

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

26 мая 2017 года

г. Тверь

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по результатам рассмотрения обращения <***> установило в действиях Администрации Валдайского сельского поселения признаки нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Распоряжением Администрации Валдайского сельского поселения от 30.10.2015 № 88 принято решение о передаче Муниципальному унитарному предприятию «Валдайское жилищно-коммунальное хозяйство» (далее - МУП «ВЖКХ») муниципального имущества.

Согласно акту приема-передачи 30.10.2015 МУП «ВЖКХ» передана в хозяйственное ведение котельная на угле в д. Корыхново, введенная в эксплуатацию в 1985 году.

На основании распоряжения Администрации Валдайского сельского поселения от 30.10.2015 № 88 между сторонами 30.10.2015 заключен договор на право хозяйственного ведения муниципальным имуществом № 4 (далее – договор).

Согласно пункту 3.1 договора МУП «ВЖКХ» обязуется пользоваться закрепленной за ним на праве хозяйственного ведения котельной по прямому назначению для осуществления уставной деятельности.

В соответствии с пунктом 1.2 договора имущество, закрепленное за МУП «ВЖКХ» настоящим договором, является муниципальной собственностью Валдайского сельского поселения.

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» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) и требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Согласно части 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 (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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Учитывая, что котельная Администрации Валдайского сельского поселения, переданная МУП «ВЖКХ», находящиеся в собственности муниципального образования «Валдайское сельское поселение Бологовского района Тверской области», введена в эксплуатацию более 5 лет назад, передача прав владения и (или) пользования данными объектами может осуществляться только посредством заключения концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) Закона о концессионных соглашениях.

Из анализа норм законодательства о теплоснабжении следует, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключаемых по результатам проведения установленных публичных процедур, закрепление вышеуказанного имущества за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не допускается.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) 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), в частности, запрещается предоставление муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 Закона о защите конкуренции (пункт 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции).

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Согласно разъяснениям ФАС России от 05.10.2015 № АД/53812/15 передача прав в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление вышеуказанного имущества за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

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.

Основным видом деятельности МУП «ВЖКХ» (ИНН – 6908015355) является производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными, относящаяся к коду 35.30.14 по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2)), утвержденного приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст).

Вход на рынок теплоснабжения обусловлен приобретением прав владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для теплоснабжения, следовательно, передача права владения и (или) пользования котельной д. Корыхново без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок теплоснабжения.

Согласно правовой позиции Верховного суда Российской Федерации (Определение от 27.02.2017 № 304-КГ16-21340 по делу № А46-492/2016) закрепление объектов водоснабжения и водоотведения на праве

хозяйственного ведения за МУП без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты; суд признал действия органа местного самоуправления по вышеуказанной передаче муниципального имущества без проведения торгов ограничивающими конкуренцию.

Учитывая вышеизложенное, действия Администрации Валдайского сельского поселения по передаче прав на котельную д. Корыхново, находящейся в муниципальной собственности муниципального образования «Валдайское сельское поселение Бологовского района Тверской области», путем ее закрепления на праве хозяйственного ведения за МУП «ВЖКХ», содержат признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в вышеназванных действиях Администрации Валдайского сельского поселения (171061, Тверская область, Бологовский район, пос. Лыкошино, ул. Первомайская, д. 9, ОГРН - 1066908000565, ИНН – 6907009038) признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Тверское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости **прекращения** указанных действий путем принятия мер по возврату в казну муниципального образования котельной (д. Корыхново), указанной в договоре на право хозяйственного ведения муниципальным имуществом от 30.10.2015 № 4, либо путем осуществления иных действий, направленных на устранение нарушения, в том числе предусмотренных Законом о концессионных соглашениях.

Указанное предупреждение необходимо исполнить в срок до 05.10.2017.

О выполнении предупреждения сообщить в Тверское УФАС России не позднее трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением подтверждающих документов).