

РЕШЕНИЕ

г.
Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена **«25» июля 2018 года**

В полном объеме решение изготовлено **«27» июля 2018 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, <...>, <...>, <...>, <...>.

рассмотрев дело № А-15/08 2018 по признакам нарушения администрацией Чалганского сельсовета Магдагачинского района Амурской области (далее – Администрация), ИНН 2818000815, находящейся по адресу: 676105, Амурская область, п. Чалганы, ул. Советская, д. 11, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в заключении договора аренды муниципального имущества - комплекса объектов теплоснабжения с. Чалганы от 01.09.2017 б/н с ООО «ЖКХ Ресурс», при том, что законодательством предусмотрена передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами только посредством заключения концессионного соглашения, в присутствии представителя заявителя – ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Амурэнергосбыт» (далее – ПАО «ДЭК») <...>, в отсутствие представителя Администрации, представителя заинтересованного лица ООО «ЖКХ Ресурс», уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, руководствуясь статьей 48.1 Закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Амурэнергосбыт» (далее - ПАО «ДЭК») на действия Администрации, выразившиеся в передаче муниципального имущества ООО «ЖКХ Ресурс» с нарушением требований статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

По данному факту Амурским УФАС России приказом от 18.04.2018 № 52 в

отношении Администрации возбуждено дело № А-15/08 2018 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Определением от 18.04.2018 рассмотрение дела назначено на 11.05.2018 в 10-00 часов. Определением от 11.05.2018 рассмотрение дела отложено на 07.06.2018 в 11-00 часов. Определением от 07.06.2018 рассмотрение дела отложено на 05.07.2018 в 11-30. Определением от 05.07.2018 рассмотрение дела отложено на 27.07.2018 в 10-00 в целях подготовки заключения об обстоятельствах дела № А-15/08 2018.

На заседании Комиссии 05.07.2018 представитель ПАО «ДЭК» <...> поддержала доводы, изложенные в заявлении, пояснила, что 10.09.2017 в адрес Зейского отделения филиала ПАО «ДЭК» «Амурэнергосбыт» поступило заявление ООО «ЖКХ-Ресурс» на заключение договора энергоснабжения в отношении объектов – теплоснабжения с. Чалганы. На вышеуказанное заявление в адрес потребителя было направлено уведомление об отсутствии сведений и документов. Ответ на уведомление от ООО «ЖКХ-Ресурс» поступил 24.10.2017, тогда как договор аренды от 01.09.2017 подтверждающий права владения на котельную с. Чалганы прекратил свое действие в связи с истечением срока 30.09.2017. Так как иных документов, подтверждающих право на объекты муниципального имущества представлено не было, договор энергоснабжения в отношении котельной с. Чалганы с ООО «ЖКХ-Ресурс» заключен не был. 18.12.2017 в Зейское отделение филиала ПАО «ДЭК» «Амурэнергосбыт» обратилось ООО «Магдагачинская теплоснабжающая компания» с заявлением на заключение договора энергоснабжения в отношении объектов – теплоснабжения с. Чалганы. В качестве документа, подтверждающего право пользования муниципальным имуществом – объектами теплоснабжения, заявитель предоставил договор аренды сроком действия с 01.01.2018 до 31.01.2018, заключенный с администрацией Чалганского сельсовета. На основании представленного договора аренды с ООО «Магдагачинская теплоснабжающая компания» заключен договор энергоснабжения со сроком действия с 01.01.2018. Согласно протоколу комиссии от 04.05.2018, размещенному на официальном сайте torgi.gov.ru (извещение № 160318/0361135/03), в отношении объектов теплоснабжения, являющихся собственностью администрации Чалганского сельсовета, принято решение о заключении концессионного соглашения с ООО «Магдагачинская теплоснабжающая компания». В настоящее время по информации потребителя, концессионное соглашение проходит процедуру государственной регистрации и будет предоставлено по ее завершению.

Администрация представила в материалы дела письменную позицию от 04.07.2018, в которой указала, что с 01.01.2018 по 13.05.2018 муниципальным имуществом владело ООО «Магдагачинская теплоснабжающая компания» согласно договору аренды для предоставления услуг теплоснабжения от 01.01.2018 и дополнительного соглашения к нему от 31.01.2018. Согласно акта приема-передачи от 13.05.2018 имущество возвращено в муниципальную

собственность Чалганского сельсовета. Муниципальное имущество Чалганского сельсовета передано по концессионному соглашению от 14.05.2018 б/н ООО «Магдагачинская теплоснабжающая компания». Вышеуказанное концессионное соглашение подписано.

Письмом от 05.07.2018 администрацией Чалганского сельсовета направлено концессионное соглашение от 14.05.2018.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав представленные сведения и документы, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

Администрацией заключен договор аренды от 01.09.2017 б/н с ООО «ЖКХ Ресурс» в отношении муниципального имущества - объектов теплоснабжения.

В силу части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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 соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество государственным и муниципальным учреждениям.

