

## **РЕШЕНИЕ № 52**

«01» февраля 2017 г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «27» января 2017г года.

Полный текст решения изготовлен «01» февраля 2017 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>,

в присутствии представителя администрации сельского поселения  
Новомальинского МО – <...>

в отсутствие представителя МУП «Эльбрус», уведомленного надлежащим образом  
о времени и месте рассмотрения дела ,

рассмотрев дело № 254 от 16.11.2016 г., возбужденное по признакам нарушения  
администрацией сельского поселения Новомальтинского МО (адрес: 665471,  
Иркутская область, Усольский район, п.Новомальтинск, квартал 2, дом 1) п. 2 ч. 1 ст.  
15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### УСТАНОВИЛА:

Администрацией Новомальтинского МО МУП «ЭЛЬБРУС» по договору № 10, на  
праве хозяйственного ведения, без проведения конкурса или аукциона переданы  
следующие объекты муниципального имущества:

| №<br>п/п | Наименование  | Адрес  | Кадастровый<br>номер          | Балансовая<br>стоимость<br>(руб.) |
|----------|---|--|-------------------------------|-----------------------------------|
| 1        | Электрическая<br>котельная,<br>назначение нежилое<br>одноэтажное здание,<br>общая площадь 92.6<br>кв.м. | Иркутская область,<br>Усольский район, п.<br>Новомальтинск, ул.<br>Матросова, д. 5 | 38-38-<br>12/004/2009-<br>161 | 733307                            |
| 2        | Сети канализации,<br>назначение<br>сооружение,<br>протяженность 4060<br>пог.м.                          | Иркутская область,<br>Усольский район, п.<br>Новомальтинск                         | 38-38-<br>12/003/2009-<br>064 | 3100169                           |
| 3        | Сети ХВС, назначение<br>нежилое,<br>сооружение,<br>протяженность 4202<br>пог.м.                         | Иркутская область,<br>Усольский район, п.<br>Новомальтинск                         | 38-38-<br>12/003/2009-<br>062 | 7750688                           |
| 4        | Теплотрасса<br>электрической<br>котельной,<br>назначение<br>сооружение,<br>протяженность<br>310 пог.м.  | Иркутская область,<br>Усольский район, п.<br>Новомальтинск                         | 38-38-<br>12/0032009-<br>061  | 2777492                           |

|   |  |  |                                   |          |
|---|--|--|-----------------------------------|----------|
| 5 | Тепловые сети,<br>назначение<br>сооружение<br>протяженность<br>2467 пог.м.     | Иркутская область,<br>Усольский район, п.<br>Новомальтинск | 38-38-<br>12/003/2009-<br><br>063 | 30224146 |
| 6 | Угольная<br>котельная,<br>назначение<br>нежилое<br>общая<br>площадь 383,<br>36 | Иркутская область,<br>Усольский район, п.<br>Новомальтинск | 38-38-<br>12/004/2009-<br><br>162 | 5420987  |

Вышеуказанные действия (бездействие) администрации являются нарушением статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении", статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

18.07.2016г. администрации сельского поселения Новомальтинского муниципального образования выдано предупреждение №24 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства п. 2 ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении с МУП «ЭЛЬБРУС» договора хозяйственного ведения № 10 от 01.07.2015г. «О закреплении муниципального имущества за муниципальным унитарным предприятием», предусматривающего передачу прав владения и пользования муниципальным имуществом согласно Приложению №1 договора и как следствие передача прав владения и пользования соответствующим муниципальным имуществом без проведения торгов, в нарушение действующего законодательства, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания коммунальных услуг отдельным хозяйствующим субъектам, в частности к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения согласно Приложению № 1 договора № 10 от 01.05.2015г.), с соблюдением порядка, предусмотренного статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, а также статьей 28.1 Закона о теплоснабжении.

28.10.2016г. в Иркутское УФАС России поступило письмо от администрации

сельского поселения Новомальтинского МО, в котором администрация указала, что расторжение договора с МУП «Эльбрус» может привести к остановке теплоснабжения многоквартирных домов поселка Новомальтинска и срыву отопительного сезона. Также администрация сообщила, что для устранения нарушений федерального законодательства администрацией сельского поселения разрабатывается документация для проведения торгов и заключения концессионного соглашения.

08.11.2016г. в Иркутское УФАС России поступило положение о конкурсной комиссии по проведению открытого конкурса на заключение концессионного соглашения в отношении отдельных объектов системы водоснабжения и водоотведения, теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Новомальтинского муниципального образования и рабочий план по проведению конкурса на заключение концессионного соглашения. Однако, администрацией не представлено документов, подтверждающих совершение действий, направленных на проведение указанного конкурса до 01.11.2016г. (последнего дня срока исполнения предупреждения. Кроме того, договор, заключенный с МУП «Эльбрус» является ничтожным в силу ч.2 ст. 168 Гражданского Кодекса РФ, а также ч. 33 ст. 28.1 ФЗ «О теплоснабжении» ч. 33 ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Иркутское УФАС России не требовало его расторжения на период проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения. Конкурсная документация не разработана и администрацией не представлены доказательства, подтверждающие совершение действий, направленных на ее разработку.

Таким образом, администрация не совершила необходимых действий, направленных на осуществление передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения), являющихся предметом договора №10 от 01.07.2015, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством, следовательно, не исполнила предупреждение №24 от 19.07.2016г. Основания для продления срока исполнения предупреждения отсутствуют.

