

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/15-1873/2021

резюлютивная часть решения оглашена «04» июля 2022 года

решение в полном объеме изготовлено «08» июля 2022 года
Мансийск

г. Ханты-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

– <<--->>;

Члены Комиссии:

– <<--->>;

– <<--->>;

– <<--->>,

рассмотрев дело №086/01/15-1873/2021 по признакам нарушения Департаментом муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска (<<--->>) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие на заседании заявителя <<--->>, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела;

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ответчика Департамента муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска <<--->>, действующей по доверенности от <<--->>г. №<<--->>;

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя заинтересованного лица от Администрации города Ханты-Мансийска <<--->>, действующего по доверенности от <<--->>г. №<<--->>;

в отсутствие на заседании представителя заинтересованного лица АО «Управление теплоснабжения и инженерных сетей», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в отсутствие на заседании представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Департамента городского хозяйства администрации г. Ханты-Мансийска, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты - Мансийскому автономному округу - Югре (далее - Ханты - Мансийское УФАС России) поступило обращение <<--->> (вх. №429-О от 10.03.2021), указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного

законодательства в связи с использованием Акционерным обществом «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» (далее — АО «УТС», Общество) имущества, переданного по договору аренды от 04.07.2019 № 686-5/19 Департаментом муниципальной собственности Администрации г.Ханты-Мансийска (далее - Департамент).

В связи с наличием признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в действиях Департамента, выразившихся в передаче имущества АО «УТС» по договору аренды №686-5/19 от 04.07.2019г., предназначенного для производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителям города Ханты-Мансийска, в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005 года №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдано предупреждение от 10.06.2021 №086/01/39.1-5/2021 о необходимости совершения действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, устранение причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, устранение последствий такого нарушения в срок до 12 августа 2021 года прекращения указанных действий (бездействия) путем принятия всех мер, направленных на возврат имущества, переданного АО «УТС» по договору аренды №686-5/19 от 04.07.2019г.

12.08.2021 в адрес Ханты-Мансийского УФАС России от Департамента поступило ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения №086/01/39.1-5/2019 от 10.06.2021 (вх.№7954/21 от 12.08.2021) до 30.08.2022.

17.08.2021 в адрес Ханты-Мансийского УФАС России от Департамента поступило дополнение к указанному ходатайству (вх.№8107/21 от 17.08.2021).

04.08.2021 Ханты-Мансийское УФАС России направило в адрес Департамента уведомление, которым сообщило о продлении срока исполнения предупреждения №086/01/39.1-5/2019 от 10.06.2021 до 12.10.2021 (исх.№ВИ/6630/21 от 24.08.2021).

В установленный срок предупреждение Департаментом не исполнено.

Согласно части 8 статьи 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.

На основании изложенного, Ханты-Мансийским УФАС России издан приказ от 06.12.2021 №135/21 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №086/01/15-1873/2021 по признакам нарушения Департаментом части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с определением о назначении дела к рассмотрению от 08.12.2021 (исх. №АМ/9723/21) рассмотрение дела назначено на 18.02.2022, к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица привлечено АО «УТС», у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением от 18.02.2022 (исх.№АМ/1312/22 от 21.02.2022) рассмотрение дела отложено на 21.03.2022, к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица привлечена Администрация г. Ханты-Мансийска, у Департамента запрошены необходимые документы (информация).

В соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается комиссией в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о назначении дела к рассмотрению. В случаях, связанных с необходимостью получения антимонопольным органом дополнительной

информации, а также в случаях, установленных настоящей главой, указанный срок рассмотрения дела может быть продлен комиссией, но не более чем на шесть месяцев. О продлении срока рассмотрения дела комиссия выносит определение и направляет копии этого определения лицам, участвующим в деле.

Учитывая, что срок с момента вынесения определения о назначении дела №086/01/15-1873/2021 (08.12.2021) и отложении его рассмотрения до 23.03.2022 составляет более трех месяцев, определением от 18.02.2022 (исх.№АМ/1312/22) срок рассмотрения настоящего дела продлен до 08.09.2022.

21.03.2022 Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России в ходе рассмотрения дела в 12 час. 00 мин. объявляла перерыв до 16 час. 30 мин. 21.03.2022.

После перерыва 21.03.2022 Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, рассмотрев материалы дела пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения дела, в связи с тем, что ответчиком по делу Департаментом не были представлены запрашиваемые определением об отложении рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021 от 18.02.2022 документы, а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов.

