

Решение

Дата заседания 21.11.2022г. г. Иркутск

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

Председатель Комиссии:

;

Члены Комиссии:

;

,

в присутствии представителя МУНИЦИПАЛЬНОГО УЧРЕЖДЕНИЯ "АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДСКОГО ОКРУГА МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ - "ГОРОД ТУЛУН" — (доверенность),

в отсутствие представителя ООО «Иркутскэнергосбыт», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело возбужденное в отношении МУНИЦИПАЛЬНОГО УЧРЕЖДЕНИЯ "АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДСКОГО ОКРУГА МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ - "ГОРОД ТУЛУН" по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Иркутской области поступило обращение ООО «Иркутскэнергосбыт» (вх. №5343/19 от 18.04.2019г.) на действия МУНИЦИПАЛЬНОГО УЧРЕЖДЕНИЯ "АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДСКОГО ОКРУГА МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ - "ГОРОД ТУЛУН" (далее — Администрация МО «город Тулун»).

Иркутским УФАС России по данному обращению проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

01.06.2010 г. Администрация МО «город Тулун» заключила с ИП Стяжкиным Сергеем Ивановичем договор аренды муниципальным имуществом №73-10 (далее – Договор).

Предметом указанного договора является предоставление Администрацией МО «город Тулун» в аренду ИП С объектов теплоснабжения находящихся в

муниципальной собственности — котельной по адресу: Иркутская область, г. Тулун, ул. Блюхера, 60 литер 2, а также комплекс объектов входящих в состав котельной, оборудования, инженерных сетей.

Срок аренды установлен с 01.06.2010 г. до 31.05.2020 (п. 5.1 Договора).

В соответствии со ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон 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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями [законодательства](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных [законодательством](#) Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и [законодательством](#) Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Согласно Договору, объекты теплоснабжения, переданные в аренду ИП С введены в эксплуатацию более пяти лет назад.

Осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа теплоснабжения населения посредством передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Как следует из письменных пояснений Администрации МО «город Тулун», указанный Договор заключен в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в аукционе на право заключения договора аренды объектов недвижимости находящихся в муниципальной собственности муниципального образования - «город Тулун».

Вместе с тем, Администрация МО «город Тулун» пояснила, что Договор заключён до начала действия Закона о теплоснабжении (опубликован в «Российской газете» 30.07.2010), а статья 28.1 Закона о теплоснабжении предусматривающая обязанность заключения концессионного соглашения вступила в силу только в 2015 году и не может распространять своего действия на правоотношения возникшие ранее её издания. На основании изложенного Администрация МО «город Тулун» указывает на отсутствие нарушений действующего законодательства.

Согласно п. 5 ст. 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», со дня официального опубликования Закона о теплоснабжении и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Закона о теплоснабжении" (в редакции настоящего Федерального закона), по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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), в частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Ввиду изложенного, действия Администрации МО «город Тулун», выразившиеся в передаче в аренду муниципального имущества — объектов теплоснабжения ИП Стяжкину Сергею Ивановичу по Договору аренды, содержат признаки нарушения действующего законодательства.

Таким образом, действия Администрации МО «город Тулун» по заключению вышеуказанного Договора содержат признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст.39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный

орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (ч.2 ст.39.1 Закона о защите конкуренции).

Учитывая изложенное, Администрации МО «город Тулун» выдано предупреждение от 03.10.2019 №038/66/19 о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении с ИП С.договора аренды муниципального имущества №73-10 от 01.06.2010г., предусматривающего предоставление Администрацией МО «город Тулун» в аренду ИП С.объектов теплоснабжения для осуществления оказания услуг по теплоснабжению потребителям муниципального образования «город Тулун», в нарушение положений ст. 28.1 Закона о теплоснабжении, 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 в срок до 01.03.2020г.

Неоднократно вышеуказанное предупреждение по ходатайству Администрации МО «город Тулун» было продлено.