Часть 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» определяет, что указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон «О концессионных соглашениях») относит к числу объектов концессионного соглашения объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего

водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере теплоснабжения, предусмотренными Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении») (пункт 4.3 статьи 17 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

В соответствии части 1 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» установлено, что передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 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).

Как установлено частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 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 указанного закона. Порядок заключения концессионного соглашения определен главой 3 Закона «О концессионных соглашениях».

Из представленных в Амурское УФАС России документов не следует, что даты ввода переданных Администрацией по договору аренды от 01.09.2017 б/н в аренду ООО «ЖКХ Ресурс» объектов теплоснабжения находятся в пределах установленного частью 3 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» срока.

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами должна быть осуществлена только посредством заключения концессионного соглашения.

Согласно части 6 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, наряду с общими требованиями, установленными гражданским законодательством, должны предусматривать обязанности арендатора по поставкам потребителям товаров, оказанию услуг в сфере теплоснабжения с использованием передаваемого в аренду имущества в соответствии с условиями, установленными Законом «О теплоснабжении», конкурсной документацией, заявкой арендатора на участие в конкурсе, условиями, указанными в извещении, направленном единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения в соответствии с частью 2 статьи 28.5 Закона «О теплоснабжении».

На основании части 1 статьи 13 Закона «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

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 объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 28.1 Закона «О теплоснабжении».

При указанных обстоятельствах, передача Администрацией во владение и

пользование комплекса объектов теплоснабжения по договору от 01.09.2017 б/н без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения является нарушением требований части 1 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении», препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для 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, следовательно, содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частями 1, 2 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает органу местного самоуправления предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее – предупреждение).

Предупреждение выдается органу местного самоуправления в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 Закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

09.11.2017 Амурским УФАС России Администрации выдано предупреждение № 02-4872 о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства путем принятия мер по возврату переданного ООО «ЖКХ Ресурс» муниципального имущества – объектов теплоснабжения по договору аренды от 01.09.2017 б/н, а также обеспечения Администрацией передачи указанного имущества с учетом требований статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении», со сроком исполнения до 25.03.2018. О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Амурское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

По истечении указанного срока в адрес Амурского УФАС России от Администрации не поступили ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения либо документы, свидетельствующие о выполнении предупреждения.

Изучив имеющиеся в материалах дела документы и сведения, Комиссия пришла к выводу, что с момента выдачи предупреждения у ответчика

имелось достаточное количество времени для передачи муниципального имущества в установленном законом порядке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия администрации Чалганского сельсовета Магдагачинского района Амурской области, выразившиеся в заключении договора аренды муниципального имущества комплекса объектов теплоснабжения с. Чалганы от 01.09.2017 б/н с ООО «ЖКХ Ресурс», при том, что законодательством предусмотрена передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами только посредством заключения концессионного соглашения, нарушают часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» с целью полного, объективного, всестороннего исследования состояния конкуренции на товарном рынке в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства № А-15/08 2018 Амурским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, установленном пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220. Согласно пункту 10.7 указанного Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

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

Согласно аналитическому отчету по результатам исследования состояния конкуренции на товарном рынке услуг теплоснабжения в с. Чалганы Магдагачинского района Амурской области от 05.07.2018, установлено:

1) *Временной интервал исследования:* для оценки изменений (возможных изменений), которые повлекли/могли повлечь рассматриваемые действия Администрации на состояние конкуренции, существовавшего как до заключения договора аренды от 01.09.2017 б/н, так и после его заключения, временный интервал исследования определен - 2017 год;

2) *Продуктовые границы товарного рынка:* услуги по теплоснабжению с кодом ОКВЭД 35.30;

3) *Географические границы товарного рынка:* границы муниципального образования с. Чалганы Магдагачинского района Амурской области;

4) Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке: действия администрации Чалганского сельсовета привели/могли привести к сокращению количества хозяйствующих субъектов, заинтересованных в приобретении прав владения (пользования) муниципального имущества, предназначенного для оказания услуг теплоснабжения, а, следовательно, ограничили/могли ограничить доступ хозяйствующих субъектов на рынок услуг теплоснабжения с. Чалганы Магдагачинского района Амурской области.

Рассматривая вопрос о необходимости выдачи Администрации предписания об устранении нарушения, Комиссия приходит к выводу от отсутствии необходимости выдавать предписание в связи с возвратом муниципального имущества, переданного по договору аренды от 01.09.2017 б/н ООО «ЖКХ Ресурс», и заключением между Администрацией и ООО «Магдагачинская теплоснабжающая компания» концессионного соглашения в отношении муниципального имущества объектов теплоснабжения с учетом требований статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении».

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации Чалганского сельсовета Магдагачинского района Амурской области, выразившиеся в заключении договора аренды муниципального имущества - комплекса объектов теплоснабжения с. Чалганы от 01.09.2017 б/н с ООО «ЖКХ Ресурс» при наличии установленной действующим законодательством обязанности по передаче прав владения (пользования) указанными объектами только путем заключения концессионного соглашения, нарушающими часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции»;
2. Предписание не выдавать;
3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев с момента его вынесения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>