Определением об отложении рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021 от 21.03.2022 рассмотрение дела отложено на 29.04.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021 от 21.03.2022 рассмотрение дела отложено на 29.04.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021 от 29.04.2022 рассмотрение дела отложено на 18.05.2022, у Департамента запрошены необходимые документы (информация).

18.05.2022 года от Департамента поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021 ввиду того, что на запрос Департамента, направленный в адрес Департамента городского хозяйства администрации г. Ханты-Мансийска и АО «УТС», информация на момент заседания Комиссии не поступила.

Определением от 18.05.2022 (исх.№АМ/3877/22 от 19.05.2022) ходатайство Департамента удовлетворено, рассмотрение дела отложено на 06.06.2022, к участию в деле, в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, привлечен Департамент городского хозяйства администрации г. Ханты-Мансийска, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением от 06.06.2022г. (исх.№03/4404/22) в связи с принятием Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России заключения об обстоятельствах дела рассмотрение отложено на 27.06.2022.

Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№03/4566/22 от 10.06.2022).

23.06.2022 в адрес Ханты-Мансийского УФАС России от Департамента муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска поступило письменное ходатайство об отложении рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021 для возможности рассмотрения заключения об обстоятельствах дела и подготовки к рассмотрению дела.

Определением от 06.06.2022 (исх.03/5011/22) частично удовлетворено ходатайство Департамента муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России объявлен перерыв в рассмотрении дела

№086/01/15-1873/2021, рассмотрение дела назначено на 04.07.2022.

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчиков по делу, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

Распоряжением Администрации г. Ханты-Мансийска от 30.04.2014 № 86-р «Об условиях приватизации муниципального предприятия «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» (далее - распоряжение от 30.04.2014 №86-р) принято решение приватизировать муниципальное предприятие «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» муниципального образования города Ханты - Мансийска, расположенное по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Чехова, д. 81, путем преобразования муниципального предприятия в акционерное общество «Управление теплоснабжения и инженерных сетей».

Как следует из представленных документов, Администрацией г. Ханты-Мансийска принято распоряжение от 04.07.2014 № 127-р «О передаче муниципального имущества в аренду», согласно которому принято решение передать в аренду АО «УТС» сроком на три года имущество в количестве 290 шт., предназначенного для предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения, а именно тепловые сети, сети теплоснабжения, теплотрассы, котельные.

На основании распоряжения Администрации г. Ханты - Мансийска от 03.06.2015 № 79-р в распоряжение от 04.07.2014 № 127-р «О передаче муниципального имущества в аренду» внесены изменения, в части изменения срока передачи имущества обществу на 5 лет.

04.05.2017 между Департаментом и Обществом заключен договор аренды № 669-36/17, сроком до 04.07.2019, в соответствии с которым Обществу передано имущество, стоимостью 258 623 594,82 руб. для использования в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителям города Ханты-Мансийска, а именно котельные.

23.10.2017 между Департаментом и Обществом заключен договор аренды № 675-42/17, сроком до 04.07.2019, в соответствии с которым Обществу передано имущество, стоимостью 588 994 163,59 руб. для использования в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителям города Ханты - Мансийска, а именно тепловые сети, сети теплоснабжения, теплотрассы.

31.05.2018 между Департаментом и Обществом заключен договор аренды № 677-2/18, сроком до 04.07.2019, в соответствии с которым Обществу передано имущество, стоимостью 3 386 595,80 руб. для использования в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителям города Ханты - Мансийска, а именно котельная № 39, общей площадью 177,8 кв.м., расположенная по адресу: г. <--->.

31.05.2018 между Департаментом и Обществом заключен договор аренды № 678-3/18, сроком до 04.07.2019, в соответствии с которым Обществу передано имущество, стоимостью 13 943 308,05 руб. для использования в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителям города Ханты - Мансийска, а именно котельная № 11, общей площадью 507,7 кв.м., расположенная по адресу: г. <--->.

Все вышеперечисленные договоры заключены в соответствии с пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также пунктом 4 статьи 28.2 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении».

Пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что передача муниципального имущества в аренду осуществляется на основании торгов, за исключением, если такое имущество принадлежит правопреемнику приватизированного унитарного предприятия в случае, если такое имущество не включено в состав подлежащих

приватизации активов приватизированного унитарного предприятия, но технологически и функционально связано с приватизированным имуществом и отнесено федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается, или к объектам, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Согласно пункту 5 письма Федеральной антимонопольной службы России от 17.03.2010 №АЦ/7021 «О разъяснении по вопросам применения Федерального закона «О защите конкуренции» применение данного исключения возможно при наличии следующих признаков передаваемого имущества:

- имущество не включено в состав подлежащих приватизации активов приватизированного унитарного предприятия;
- имущество технологически и функционально связано с приватизированным имуществом;
- имущество отнесено федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается, или к объектам, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Таким образом, государственное имущество может быть передано без проведения торгов в соответствии с пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, только если оно соответствует одновременно всем указанным признакам.