Последним письмом от 26.05.2022г. №038/2535/22 по ходатайству Администрации исполнение предупреждения №038/66/19 продлено до 13.09.2022г.

12.09.2022г. в адрес Иркутского УФАС России поступило ходатайство от Администрации МО «город Тулун» о продлении срока исполнения предупреждения №038/66/19 в связи с тем, что в настоящее время рассматривается вопрос о формировании и направлении пакета документов в адрес Службы по тарифам Иркутской области для получения согласования долгосрочных и иных параметров. После согласования долгосрочных параметров, будет разработана форма конкурсного предложения и проект концессионного соглашения. Ориентировочная дата размещения сообщения о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения — 20.01.2023г.

Согласно ч.5 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции по мотивированному

ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Вместе с тем, Иркутское УФАС не находит мотивированных оснований для продления срока исполнения предупреждения Администрации МО «город Тулун».

Согласно ч.8 ст.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 вышеизложенного, в отношении Администрации МО «город Тулун», приказом от 14.09.2022 №38/298/22 возбуждено дело №038/01/15-1487/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в заключении с ИП Стяжкиным Сергеем Ивановичем (ИНН 381601476300) договора аренды муниципального имущества №73-10 от 01.06.2010г., предусматривающего предоставление Администрацией МО «город Тулун» в аренду ИП Стяжкину Сергею Ивановичу объектов теплоснабжения для осуществления оказания услуг по теплоснабжению потребителям муниципального образования «город Тулун» в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», 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 законном порядке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-1487/2022 Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Согласно п.10.7 раздела X Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

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

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства

Идентификация хозяйствующего субъекта.

ИП СТЯЖКИН СЕРГЕЙ ИВАНОВИЧ (ИНН 381601476300; ОГРНИП 304381607100026) - хозяйствующий субъект, с которым заключен договор аренды муниципального имущества.

Основным видом деятельности согласно кодам ОКВЭД является Производство, передача и распределение пара и горячей воды; кондиционирование воздуха (Код ОКВЭД 35.30).

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с требованиями п.9 ст.5 Федерального закона «О защите конкуренции», временной интервал анализа состояния конкуренции определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации.

Поскольку целью проведения анализа является оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления рассматриваемых действий, то в качестве временного интервала настоящего исследования определен период с 01.06.2010г. (дата заключения договора аренды) по 14.09.2022г. (дата возбуждения дела №038/01/15-1487/2022).

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

В соответствии с Порядком (п.3.4) определение товара, в т.ч. проводится на основе: условий договора, заключенного в отношении товара; разрешений (лицензий) на осуществление определенных видов деятельности; нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность; общероссийских классификаторов продукции, работ услуг, видов экономической деятельности.

Услуги теплоснабжения характеризуются:

- использованием в ходе технологического процесса сложной инженерной инфраструктуры, привязанной к конкретной территории;
- неразрывностью или строгой последовательностью процессов производства, передачи и потребления материальных носителей услуги;
- невозможностью для потребителя отказаться от получения данной услуги на сколько-нибудь длительный срок;
- невозможность компенсации недопроизводства услуги в один период за счет более интенсивного их производства в другой;
- необходимость четкой взаимоувязки на всех стадиях производственного процесса;
- тесной зависимостью организации производственного процесса, потребности в мощностях и конкретных инженерных решений от местных условий;

- невозможностью либо не целесообразностью потребителя, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретать товар за пределами сферы обращения товара, в границах определенной территории.

Предметом договора аренды является недвижимое имущество, предназначенное для оказания услуг теплоснабжения.

Продуктовые границы определены исходя из предмета договора как услуги теплоснабжения.

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 теплоснабжения, а также единственной возможностью транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов на территории г. Тулун Иркутской области.

