Заявителю
Прокуратуре Боградского района Республики Хакасия
Партизанская ул., д. 125, село Боград, Боградский район, Республика Хакасия, 655340
bograd@prokrh.ru

Ответчику
Администрации Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия
Дзержинского ул., д. 76, село Знаменка, Боградский район, Республика Хакасия, 655350
s.znamenka@yandex.ru

Заинтересованному лицу
ООО «Территория»
Микрорайон 2, д. 7, кв .92, г. Шарыпово, Красноярский край, 662315

РЕШЕНИЕ

по делу № 34-А-18

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 06 февраля 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено 06 февраля 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <…> – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
Члены комиссии: <…> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;
<…> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

<…> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы,

кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

в присутствии

представителя заявителя – от Прокуратуры Боградского района старший помощник прокурора <…> (служебное удостоверение),

в отсутствии

ответчика, поддержавшего ранее представленные пояснения, заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

заинтересованного лица – ООО «Территория», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 34-А-18, возбужденное по признакам нарушения Администрацией Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в нерасторжении договора от 14.11.2017 с ООО «Территория» и, как следствие, невозврате объектов теплоснабжения в муниципальную собственность, непроведении конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России, антимонопольный орган) поступило заявление Прокуратуры Боградского района Республики Хакасия от 15.10.2018 (вх. № 5379) о нарушении Администрацией Знаменского сельсовета Боградского

района Республики Хакасия антимонопольного законодательства в части нерасторжения договора от 14.11.2017 с ООО «Территория» и, как следствие, невозврата объектов теплоснабжения в муниципальную собственность, непроведения конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения.

Следует отметить, что ранее в адрес антимонопольного органа поступило заявление Прокуратуры Боградского района Республики Хакасия от 06.02.2018 (вх. № 526) о нарушении Администрацией Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия антимонопольного законодательства при заключении между Администрацией Знаменского сельсовета и ООО «Территория» 14.11.2017 договора о закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения (объекты тепло, водоснабжения) без проведения торгов и согласия антимонопольного органа на предоставление муниципальной преференции.

В связи с наличием в действиях Администрации Знаменского сельсовета признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Хакасское УФАС России на основании статьи 39.1 указанного закона 02.03.2018 выдало предупреждение Администрации о необходимости прекращения действий, содержащих признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона защите конкуренции, для чего:

1. Принять меры, направленные на обеспечение конкуренции при передаче спорного муниципального имущества, совершив действия по передаче рассматриваемых объектов тепло-, водоснабжения в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции, Закона о теплоснабжении, Закона о водоснабжении.

Действия в соответствии с настоящим предупреждением необходимо совершить в срок до 25 мая 2018 года.

23.05.2018 (вх. № 2827) на предупреждение Хакасского УФАС России Администрация Знаменского сельсовета сообщила следующее.

В марте 2018 года от ООО «Эко Стандарт» поступило предложение о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим инициатором заключения концессионного соглашения. После чего Администрация разместила на официальном сайте torgi.gov.ru указанное концессионное предложение (торги № 250418/1046680/01) в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым Законом о

концессионных соглашениях.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Подпунктом 7 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции установлено, что антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела, если устранены признаки нарушения антимонопольного законодательства в результате выполнения предупреждения, выданного в порядке, установленном статьей 39.1 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, Хакасское УФАС России приняло решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия, в связи с тем, что признаки нарушения антимонопольного законодательства устранены в результате выполнения предупреждения, выданного в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, последующей прокурорской проверкой установлено, что несмотря на предупреждение Хакасского УФАС России, вышеуказанный договор от 14.11.2017 Администрацией Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия не расторгнут, объекты теплоснабжения в муниципальную собственность Администрации ООО «Территория» не возвращены.

Кроме того, по состоянию на 04.10.2018 Администрацией Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия конкурентные процедуры по заключению концессионного соглашения не проведены, вопрос об их проведении не инициирован.

Исходя из пояснений Администрации Знаменского сельсовета (вх. № 5945 от 14.11.2018) до подписания с ООО «Эко Стандарт» концессионного соглашения ООО «Территория» продолжает выполнять услуги по теплоснабжению на территории с. Знаменка, так как другого предприятия на территории Администрации Знаменского сельсовета нет.