Как следует из материалов дела, 04.07.2019 между Департаментом и Обществом заключен договор аренды № 686-5/19 сроком до 04.07.2022, которым Обществу передано имущество для использования в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителем города Ханты - Мансийска.

Из преамбулы договора следует, что настоящий договор заключен в соответствии с пунктом 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с приложением №1 к договору, Обществу передано имущество в количестве 174 шт., общей стоимостью 874 573 705, 84 руб., предназначенное для предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения, а именно тепловые сети, сети теплоснабжения, теплотрассы, котельные.

В своих письменных пояснениях (вх.1347-ЭП/22 от 14.02.2022) Департамент указал, что 30.05.2019 АО «УТС», являясь арендатором объектов теплоснабжения обратилось в адрес Департамента с заявлением о продлении договора аренды на новый срок.

04.07.2019 на основании статьи 621 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заявлений Общества от 30.05.2019 и 14.06.2019, между Департаментом и Обществом заключен договор аренды №686-5/19.

В письменных пояснениях Департамент также указал, что, так как договор аренды от 04.07.2019 №686-5/19 заключен на основании статьи 621 ГК РФ, части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, следовательно, конкурс и аукцион на право заключения договора аренды не проводился.

Дополнительно Департамент пояснил, что проведение конкурса и аукциона на право заключения договора аренды при наличии волеизъявления арендатора о продлении договора аренды на новый срок, привело бы к нарушению прав арендатора. При этом, как указывает Департамент у арендатора, в данной ситуации, в соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 621 ГК РФ, части 11 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции возникает право потребовать перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещению убытков.

АО «УТС» в письменных пояснениях (вх. 02-2970 от 08.04.2022) указало, что общество создано

путем преобразования МП «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» на основании распоряжения Администрации города Ханты-Мансийска от 30.04.2014 №86-р.

Предметом деятельности АО «УТС» является обеспечение населения, предприятий и организаций теплоснабжением и горячим водоснабжением на территории г. Ханты-Мансийска.

Как указало АО «УТС», до момента преобразования и после преобразования, Общество обеспечивало население г. Ханты-Мансийска теплоснабжением и горячим водоснабжением при помощи источников теплоснабжения, инженерных сетей и другого оборудования, являющегося собственностью муниципального образования Ханты-Мансийского автономного округа-Югры городского округа г. Ханты-Мансийска, предоставленного во временное пользование и владение, а договор № 686-5/19 от 04.07.2019 заключен в соответствии с частью 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

АО «УТС» в своих письменных пояснениях также сообщило, что в преддверии истечения сроков действия ранее заключенных договоров пользования имуществом комплексом объектов теплоснабжения, в целях бесперебойного обеспечения жизнедеятельности населения АО «УТС» обратилось в Департамент с просьбой обеспечить дальнейшее владение и пользование имуществом, путем перезаключения договоров на новый срок.

Общество указало, что в связи с соблюдением условий по ранее заключенным договорам аренды, учитывая то, что проведение торгов на право заключения концессионного соглашения возможно только в отношении имущества, право собственности на которое оформлено в установленном действующем законодательстве порядке, а также продолжительностью процедуры оформления права собственности и подготовки отчетов о техническом состоянии объектов теплоснабжения, с учетом социальной значимости оказания коммунальных услуг населению на территории г. Ханты-Мансийска, руководствуясь частью 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции между Департаментом и АО «УТС» заключен договор №686-5/19 от 04.07.2019.

В своих письменных пояснениях (вх. 3926-ЭП/22 от 18.04.2022) Департамент указал, что по состоянию на 04.07.2019 г. и по настоящее время в собственности АО «УТС» находилась блочная-модульная котельная 1,1 Мвт по <<--->>.

Также в пояснениях Департамент отметил, что согласно сведений АО «УТС», представленных в адрес Департамента, вышеуказанная котельная используется в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения Потребителям, проживающим в многоквартирных домах по <<--->>, д. 212, д. 214, д. 216, д. 220, д. 222 и <<--->> д. 12, д.19, д. 21, а также в нежилые помещения (гаражи), при помощи инженерных сетей переданных по договору аренды от 04.07.2019 №686-5/19.

По мнению Департамента, инженерные сети являются частью единой сети инженерно-технического обеспечения с блочно-модульной котельной.

