

РЕШЕНИЕ

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «05» октября 2023 года.

Полный текст решения изготовлен «___» октября 2023 года.

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

Председатель Комиссии:

;

в отсутствие лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело №038/01/15-1889/2023, возбужденное по признакам нарушения администрацией Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступили материалы Службы по тарифам Иркутской области (вх. № 8082/22 от 16.06.2022г.) и ООО «Иркутскэнергосбыт» (вх. № 7250/22 от 01.06.2022г.) на действия администрации Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района (далее – Администрация), выразившиеся в заключении договора аренды муниципального имущества с нарушением действующего законодательства.

Иркутским УФАС России, в связи с поступлением указанных материалов, проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

Администраций Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района с ООО «КТ-РЕСУРС» (ИНН 3808195620, ОГРН 1163850076862)

05.03.2022г. заключен договор аренды муниципального имущества объектов теплоснабжения № 64/22 (далее – Договор аренды) без проведения конкурсных процедур.

В Приложении № 1 к Договору аренды содержится перечень муниципального имущества, передаваемого в аренду, а именно:

- оборудование котельной;
- внутренние трубопроводы котельной;
- перечень тепловых сетей и сетей горячего водоснабжения и бытовых помещений для их обслуживания;
- оборудование центрального теплового пункта.

Дата ввода отдельных объектов согласно Приложения № 1 к Договору аренды с 1982 года по 2021 год.

Согласно письменным пояснениям Администрации, объекты теплоснабжения переданы в аренду в целях непрерывного качественного завершения отопительного сезона 2021-2022гг. Администрацией проводится подготовительная работа по заключению концессионного соглашения на объекты теплоснабжения, являющиеся предметом Договора аренды.

В соответствии с пунктом 3.1. Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010г. № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса», заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности (далее - объекты теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения), осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Федерального закона

от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Федеральный закон о теплоснабжении), статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Федеральный закон о водоснабжении и водоотведении).

В силу части 3 статьи 28.1 Федерального закона о теплоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло более пяти лет, передача прав владения или пользования хозяйствующим субъектам на такие объекты теплоснабжения может осуществляться только по концессионному соглашению.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 1 ст. 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ), сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 167 ГК РФ Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее

совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Таким образом, Договор аренды, предметом которого являются объекты теплоснабжения заключен Администрацией с ООО «КТ-РЕСУРС» с нарушением действующего законодательства, что влечет его ничтожность.

Однако, фактическое пользование объектами теплоснабжения, являющимися предметом Договора аренды, осуществляется ООО «КТ-РЕСУРС», стороны исполнили вышеуказанный ничтожный договор, тем самым создавая препятствия к осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, которые могли бы использовать объекты теплоснабжения на основании концессионного соглашения, заключенного по результатам конкурса.

В соответствии с пунктом 2 частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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.

Ввиду изложенного действия Администрации, выразившиеся в передаче объектов теплоснабжения ООО «КТ-РЕСУРС» по договору аренды, в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности такому хозяйствующему субъекту.

Таким образом, действия Администрации, выразившиеся в заключении договора аренды объектов теплоснабжения с ООО «КТ-РЕСУРС», приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами и, следовательно, содержат признаки нарушения п.2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.2 ст.39.1. Закона о защите конкуренции 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.

На основании изложенного, руководствуясь ч.2 ст.39.1. Закона о защите конкуренции», Администрации выдано предупреждение № 035/23/22 от 21.06.2022г. о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, путем **осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, являющихся предметом вышеуказанных договоров, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством, в срок до 31.12.2022г.**

Согласно ч.5 ст.39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. 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.

Администрацией в адрес Иркутского УФАС России направлено ходатайство (вх. № 1052-ЭП/23 от 20.01.2022г.) о продлении срока выполнения предупреждения № 038/23/22 от 21.06.2022г., по результатам рассмотрения которого Иркутским УФАС России принято решение об удовлетворении указанного ходатайства и продлении срока выполнения предупреждения **до 30.06.2023г.**

По окончании срока, установленного для выполнения предупреждения

№ 038/23/22 от 21.06.2022г. в адрес Иркутского УФАС России от Администрации информация об исполнении предупреждения, а также ходатайство о продлении срока не поступали.

Следовательно, предупреждение № 038/23/22 от 21.06.2022г. в установленный срок Администрацией не исполнено.

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.

Наличие вышеуказанных обстоятельств послужило поводом к возбуждению приказом № 038/191/23 от 14.07.2023г. в отношении Администрации дела № 038/01/15-1889/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Определением № 038/7570/23 от 18.07.2023г. рассмотрение дела назначено на 05.09.2023г. в 14 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/15-1889/2023 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 038/01/15-1889/2023 проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями ч.5.1 ст.45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010г. № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее - Порядок).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды на товарном рынке, установлено следующее.

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с требованиями п. 9 ст. 5 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 05.03.2022г. (дата заключения договора аренды муниципального имущества) по 14.07.2023г. (дата возбуждения дела № 038/01/15-1889/2022).

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 решений от местных условий;
- невозможностью либо нецелесообразностью 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 муниципальное 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, имеющих у хозяйствующего субъекта объектов на территории Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района Иркутской области.

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

Действия Администрации Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района, выразившиеся в передаче объектов теплоснабжения по договору аренды муниципального имущества № 64/22 от 05.03.2022г. заключенному с ООО «КТ-РЕСУРС» создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту, нарушают положения ст.28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления деятельности хозяйствующим субъектам путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке, в границах Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района Иркутской области.

В ходе рассмотрения дела № 038/01/15-1889/2023 о нарушении антимонопольного законодательства представителем заявителя – службы по тарифам Иркутской области представлены письменные пояснения, поддержаны доводы относительно того, что действия Администрации приводят к нарушению антимонопольного законодательства.

Для вывода о наличии нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Согласно 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 (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 запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/15-1889/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия Администрации, выразившиеся в передаче объектов теплоснабжения по договору аренды муниципального имущества № 64/22 от 05.03.2022г. заключенному с ООО «КТ-РЕСУРС», в нарушение норм Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности создают необоснованные препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам-конкурентам ООО «КТ-РЕСУРС», по п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии № 038/4474/23 от 08.09.2023г. об обстоятельствах дела № 038/01/15-1889/2023.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела лицами, участвующими в деле, не представлены.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/15-1889/2023 о наличии в действиях администрации Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района (ИНН/ОГРН 3834011012/ 1063847000106, 665689, РФ, Иркутская область, Нижнеилимский р-н, р.п. Рудногорск, ул. Первомайская, д.6а) нарушившей п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в передаче объектов теплоснабжения по договору аренды муниципального имущества № 64/22 от 05.03.2022г. заключенному с ООО «КТ-РЕСУРС», в нарушение норм Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и Федерального закона от 21.06.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности создают необоснованные препятствия к осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам-конкурентам ООО «КТ-РЕСУРС».

2. Выдать администрации Рудногорского городского поселения Нижнеилимского района предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, являющихся предметом вышеуказанного договора, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством, в срок до 01.10.2024г.

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

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