Таким образом, фактически Администрацией Знаменского сельсовета не исполнено выданное Хакасским УФАС России предупреждение.

В связи с этим, Приказом № 201 от 13.12.2018 года возбуждено дело № 34-А-18.

Определением о назначении дела № 34-А-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 13.12.2018 года рассмотрение дела назначено на 22.01.2019 года.

22.01.2019 года проведен анализ состояния конкуренции на данном товарном рынке.

22.01.2019 года принято заключение об обстоятельствах дела, рассмотрение дела отложено на 06.02.2019 года.

На заседании комиссии Хакасского УФАС России представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в ранее поданном заявлении.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

На основании Постановления Главы Знаменского сельсовета Слободяна С.Д. от 14.11.2017 № 104 между Администрацией Знаменского сельсовета и ООО «Территория» 14.11.2017 заключен договор о закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения (объекты тепло, водоснабжения). Конкурсные процедуры не проводились, согласие антимонопольного органа на предоставление муниципальной преференции не предоставлялось.

Срок хозяйственного ведения устанавливается с 14.11.2017 года.

Исходя из пояснений Администрации Знаменского сельсовета (вх. № 5945 от 14.11.2018) до подписания с ООО «Эко Стандарт» концессионного соглашения ООО «Территория» продолжает выполнять услуги по теплоснабжению на территории с. Знаменка, так как другого предприятия на территории Администрации Знаменского сельсовета нет.

Как стало известно Хакасскому УФАС России, между Администрацией Знаменского сельсовета и ООО «Эко Стандарт» 14.12.2018 заключен договор аренды системы коммунальной инфраструктуры теплоснабжения с. Знаменка сроком на 11 месяцев. Планируется заключение концессионного соглашения до мая 2019 года. В связи с вышеуказанным, Администрации Знаменского сельсовета 22.01.2019 выдано предупреждение № 1-П-19 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, сроком исполнения до 13.05.2019 года.

Исследовав материалы дела № 34-А-18 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к выводу об установлении в действиях Администрации Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – 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.

В силу пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

По смыслу пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО «Территория» является хозяйствующим субъектом.

В силу статьи 294 Гражданского Кодекса Российской Федерации имущество может быть передано на праве хозяйственного ведения государственному или муниципальному унитарному предприятию. Юридическое лицо «Территория» имеет организационно-правовую форму – общество с ограниченной ответственностью.

В соответствии с положениями части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, **может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров**.

С момента официального опубликования (08.05.2013 год) Федерального закона от 07.05.2013 года № 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 Федерального закона от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) и статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 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.

Согласно 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 случае передачи прав на такие объекты.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении **в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов** теплоснабжения, 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, <u>превышает пять лет</u>** 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).

Таким образом, **если все объекты теплоснабжения, 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, в ином случае – <u>только концессионное соглашение</u>**.

При этом, согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 статьи 28.1 Закона, является ничтожным.

Аналогичные требования содержатся в части 3 и 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении.

Согласно пункту 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным

законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Пунктом 1 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Таким образом, договор аренды, заключенный с нарушением требований части 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

Следовательно, в действиях Администрации Знаменского сельсовета при заключении договора на праве хозяйственного ведения (объекты тепло-, водоснабжения) с ООО «Территория» без проведения торгов и фактическом оказании таких услуг Обществом на бездоговорной основе имеются признаки нарушения антимонопольного законодательства, поскольку указанные действия приводят к ограничению прав иных хозяйствующих субъектов, претендующих на предоставление объектов тепло-, водоснабжения.

Ввиду того, что на момент принятия настоящего решения Постановлением Администрации Знаменского сельсовета № 73 от 19.12.2018 Постановление Главы Знаменского сельсовета № 104 от 14.11.2017 «О закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения» отменено, у Комиссии Хакасского УФАС России отсутствуют основания для выдачи обязательного для исполнения предписания. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Знаменского сельсовета Боградского района Республики Хакасия (И Н Н 1907002386, ОГРН 1061903001270) нарушившей часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части нерасторжения договора от 14.11.2017 с ООО «Территория» и, как следствие, невозврате объектов теплоснабжения в муниципальную собственность, непроведении конкурентных процедур на право заключения концессионного соглашения.
2. Предписание по настоящему делу не выдавать.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии: <…>

<…>

(отсутствует) <…>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.