Вышеуказанные сведения также подтверждает АО «УТС» в своих пояснениях (вх.4003/22 от 19.04.2022).

Кроме того, как следует из представленных документов и подтверждается АО «УТС», котельная была приобретена по договору на поставку аварийной модульной котельной от 30.04.2015 №30/04, мощностью 0,75 Мвт.

Поставщиком вышеуказанной котельной является ООО «РКС-Югра», стоимость поставки по договору составляет 2 500 000 (Два миллиона пятьсот тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18%.

Котельная передана по акту приема-передачи, с оформлением товарной накладной от 05.05.2015 и поставлена на баланс предприятия.

Впоследствии была реконструирована в части увеличения мощности и перевода на другой вид топлива и установлена по адресу ул. <<--->>.

Таким образом, материалами дела подтверждается, а также следует из пояснений Департамента и АО «УТС», что на момент издания распоряжения администрацией города Ханты-Мансийска от 04.07.2014 №127-р, в соответствии с которым принято решение о передаче обществу имущества в аренду на основании пункта 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, общество не обладало имуществом технологически и функционально связанным с приватизированным имуществом.

При этом АО «УТС» стало гораздо позже обладателем (собственником) блочно-модульной котельной 1,1 Мвт по ул. <<--->> в г. <<--->> (договор поставки аварийной модульной котельной от 30.04.2015 №30/04).

Более того, как подтверждается материалами дела указанная котельная используется в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителям, проживающим в многоквартирных домах по ул. <<--->> и ул. <<--->>, а также нежилых помещениях (гаражи) в данном районе, в то время как согласно заключенных договоров аренды (№669-36/17 от 04.05.2017, №675-42/17 от 23.10.2017, №677-2/18 от 31.05.2018, 678-3/18 от 31.05.2018, №686-5/19 от 04.07.2019) муниципальное имущество, передаваемое по указанным договорам размещено в других удаленных районах города, например Автоматическая блочно-модульная газовая котельная №20 на <<--->>, сети теплоснабжения по ул. <<--->>, ул. <<--->> ул. <<--->>, ул. <<--->>, Котельная газовая <<--->>, включая теплосети, Блочно-модульная котельная к объекту «<<--->>» по ул. <<--->>, включая теплосети.

В соответствии с частью 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 случаев, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Из положений части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции следует, что по истечении срока договора аренды государственного или муниципального имущества, заключенного по результатам проведения торгов или без их проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, указанных в части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством Российской Федерации, при одновременном соблюдении следующих условий:

- размер арендной платы определяется по результатам оценки рыночной стоимости объекта, проводимой в соответствии с законодательством, регулирующим оценочную деятельность в Российской Федерации, если иное не установлено другим законодательством Российской Федерации;

- минимальный срок, на который перезаключается договор аренды, должен составлять не менее чем три года. Срок может быть уменьшен только на основании заявления арендатора.

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 статьей 41.1 Закона о водоснабжении и статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

Согласно части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, 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 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.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

В силу части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, 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 Законом о теплоснабжении 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.

Таким образом, если все объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в ином случае - только концессионное соглашение.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон №115-ФЗ) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, не допускается, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, обязательность которых закреплена Законом о теплоснабжении, Законом о водоснабжении, а также Законом №115-ФЗ.

Материалами дела подтверждается что, на момент заключения вышеуказанных договоров аренды, в том числе договора аренды от 04.07.2019 № 686-5/19 имущество (объекты теплоснабжения, горячего водоснабжения) было введено в эксплуатацию более чем пять лет назад.

Следовательно, Департамент обязан был руководствоваться требованиями Закона №115-ФЗ, Закона о теплоснабжении, а также Закона о водоснабжении при заключении вышеуказанных договоров, то есть договоры подлежали заключению по результатам конкурсных процедур.

Кроме того, как следует из письменных пояснений (вх.5677-ЭП/22 от 02.06.2022) АО «УТС», 04.05.2017 Департамент по договору аренды №669-36/17 передал Обществу во временное владение и пользование муниципальное имущество, согласно приложению №1 к данному договору.

23.10.2017 Департамент по договору №675-42/17 передал Обществу во временное владение и пользование муниципальное имущество, согласно приложению №1 к данному договору.

В своих письменных пояснениях АО «УТС» указало, что в соответствии с прогнозным планом приватизации муниципального имущества на 2014 год и основных направлений приватизации муниципального имущества на 2015-2016 годы, утвержденного Решением Думы города Ханты-Мансийска, на основании распоряжения администрации города Ханты-Мансийска от 30.04.2014 №86-р «Об условиях приватизации муниципального предприятия «Управления теплоснабжения и инженерных сетей» принято решение о приватизации путем преобразования муниципального предприятия в акционерное общество.