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

Действия Администрации МО «город Тулун», выразившиеся в заключении с ИП С. (ИНН 381601476300) договора аренды муниципального имущества №73-10 от 01.06.2010г., предусматривающего предоставление Администрацией МО «город Тулун» в аренду ИП С. объектов теплоснабжения для осуществления оказания услуг по теплоснабжению потребителям муниципального образования «город Тулун» в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», приводят или могут 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 законном порядке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-1487/2022 лицами, участвующими в деле представлены следующие устные и письменные пояснения и материалы.

Заявителем — ООО «Иркутскэнергосбыт» представлены письменные пояснения, которые сводятся к поддержке позиции Иркутского УФАС России о наличии в действиях Администрации МО «город Тулун» нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Ответчиком - Администрацией МО «город Тулун», представлены следующие письменные пояснения.

Во исполнения предупреждения Иркутского УФАС России МУ «Администрация г.Тулуна» проведена следующая работа:

- сформированы перечни имущества и иного имущества, передаваемого в концессию;
- сформирован перечень незарегистрированного имущества, передаваемого в концессию, размещен в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности;
- сформированы земельные участки под объектами, передаваемыми в концессию;
- актуализирована на 2022 год схема теплоснабжения муниципального образования «город Тулун» на 2013-2028 годы.
- разработан план мероприятий (дорожная карта) по передаче объектов теплоснабжения в концессию, ряд мероприятий которых на сегодня выполнены, а именно: утвержден акт технического обследования объекта, соглашения; определены основные мероприятия задания концессионера. Сформирован пакет документов для направления в Службу по тарифам на получения согласования долгосрочных и иных параметров.

После согласования Службой по тарифам долгосрочных и иных параметров. А также метода регулирования тарифов, будет разработана форма конкурсного предложения и проект конкурсной документации.

Ориентировочная дата размещения Сообщения о проведении конкурса на сайте www.torgi.gov.ru — 20.01.2023 г.

Также дополнительно администрация сообщила, что котельная расположенная по адресу: г.Тулун, ул. Блюхера, 60 литер 2 является источником теплоснабжения только для здания Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения г.Тулуна «Средняя общеобразовательная школа №7». В настоящее время МБОУ СОШ №7 заключила контракт с ООО «Эй-Пи-Центр» на проведение визуального обследования конструкций объекта на предмет оценки их текущего состояния. В случае признания здания школы аварийным, будет рассматриваться вопрос о целесообразности использования котельной. Срок исполнения контракта 10.10.2022.

Комиссия Иркутского УФАС России заслушав доводы лиц, участвующих в деле и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

Статья 8 Конституции Российской Федерации устанавливает, что в Российской Федерации гарантируются поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

При этом согласно **статье 34** Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на

монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 130](#) Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

В соответствии со [статьей 51](#) Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии со [статьей 209](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе, по своему усмотрению, совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно [пункту 1 статьи 215](#) ГК РФ имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

В силу [пункта 2 статьи 125](#) и [пункта 2 статьи 215](#) названного Кодекса от имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения (водоотведения) регламентирован [ФЗ "О водоснабжении и водоотведении"](#), а теплоснабжения - [ФЗ "О теплоснабжении"](#).

С момента вступления в силу Федерального [закона](#) от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных [статьей 41.1](#) ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" и [статьей 28.1](#) ФЗ "О теплоснабжении".

В соответствии со ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О

водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон 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 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](#) настоящего Федерального закона.

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).

Аналогичная позиция установлена ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) ФЗ "О концессионных соглашениях".

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к

соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, следствием чего ограничивается доступ в отношении имущества другим хозяйствующим субъектам для осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 ФЗ «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), в частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

При указанных обстоятельствах для передачи объектов водоснабжения и теплоснабжения Администрации МО «город Тулун» необходимо проведение публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водо-, теплоснабжения в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

Однако, Администрацией МО «город Тулун» в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, теплоснабжения, публичные процедуры на право заключить концессионные соглашения не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключила договор аренды муниципального имущества №73-10 от 01.06.2010г.

