

## 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.