Поскольку как указало общество, перечень муниципального имущества передаваемого Обществу в рамках вышеуказанных договоров аренды не входит в перечень имущества, подлежащего приватизации, согласно Приложению №1 к Распоряжению Администрации города Ханты-Мансийска от 30.04.2014 №86-р, таким образом, недвижимое имущество, являющее объектом договоров аренды технологически и функционально не связано с приватизированным имуществом.

Департамент городского хозяйства администрации г. Ханты-Мансийска в своих письменных пояснениях (вх.5710-ЭП/22 от 03.06.2022) сообщил об отсутствии возможности предоставить документы о технологической и функциональной связи недвижимого имущества, являющегося объектом договоров аренды от 04.05.2017 №669-36/17 и 23.10.2017 №675-42/17, в связи с тем, что оно не связано технологически и функционально с приватизированным имуществом.

Следовательно, представленными документами и письменными пояснениями АО «УТС»,

Департамента, а также Департамента городского хозяйства администрации г.Ханты-Мансийска, подтверждается отсутствие установленных законодательством правовых оснований для заключения договоров аренды №669-36/17 от 04.05.2017, №675-42/17 от 23.10.2017, №677-2/18 от 31.05.2018, 678-3/18 от 31.05.2018 и последующем перезаключения договора аренды №686-5/19 от 04.07.2019, поскольку имущество, являющееся предметом указанных договоров не связано технологически и функционально с приватизированным имуществом.

Соответственно, оснований для заключения договоров аренды в соответствии с пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также последующее заключение договора аренды на основании части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции у Департамента не имелось.

Таким образом, с учетом требований части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, Закона №103-ФЗ, Закона о теплоснабжении, Закона о водоснабжении, Закона №115-ФЗ имущество, являющееся предметом указанных выше договоров, подлежало передаче путём проведения конкурсных процедур.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Статья 4 Закона о защите конкуренции определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами

государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Защита определенной конкурентной среды (соперничества хозяйствующих субъектов) не может рассматриваться в отрыве от правомерности целей (результатов) соперничества и его условий, правовых требований к конкурентам. Недопустимо неправомерное ограничение конкуренции в отношении тех хозяйствующих субъектов, которые действуют на товарном рынке в соответствии с правовыми нормами и законными интересами других лиц, желают и готовы выйти на соответствующий товарный рынок, понимая, что деятельность на нем должна отвечать определенным юридическим, техническим (технологическим) и экономическим стандартам.

Применительно к рынку теплоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

При этом, одним из основных приоритетов государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства является развитие конкуренции. Значимым аспектом развития конкуренции за доступ на рынок услуг теплоснабжения является возможность получения прав в отношении государственного и муниципального имущества по результатам нормативно закрепленной процедуры конкурентного отбора.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для теплоснабжения, горячего водоснабжения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации определен особый порядок распоряжения указанным имуществом.

В рассматриваемом случае предоставление прав владения и пользования в отношении рассматриваемых объектов являлось заключением концессионного соглашения в порядке, установленном Законом №115-ФЗ.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307-КГ15-1408, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от

29.11.2011 № 8799/11).

В Постановлении Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 г. № 7905/09 также указано, что открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами теплоснабжения, обуславливает получение возможности доступа на рынок услуг по передаче тепловой энергии, услуг горячего водоснабжения в границах присоединенных сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Предоставление права пользования муниципальным имуществом, в том числе на условиях аренды, в отсутствие законных оснований создает для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности объектами теплоснабжения ведет к недопущению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения.

Несоблюдение порядка предоставления прав владения и пользования в отношении муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения, объектов централизованной системы горячего водоснабжения, препятствует привлечению частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства и не обеспечивает развитие добросовестной конкуренции за доступ на рынок.

Причины, по которым муниципальное имущество было передано АО «УТС» (в целях производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения потребителем), не имеют правового значения для установления нарушения Закона о защите конкуренции.

Достижение целей обеспечения населения и организаций услугами теплоснабжения не исключает необходимости соблюдения требований статьи 28.1 Закона о теплоснабжении, которой определен особый порядок распоряжения объектами теплоснабжения в целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для теплоснабжения, и выбора наиболее эффективного правообладателя.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлено, что органам местного самоуправления 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).