ИП С. в отсутствие правовых оснований получил право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, теплоснабжения, что предоставило вышеуказанному индивидуальному предпринимателю необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения в территориальных границах г. Тулун.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России №038/66/19 от 03.10.2019 администрацией не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела №038/01/15-1487/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях Администрации МО «город Тулун» установлено нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, которое выразилось в заключении с ИП С. (ИНН 381601476300) договора аренды муниципального имущества №73-10 от 01.06.2010г., предусматривающего предоставление Администрацией МО «город Тулун» в аренду ИП Стяжкину Сергею Ивановичу объектов теплоснабжения для осуществления оказания услуг по теплоснабжению

потребителям муниципального образования «город Тулун» в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», 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 законном порядке.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии от 27.10.2022г. об обстоятельствах дела №038/01/15-1487/2022.

Администрации МО «город Тулун» представлены следующие письменные пояснения на заключение об обстоятельствах дела.

В связи с тем, что котельная расположенная по адресу: г.Тулун, ул. Блюхера, 60 литер 2, является источником теплоснабжения только для здания Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения г.Тулун «Средняя общеобразовательная школа № 7» администрацией было принято решение о передаче вышеуказанной котельной в оперативное управление МБОУ СОШ №7. Во исполнения мероприятий, установленных постановлением администрации г.Тулун:

- - Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа расторгнут договор аренды котельной, расположенной по адресу: г.Тулун, ул. Блюхера, д.60 литер 2 от 08.09.2020 № 45-20 с ИП С.
 - вышеуказанная котельная передана в оперативное управление МБОУ СОШ №7.
 - Комитетом социальной политики администрации городского округа разработано и утверждено штатное расписание с учетом потребностей котельной.
 - заключены договоры на приобретение и доставку угля на котельную.

На основании вышеизложенного Администрация МО «город Тулун» дело о нарушении антимонопольного законодательства просит прекратить.

Однако, доводы указанные в письменных пояснениях Администрации не свидетельствуют о неправильном применении или толковании Комиссией норм материального и процессуального права, а также не содержат ссылок на новые существенные обстоятельства, которые могли бы повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России и могли бы свидетельствовать об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

При этом, Комиссия Иркутского УФАС России учитывает следующее.

В соответствии с [частью 1 статьи 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ

"О теплоснабжении" передача прав владения и (или) пользования объектам 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 названным [Законом](#) особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Аналогичная норма в отношении объектов водоснабжения и водоотведения установлена [частью 1 статьи 41.1](#) Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

Наряду с указанным правилом, [статьей 17.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество в силу закона.

Вместе с тем в судебной практике существует и иная позиция, так в [Определении](#) Верховного Суда Российской Федерации от 31.07.2017 N 303-КГ17-4054 по делу N А24-1728/2016 указано, что действующее законодательство в настоящее время не содержит положений, запрещающих передачу и закрепление государственного или муниципального имущества на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными и муниципальными предприятиями и учреждениями, ввиду того, что как следует из [статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции, содержащиеся в ней требования регулируют обязательственные отношения, связанные с передачей прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и касаются только тех ситуаций, когда такое имущество передается на основании договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа полагает, что передача муниципального имущества в оперативное пользование не противоречит действующему законодательству, в связи с чем отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать МУНИЦИПАЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДСКОГО ОКРУГА МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ - "ГОРОД ТУЛУН" нарушившим п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в заключении с ИП С. (ИНН 381601476300) договора аренды муниципального имущества №73-10 от 01.06.2010г., предусматривающего предоставление Администрацией МО «город Тулун» в аренду ИП С. объектов теплоснабжения для осуществления оказания услуг по теплоснабжению потребителям муниципального образования «город Тулун» в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», 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 законном порядке.

2. Предписание об устранении нарушений МУНИЦИПАЛЬНОМУ УЧРЕЖДЕНИЮ "АДМИНИСТРАЦИЯ ГОРОДСКОГО ОКРУГА МУНИЦИПАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ - "ГОРОД ТУЛУН" не выдавать.

3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не

освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.