

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

16 августа 2019 г.

г.Мурманск

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) установлен запрет федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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).

Установленный статьей 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам власти и местного самоуправления, осуществляющим властные функции, *в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.*

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области в рамках в рамках контроля за соблюдением антимонопольного законодательства при предоставлении органами местного самоуправления в аренду (пользование) хозяйствующим субъектам муниципального имущества установило следующее:

В 2015 году Комитетом по управлению муниципальным имуществом Ковдорского района Мурманской области (далее по тексту - Комитет) с ООО «Тепловодоканал» (адрес: Мурманская область, г.Ковдор, ул. Чехова, д.4; ИНН5104908766, ОГРН 1035100038698) были заключены Договоры аренды объектов недвижимого имущества муниципального образования Ковдорский район, расположенного в городе Ковдоре Мурманской области, а именно:

1) Договор аренды №1/2015 от 12.01.2015 г., согласно условиям которого были переданы в пользование объекты теплоснабжения общей первоначальной стоимостью 151 759 659,56 руб.;

2) Договор аренды №2/2015 от 12.01.2015 г., по условиям которого передано в пользование имущество водоочистных сооружений (здания и сооружения) общей площадью 5 020,0 кв.м. и первоначальной стоимостью 52 651 307 руб.

3) Договор аренды №3/2015 от 12.01.2015 г., которым передано в пользование здания и сооружения канализационно-очистных сооружений администрации муниципального образования Ковдорский район Мурманской области, общей площадью 6 632,50 кв.м., первоначальной стоимостью водоочистных сооружений составила 73 934 652 руб.

4) Договор аренды №7/2015 от 12.01.2015 г., по условиям которого переданы в пользование недвижимое имущество, в том числе здание конторы химической лаборатории - мастерской общей площадью 368 кв.м., здание производственное площадью 1 024 кв.м., здание расходный склада хлораторной площадью 52 кв.м., недвижимое имущество вспомогательных служб. Первоначальная стоимость недвижимого имущества составила 5 796 335 руб.

Согласно пункту 1.4 всех указанных договоров аренды срок действия данных договоров

установлен на 2 года 11 месяцев и 29 дней начиная с 30.12.2014 года.

Дополнительными соглашениями от 08.12.2017 г. срок действия указанных договоров аренды продлён до момента заключения концессионного соглашения между администрацией Ковдорского района и Концессионером в отношении вышеуказанных объектов.

Основанием заключения Дополнительного соглашения 08.12.2017 г. явилось обеспечение бесперебойного теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, а также недопущения бестарифного предоставления услуг в указанных сферах.

Согласно информации, представленной Комитетом по тарифному регулированию Мурманской области, ООО «Тепловодоканал» использует муниципальное имущество, переданное по вышеуказанным договорам аренды, для осуществления на территории муниципального образования Ковдорский район регулируемых видов деятельности в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

Кроме того, в 2015 году Муниципальным казённым учреждением «Комитет по управлению муниципальным имуществом» Ковдорского района Мурманской области с ОАО «Мурманэнергосбыт» заключён Договор аренды 114/2014 от 12.01.2015 г. объектов теплоснабжения.

Исходя из условий договора ОАО «Мурманэнергосбыт» передано в пользование имущество: здание котельной площадью 2 280,9 кв.м., базисный склад мазута площадью 133,5 кв.м., цистерны ёмкостью 700 куб.м. и 1000 куб. м., дымовая труба высотой 30 м, дымовая труба высотой 60 м, сеть теплоснабжения от тепловой камеры №3 до тепловой камеры №19, протяжённостью 531 м., сеть магистральная, протяжённостью 2 070 м, сеть от тепловой камеры №3 до ул.Школьная д.2, протяжённостью 885 м.

Балансовая стоимость переданного имущества составила 10 366 112,22 руб.

Срок действия Договора аренды №114/2014 установлен на 2 года 11 месяцев и 29 дней начиная с 26.05.2015 г.

Дополнительным соглашением №3 от 24.05.2018 г. внесены изменения в договор аренды №114/2014 от 12.01.2015 г. в части срока действия договора, а именно: договор заключён на срок по 31.05.2019 г. включительно.

Мурманским УФАС установлено, что Администрацией Ковдорского района Мурманской области торги на право заключения договоров аренды вышеуказанного муниципального имущества, в том числе конкурсы на право заключения концессионного соглашения, не проводились.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение любых договоров в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

В силу части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 данной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством

Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

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» (далее — Закон № 103-ФЗ) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных 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).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения 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 и водоотведении 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 и водоотведении.

При этом, частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 данной статьи, является ничтожным.

Аналогичные требования в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, содержатся в частях 1, 3, 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении.

Таким образом, нормы Закона о водоснабжении и водоотведении, Закона о теплоснабжении, касающиеся порядка передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, должны применяться в совокупности с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 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, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, должна осуществляться в условиях равного доступа к указанному имуществу всех заинтересованных лиц. Предоставление указанных прав обуславливает получение такими лицами возможности доступа на рынок теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на соответствующей

территории.

Передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурса конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения, содержит в себе признаки нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции ввиду того, что такая передача создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Ввиду изложенного, действия Администрации Ковдорского района Мурманской области, выразившиеся в передаче ООО «Тепловодоканал» и АО «Мурманэнергосбыт» во временное пользование муниципального имущества по договорам аренды без проведения торгов в нарушение действующего законодательства: положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении", ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данных хозяйствующих субъектов.

Изложенные факты содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части нарушения запрета органам местного самоуправления принимать акты и осуществлять действия, которые могут привести к негативному вмешательству в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Управление ФАС по Мурманской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" предупреждает о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путём:

осуществления действий по передаче прав владения и (или) пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством, в срок до 20.12.2019 г.

Информируем, что орган местного самоуправления, которому выдано предупреждение, обязан уведомить антимонопольный орган о выполнении предупреждения в течение трёх дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

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.

Руководитель управления

С.А. Чеченина