Данный запрет согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в Обзоре по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере,

утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, распространяется, прежде всего, на акты и действия органов власти в сфере публично-правовых отношений в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

В пункте 34 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (абзац третий) разъяснено, что при применении конкретных положений статьи 15 Закона №135-ФЗ судам также необходимо учитывать, имеется ли норма иного федерального закона, допускающая принятие оспариваемого акта, осуществление действий (бездействие)

Также согласно абзаца 2 пункта 34 указанного постановления угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в частях 1-3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в частности в случаях установления органами публичной власти и иными указанными в данной норме лицами запретов (введения ограничений) в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров, установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Соответственно, создание условий и (или) возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции является достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Департамента по передаче АО «УТС» имущества без проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом №115-ФЗ свидетельствует о предоставлении последнему преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, ограничении конкуренции на рынке соответствующих работ (услуг), и является нарушением запрета, установленного частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 10.7 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (Зарегистрировано в Минюсте России 02.08.2010 № 18026) 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.

При определении таких границ могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие);

- границы территорий, на которые поставляется товар и с которых поставляется товар;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

Временной интервал исследования товарного рынка определен с 04.05.2017, то есть с даты заключения договора аренды №669-36/17 от 04.05.2017, с учетом заключения договора аренды № 686-5/19 от 04.07.2019 и фактического пользования имуществом по настоящее время по указанному договору, что следует из материалов настоящего дела.

Продуктовые границы товарного рынка определены как услуги по передаче тепловой энергии, горячего водоснабжения.

Географические границы товарного рынка определены как зона обслуживания потребителей в границах, имеющих у хозяйствующего субъекта объектов теплоснабжения, горячего водоснабжения (в том числе сетей на территории г. <---->).

Согласно сведениям с сайта <http://bptr.eias.admhmao.ru>, доступ на который обеспечивается через сайт Региональной службы по тарифам Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (далее – Службы) <https://rst.admhmao.ru> следует, что на территории Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, в том числе в г. Ханты-Мансийске деятельность по передаче тепловой энергии, горячего водоснабжения в период с 04.07.2017 по настоящее время осуществляют такие хозяйствующие субъекты как <---->, <---->, <---->, <---->, <---->, <----> что подтверждается приказами Службы №156-нп от 17.11.2015 и №63-нп от 27.11.2018.

Также согласно приказа Службы №29-нп от 10.05.2018, тариф на тепловую энергию поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям на период с 20.05.2018 по 31.12.2018 утверждался для <---->.

Согласно приказа Службы №72-нп от 04.12.2018 тариф на тепловую энергию также устанавливался для <---->, <----> на территории города <----> и <---->.

Приказом Службы №50-нп от 03.08.2021 установлен тариф на услуги по передаче тепловой энергии для <----> на период с 14.08.2021 по 31.12.2021 и приказом Службы №101-нп от 07.12.2021 на период с 01.01.2022 по 31.12.2024.

Указанные тарифы на тепловую энергию также утверждены для <---->, что подтверждается приказом Службы № 63-нп от 27.11.2018.

Кроме того, приказом Службы № 34-нп от 16.06.2020 устанавливался тариф на тепловую энергию (мощность), поставляемую <----> потребителям на период с 01.07.2020 по 31.12.2020 годы.

Приказом Службы №109-нп от 13.12.2018 установлен тариф на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения для организаций, осуществляющих горячее водоснабжение для <---->, <---->, <---->, <---->.

Приказом Службы №160-нп от 17.12.2019 установлен тариф на горячую воду в закрытой системе горячего водоснабжения для организаций, осуществляющих горячее водоснабжение в том числе на период с 01.01.2018 по 31.12.2022 для <---->, <---->, на период с 01.01.2019 по 31.12.2023 для <---->, <---->, <---->.

Все приведенные хозяйствующие субъекты являются прямыми конкурентами АО «УТС», а значит, могли быть потенциальными претендентами и могли бороться за право пользования

объектами коммунальной инфраструктуры, переданными обществу по договорам аренды №669-36/17 от 04.05.2017, №675-42/17 от 23.10.2017, №677-2/18 от 31.05.2018, 678-3/18 от 31.05.2018 и №686-5/19 от 04.07.2019г. в случае проведения Департаментом торгов в соответствии с требованиями Закона 115-ФЗ.

