статьей 28.1 Закона о теплоснабжении», статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, что препятствует и (или) может препятствовать развитию

добросовестной конкуренции за доступ на рынок.

Давая оценку действиям Администрации Среднеканского городского округа и Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа по закреплению на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» объектов, предназначенных для осуществления тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан (в т.ч. тепловых и водопроводных сетей с. В.Сеймчан) без проведения процедуры торгов, Комиссия признает, что закрепив на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» указанные объекты, 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».

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).

Таким образом, действия Администрации Среднеканского городского округа и Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа выразившиеся в закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» объектов, предназначенных для осуществления тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан (в т.ч. тепловых и водопроводных сетей с. В.Сеймчан) путем издания распоряжения Администрации Среднеканского городского округа № 169-р от 27.07.2015 и распоряжения КУМИ Администрации Среднеканского городского округа № 15-р от 14.08.2015, в нарушение требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке 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».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3.3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Администрации Среднеканского городского округа и Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» объектов, предназначенных для осуществления тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан (в т.ч. тепловых и водопроводных сетей с. В.Сеймчан) путем издания распоряжения Администрации Среднеканского городского округа № 169-р от 27.07.2015 и распоряжения КУМИ Администрации Среднеканского городского округа № 15-р от 14.08.2015, в нарушение требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что приводит либо может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

2. Выдать Администрации Среднеканского городского округа и Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Направить материалы дела должностному лицу Магаданского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган ФАС России (в случае обжалования решения в коллегиальный орган ФАС России, принятые по делу акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа ФАС России).

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.

ПРЕДПИСАНИЕ № ____

по делу № 02-9/1-2017

27 июня 2017 г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <.....>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 27 июня 2017 года по делу № 02-9/1-2017 о нарушении 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»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации Среднеканского городского округа и Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации Среднеканского городского округа в срок до 17 декабря 2018 года прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Сеймчантеплосеть» объектов, предназначенных для осуществления тепло- и водоснабжения в границах села Верхний Сеймчан (в т.ч. тепловых и водопроводных сетей с. В.Сеймчан), в нарушение требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что приводит либо может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно: осуществить передачу объектов (систем) тепло- и водоснабжения (водоотведения), указанных в Приложении № 1 к распоряжению КУМИ Администрации Среднеканского городского округа от 14.08.2015 г. № 15-р», в соответствии с действующим законодательством путем организации и проведения торгов (напоминаем, что федеральным законодательством установлен специальный порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами тепло- и водоснабжения, находящимися в муниципальной собственности – путем заключения договоров аренды или концессии по результатам проведения конкурсов, а в случае, если такие объекты и (или) системы введены в эксплуатацию более пяти лет назад либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта не может быть определена, - то только путем заключения договора концессии).

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

<.....>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган ФАС России (в случае обжалования предписания в коллегиальный орган ФАС России, принятые по делу акты могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа ФАС России).

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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