

Предупреждение № 28/05-21

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«14» декабря 2021 г.

г. Киров

По результатам мониторинга материалов, полученных от администрации Нижнеивкинского городского поселения Куменского района Кировской области, Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Нижнеивкинского городского поселения Куменского района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды № 01-20/143 от 03.08.2020 (далее – Договор) осуществлена передача КОГУП «Облкоммунсервис» (Арендатор) во временное владение и пользование муниципальных объектов коммунальной инфраструктуры, предназначенных для организации теплоснабжения и горячего водоснабжения потребителей расположенных на территории Нижнеивкинского городского поселения Куменского района Кировской области (пгт. Нижнеивкино, дер. Барановщина) тепловой энергией, согласно Приложению № 1 к Договору.

Указанный договор аренды заключен без проведения процедуры торгов.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) (ред. от 27.12.2018) объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) (ред. от 01.04.2020) 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.

Согласно ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении (ред. от 01.04.2020) 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если объекты теплоснабжения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию более чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключено только концессионное соглашение.

На основании ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 27.12.2018) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона.

Анализ имеющихся материалов свидетельствует, что предоставленные во временное владение и пользование КОГУП «Облкоммунсервис» по договору аренды № 01-20/143 от 03.08.2020 объекты коммунальной инфраструктуры, предназначенные для организации теплоснабжения и горячего водоснабжения потребителей, были введены в эксплуатацию более пяти лет назад, в связи с чем передача прав владения и (или) пользования такими объектами должна осуществляться исключительно по концессионному соглашению, заключенному по итогам проведения конкурса.

Таким образом, администрация Нижнеивкинского городского поселения Куменского района Кировской области, передавая без проведения торгов указанные объекты теплоснабжения по договору аренды № 01-20/143 от 03.08.2020, нарушила требования ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении (ред. от 01.04.2020).

Согласно ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении (ред. от 01.04.2020) договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) или [23](#) настоящей статьи, является ничтожным.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции) (ред. от 24.04.2020) 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.

Пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020) предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020) необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020) не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020) и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Действия администрации Нижнеивкинского городского поселения Куменского района Кировской области по передаче указанных объектов теплоснабжения по договору аренды без проведения торгов могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, путем участия в торгах на право заключения концессионного соглашения, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке теплоснабжения в территориальных границах Нижнеивкинского городского поселения Куменского района Кировской области и содержат признаки нарушения пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020) государственные или муниципальные преференции - предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им

более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 ст. 19 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020) государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных **частью 1** настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Нижнеивкинское городского поселения Куменского района Кировской области, передавая КОГУП «Облкоммунсервис» по договору аренды объекты теплоснабжения, без проведения процедуры торгов, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона о защите конкуренции (ред. от 24.04.2020).

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

В связи с наличием в действиях администрации Нижнеивкинское городского поселения Куменского района Кировской области признаков нарушения пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, **Кировское УФАС России на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости прекращения в срок до 24.12.2021 указанных действий путем:**

-принятия мер по возврату в казну муниципального образования Нижнеивкинское городское поселение Куменского района Кировской области муниципального имущества – объектов теплоснабжения, переданных КОГУП «Облкоммунсервис» на основании договора аренды № 01-20/143 от 03.08.2020.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч. 6 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель управления

<...>