**В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Управления ФАС по Иркутской области от 16 ноября 2016г. № 254 возбуждено дело в отношении администрации сельского поселения Новомальтинского МО по признакам нарушения п.2 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.**

Администрацией сельского поселения Новомальтинского МО в Иркутское УФАС России представлены пояснения по существу возбужденного дела исх. № 1272 от 07.12.2016. согласно которым администрация считает возможным закрепление объектов коммунальной инфраструктуры за муниципальным предприятием на праве хозяйственного ведения в случае возникновения угрозы безопасности теплоснабжения, нарушения обеспечения надежного и бесперебойного водоснабжения и водоотведения до передачи таких объектов по концессионному соглашению. В настоящее время администрация подготавливает документацию для проведения торгов и заключения концессионного соглашения.

МУП «Эльбрус» также представлены письменные пояснения по существу возбужденного дела. В пояснениях указано, что деятельность МУП «Эльбрус» не

является убыточной, в период эксплуатации объектов теплоснабжения не было аварий, котельная работает надлежащим образом. МУП «Эльбрус» просит не объявлять конкурс на право заключения концессионного соглашения до окончания текущего отопительного сезона.

**В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 254 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.**

Для рассмотрения дела № 254 от 16.11.2016г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок). По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды установлено следующее.

Идентификация хозяйствующих субъектов.

МУП «Эльбрус» (665471 пос. Новомальтинск Усольского района Иркутской области, квартал 5, д.48; ИНН 3851993288; ОГРН 1143850010028; основной вид деятельности - производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными (ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2)).

Согласно Договора хозяйственного ведения № 10 «О закреплении муниципального имущества сельского поселения Новомальтинского муниципального образования на праве хозяйственного ведения за МУП «Эльбрус» от 01.07.2015г. администрация закрепляет за МУП «Эльбрус» на праве хозяйственного ведения муниципальное имущество по акту приема-передачи с приложениями 1, 2, 3, 4, 5, в том числе, объекты водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения.

В качестве временного интервала выбран период с 01.07.2015г., исходя из договора № 10 «О закреплении муниципального имущества сельского поселения Новомальтинского муниципального образования на праве хозяйственного ведения за МУП «Эльбрус» от 01.07.2015г..

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

Продуктовыми границами товарного рынка являются водоотведение с использованием централизованных систем водоотведения коммунальной инфраструктуры продуктовые границы товарного рынка - услуги по передаче тепловой энергии, водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры.

Географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой приобретатели приобретают или имеют экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар (услуги) и не имеет такой возможности за ее пределами.

На основании особенностей и свойств услуг водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения и единственной возможности транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания

потребителей в границах имеющихся у МУП «Эльбрус» объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения на территории Новомальтинского МО.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

Действия по заключению договора от 01.07.2015г., по которому МУП «Эльбрус» переданы права владения и пользования, в том числе объектами водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения без проведения торгов на право заключения концессионного соглашения приведет (может привести) к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями - хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном порядке на товарном рынке по оказанию услуг по передаче тепловой энергии, водоснабжения и водоотведения с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры в границах Новомальтинского МО.

**Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 254 исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы администрации и МУП «Эльбрус» приходит к следующим выводам.**

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 N ЮЗ-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 государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее - Закон о теплоснабжении).

Частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что 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 настоящим Федеральным законом 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 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Частями 1, 3, 5 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении аналогичные нормы предусмотрены для объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

Согласно правовой позиции Федеральной антимонопольной службы, изложенной в письме «О возможности закрепления на праве хозяйственного ведения за муниципальными предприятиями такого вида муниципального имущества как сетей водоснабжения и теплоснабжения» от 05 октября 2015г. № АД/53812/15, из анализа норм законодательства о водоснабжении и теплоснабжении следует, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление указанных систем и (или) объектов за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

С момента официального опубликования Федерального закона от 07.05.2013 N ЮЗ-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" права 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, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями

закрепляться не могут. Вместе с тем, вышеуказанные объекты коммунальной инфраструктуры закреплены на праве хозяйственного ведения за МУП «Эльбрус» 01.07.2015г.

Доводы администрации и МУП «Эльбрус», изложенные в пояснениях по существу возбужденного дела, не противоречат выводам Комиссии.

Таким образом, действия (бездействие) Администрации сельского поселения Новомальтинского МО выразившиеся в передаче прав на объекты теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения с нарушением действующего законодательства, что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке подлежат квалификации по пункту 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Лицам, участвующим в деле 29.12.2016г. направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела. Возражений на заключение об обстоятельствах дела в Иркутское УФАС России не поступало, на заседании Комиссии, состоявшемся 27 января 2017 года представитель ответчика – <...> возражений на заключение об обстоятельствах дела не представил.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

#### РЕШИЛА:

1. Признать администрацию сельского поселения Новомальтинского МО нарушившей п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ в связи с совершением действий выразившихся в передаче прав на объекты теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения в нарушение действующего законодательства, что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном порядке;

2. Выдать администрации сельского поселения Новомальтинского МО предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления действий по передаче прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, закрепленных на праве хозяйственного ведения за МУП «Эльбрус» с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством в срок до 30.06.2017г.



3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле, копию предписания – ответчику.

4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

#### ПРЕДПИСАНИЕ № 30

01.02.2017г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>; <...>; <...>, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения № 52 от 01.02.2017г. по делу № 254 о нарушении администрацией сельского поселения Новомальтинского МО пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации сельского поселения Новомальтинского МО прекратить нарушение антимонопольного законодательства путем осуществления действий по передаче прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, закрепленных на праве хозяйственного ведения за МУП «Эльбрус» с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством в срок до 30.06.2017г.
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Иркутское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.