При этом исследуемый в настоящем деле перечень хозяйствующих субъектов не является закрытым, поскольку в случае объявления и проведения Департаментом конкурентной процедуры, любой хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность на исследуемом товарном рынке на территории другого муниципального образования автономного округа, а также на территории других субъектов Российской Федерации мог стать участником такой процедуры и бороться за право получения в пользование объектов коммунальной инфраструктуры г. Ханты-Мансийска.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке: действия Департамента привели (могли привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поскольку Департамент создал преимущественное положение АО «УТС» на рынке услуг по передаче тепловой энергии, горячего водоснабжения, предоставив Обществу возможность без участия в конкурентных процедурах пользоваться муниципальным имуществом, лишив при этом иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в области услуг по передаче тепловой энергии, горячего водоснабжения возможности стать участником такой процедуры и бороться за право получения в пользование объектов коммунальной инфраструктуры г. Ханты-Мансийска.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы

свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела от 06.06.2022г. (исх.№03/4566/22 от 10.06.2022г.) в адрес лиц, участвующих в деле для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

01.07.2022 в адрес Ханты-Мансийского УФАС России от Департамента муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска поступили возражения на заключение об обстоятельствах дела (вх.№6823-ЭП/22 от 01.07.2022).

В своих возражениях Департамент муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска, ссылаясь на судебную практику (определение Верховного суда Российской Федерации от 30.06.2017 №305-КГ17-2739 по делу №А40-77121/2016, определение Верховного суда Российской Федерации от 02.11.2018 №307-КГ18-7321 по делу №А56-81458/2016), указал, что в связи с тем, что договор аренды от 04.07.2019 №686-5/19 заключен на основании статьи 621 ГК РФ, части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, конкурс и аукцион на право заключения договора аренды не проводился.

Дополнительно Департамент отметил, что проведение конкурса или аукциона на право заключения договора аренды, при наличии волеизъявления арендатора о продлении договора аренды на новый срок, привело бы к нарушению прав арендатора.

Департамент полагает, что при проведении анализа состояния конкуренции Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не правомерно пришла к выводу о том, что хозяйствующие субъекты, указанные в заключении об обстоятельствах дела, являются прямыми конкурентами АО «УТС», а значит могли быть потенциальными претендентами и могли бороться за право пользования объектами коммунальной инфраструктуры, переданными Обществу по договорам аренды №669-36/17 от 04.05.2017, №675-42/17 от 23.10.2017, №677-2/18 от 31.05.2018, №678-3/18 от 31.05.2018 и №686-5/19 от 04.07.2019 в случае проведения Департаментом торгов в соответствии с требованиями Закона №115-ФЗ.

При этом отмечает, что Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что договор аренды от 04.07.2019 №686-5/19 заключен с нарушением конкурентных процедур не принимая во внимание то, что договоры аренды, из которых у АО «УТС» возникло преимущественное право судом недействительными не признаны.

Кроме того, Департамент указывает, что прямыми конкурентами признаются хозяйствующие субъекты, осуществляющие продажу аналогичных товаров в одной нише, объединенных одной целевой аудиторией.

По мнению Департамента, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России делая вывод о том, что хозяйствующие субъекты, осуществляющие услуги по передаче тепловой энергии на территории других муниципальных образований (не в городе Ханты-Мансийске) являются

прямыми конкурентами АО «УТС» не учитывает то, что услуги оказываются на территории иных муниципальных образований и целевая аудитория, получающая услуги по поставке тепловой энергии разная.

Иные лица, участвующие в деле правом представления своих пояснения, доказательства и доводов в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела не воспользовались, хотя данная возможность им была представлена.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России рассмотрев представленные возражения на заключение об обстоятельствах дела, проанализировав документы, имеющиеся в материалах дела, считает доводы Департамента необоснованными по следующим основаниям.

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Из положений части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции следует, что по истечении срока договора аренды государственного или муниципального имущества, заключенного по результатам проведения торгов или без их проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, указанных в части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством Российской Федерации, при одновременном соблюдении следующих условий:

- размер арендной платы определяется по результатам оценки рыночной стоимости объекта, проводимой в соответствии с законодательством, регулирующим оценочную деятельность в Российской Федерации, если иное не установлено другим законодательством Российской Федерации;

- минимальный срок, на который перезаключается договор аренды, должен составлять не менее чем три года. Срок может быть уменьшен только на основании заявления арендатора.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон №115-ФЗ) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, не допускается, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, обязательность которых закреплена Законом о теплоснабжении, Законом о водоснабжении, а также Законом №115-ФЗ.

Представленными документами и письменными пояснениями АО «УТС», Департамента, а также Департамента городского хозяйства администрации г.Ханты-Мансийска, подтверждается отсутствие установленных законодательством правовых оснований для заключения договоров аренды №669-36/17 от 04.05.2017, №675-42/17 от 23.10.2017, №677-2/18 от 31.05.2018, 678-3/18 от 31.05.2018 и последующем перезаключении договора аренды №686-5/19 от 04.07.2019, поскольку имущество, являющееся предметом указанных договоров не связано технологически и функционально с приватизированным имуществом.

Таким образом, как ранее было указано, оснований для заключения договоров аренды в соответствии с пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также

последующее заключение договора аренды на основании части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции у Департамента не имелось.

Приведенная Департаментом в обоснование своей правовой позиции судебная практика также не может признана заслуживающей внимания, поскольку решение о наличии либо отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях того или иного лица принимается антимонопольным органом в каждом конкретном случае при анализе совокупности обстоятельств. При этом в указанных судебных актах рассматриваются обстоятельства отличные от обстоятельств рассматриваемого дела.

Довод Департамента о том, что приведенные в заключении об обстоятельствах дела хозяйствующие субъекты осуществляют деятельность на территории другого муниципального образования и целевая аудитория, получающая услуги по поставке тепловой энергии разная, является необоснованным в связи с тем, что в силу части 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации, части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции, в Российской Федерации гарантируется свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности, свободное перемещение товаров, свободы экономической деятельности, защита конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Следовательно, осуществление хозяйствующими субъектами экономической деятельности в одном субъекте Российской Федерации, муниципальном образовании, позволяет осуществлять такую деятельность на территории других субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, в том числе одновременно.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлено, что органами местного самоуправления 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).

Как уже отмечалось ранее, не допускается, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, обязательность которых закреплена Законом о теплоснабжении, Законом о водоснабжении, а также Законом №115-ФЗ.

Учитывая данные обстоятельства, не проведение Департаментом конкурентных процедур на право пользования объектами коммунальной инфраструктуры, переданными АО «УТС» по договорам аренды №669-36/17 от 04.05.2017, №675-42/17 от 23.10.2017, №677-2/18 от 31.05.2018, 678-3/18 от 31.05.2018 и №686-5/19 от 04.07.2019г., исключает возможность иных хозяйствующих субъектов пользоваться объектами коммунальной инфраструктуры, а также создает преимущественное положение АО «УТС» на рынке передачи тепловой энергии и горячего водоснабжения, так как общество вне конкурентных процедур получило данное право.

При таких условиях иные хозяйствующие субъекты лишены права принять участие в конкурсе на право пользования объектами коммунальной инфраструктуры.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность

хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 № 307-КГ15-1408, Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 № 8799/11).

В Постановлении Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 г. № 7905/09 также указано, что открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Таким образом, действия Департамента по передаче АО «УТС» имущества без проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом №115-ФЗ, привели к необоснованному препятствию осуществления хозяйствующими субъектами деятельности на рынке передачи тепловой энергии и горячего водоснабжения и направлены на создание АО «УТС» преимущественных условий осуществления деятельности на вышеуказанном товарном рынке на территории муниципального образования, а также и на территории субъектов Российской Федерации, так как любой хозяйствующий субъект не зависимо от его места осуществления деятельности на данном товарном рынке, вправе бороться за право пользования объектами коммунальной инфраструктуры не только на территории муниципального образования в котором осуществляет свою деятельность, но и на территории иного субъекта Российской Федерации.

В целом доводы, приведенные Департаментом в возражениях (вх.№6823-ЭП/22 от 01.07.2022), дублируют пояснения, представленные в ходе рассмотрения дела №086/01/15-1873/2021, рассмотренные и опровергнутые Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в заключении об обстоятельствах дела.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что на 04.07.2022 года имущество преданное АО «УТС» по договору аренды №686-5/19 от 04.07.2019г. не возвращено Департаменту, что также подтверждено представителем Департамента на заседании Комиссии по рассмотрению дела 04.07.2022 года.

При таких обстоятельствах, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости выдачи Департаменту муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска обязательного для исполнения предписания о принятии всех исчерпывающих мер, направленных на возврат имущества, переданного Акционерному обществу «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» по договору аренды №686-5/19

от 04.07.2019г.

Руководствуясь статьей 23, часть. 1 стати 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.
2. Признать в действиях Департамента муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в передаче имущества Акционерному обществу «Управление теплоснабжения и инженерных сетей» по договору аренды №686/15 от 04.07.2019, предназначенного для производства и предоставления тепловой энергии и горячего водоснабжения, в нарушение требований Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005 года №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», без проведения торгов.
3. Выдать Департаменту муниципальной собственности администрации города Ханты-Мансийска обязательное для исполнения предписание.
4. Передать уполномоченному должностному лицу материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по статье 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии <<--->>

Члены Комиссии <<--->>

<<--->>

<<--->>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Решение может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.