

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«27» августа 2018 г.

г. Кемерово

По результатам осуществления полномочий по контролю за соблюдением требований антимонопольного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено следующее:

19.06.2018 в связи с завершением срока действия договоров аренды муниципального имущества, заключенных с ООО «Ижморская тепло-сетевая компания», во избежание срыва предоставления населению и объектам инфраструктуры холодного водоснабжения и водоотведения, а также подготовки объектов ЖКХ к предстоящему отопительному периоду 2018-2019 гг. Советом народных депутатов Ижморского муниципального района (пятого созыва) принято решение № 294 следующего содержания:

- рекомендовать администрации Ижморского муниципального района:

1) передать до подписания концессионного соглашения ООО «Ижморская тепло-сетевая компания» на хранение с правом эксплуатации по назначению объекты холодного водоснабжения и водоотведения на срок не более чем тридцать календарных дней с 01.07.2018;

2) поручить КУМИ Ижморского муниципального района выполнить до 01.07.2018 передачу объектов теплоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения ООО «Ижморская тепло-сетевая компания».

Кемеровским УФАС России установлено, что данное решение Советом народных депутатов Ижморского муниципального района (пятого созыва) носит рекомендательный характер и не устанавливает безусловных (императивных) требований.

Вместе с тем 01.07.2018 между КУМИ Ижморского муниципального района и ООО «Ижморская тепло-сетевая компания» был заключен договор хранения с правом использования имущества по целевому назначению № 1 (далее – Договор хранения № 1).

В соответствии с пунктом 1.2. Договора хранения № 1 КУМИ Ижморского муниципального района передает на хранение с правом использования по целевому назначению имущество, согласно приложениям № 1, № 2, № 3, № 4 к договору.

Согласно приложениям № 1, № 2, № 3, № 4 к Договору хранения № 1 ООО «Ижморская тепло-сетевая компания» были переданы объекты теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, а также объекты недвижимости, расположенные по адресам: пгт. Ижморский, ул. Гагарина 15 (производственное здание площадью 1400,2 кв.м.), пгт. Ижморский, ул. Гагарина, 15 б (деревцообрабатывающий цех, площадью 344,7 кв.м.), 13 транспортных средств.

Пунктом 9.5 Договора хранения № 1 установлено, что договор вступает в силу с момента передачи имущества на хранение и действует до 30.07.2018.

30.07.2018 заключено дополнительное соглашение к Договору хранения № 1, согласно пункту 1 которого установлено продлить срок действия договор хранения с правом использования имущества по целевому назначению № 1 от 01.07.2018 до даты заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Ижморского муниципального района.

До настоящего времени концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности Ижморского муниципального района, КУМИ Ижморского муниципального района не заключено.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются, в том числе объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

08.05.2013 Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» были внесены изменения в Федеральные законы от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – закон о концессионных соглашениях), от 27.10.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении) и от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении), устанавливающие особенности передачи 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.

Так, частью 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении предусмотрено, что 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.

При этом частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении установлено, что 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).

Договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры (часть 5 статьи 28.1 Закона 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).

С учетом изложенного, с 08.05.2013 передача органом местного самоуправления прав владения и (или) пользования централизованными системами теплоснабжения, горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, возможна только по договорам аренды или концессионным соглашениям, за исключением случаев, установленных действующим законодательством Российской Федерации.

При передаче объектов централизованным системам теплоснабжения, горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения необходимо учитывать специальные нормы, которыми регламентирован порядок распоряжения такими объектами, а именно положения главы 6.1 Закона о теплоснабжении и главы 7.1 Закона о водоснабжении и водоотведении. 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, путем заключения договора безвозмездного пользования действующим законодательством не предусмотрено.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами коммунальной инфраструктуры – объектами централизованных систем теплоснабжения, горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, дата ввода в эксплуатацию которых превышает 5 лет, с момента ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения,

объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем до момента опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, должны осуществляться путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Кемеровским УФАС России установлено, что дата ввода в эксплуатацию объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности Ижморского муниципального района, переданных по Договору хранения № 1 000 «Ижморская тепло-сетевая компания», превышает 5 лет, следовательно, распоряжение указанными объектами должно осуществляться с учетом требований законодательства о концессионных соглашениях.

Также Кемеровским УФАС России установлено, что по договору хранения № 1 передано имущество, не относящееся к предмету концессионного соглашения, а именно: объекты недвижимости, расположенные по адресам: пгт. Ижморский, ул. Гагарина 15 (производственное здание площадью 1400,2 кв.м.), пгт. Ижморский, ул. Гагарина, 15 б (деревообрабатывающий цех, площадью 344,7 кв.м.), 13 транспортных средств.

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.

Следовательно, объекты недвижимости, расположенные по адресам: пгт. Ижморский, ул. Гагарина 15 (производственное здание площадью 1400,2 кв.м.), пгт. Ижморский, ул. Гагарина, 15 б (деревообрабатывающий цех, площадью 344,7 кв.м.), 13 транспортных средств, находящиеся в муниципальной собственности, должны были быть переданы только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении такого имущества.

В силу части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям 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 тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением законодательно установленных случаев, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены все потенциальные желающие для заключения концессионного соглашения, а также договоров предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении иного имущества, находящегося в муниципальной собственности.

Признаками ограничения конкуренции являются, в числе прочего, любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ).

Непроведение конкурса (аукциона) создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести права в отношении государственного или муниципального имущества. Проведение конкурса или аукциона позволяет обеспечить равный доступ к государственному или муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

КУМИ Ижморского муниципального района в нарушение действующего законодательства Российской Федерации было передано ООО «Ижморская тепло-сетевая компания» по Договору хранения № 1 муниципальное имущество - объекты коммунальной инфраструктуры без проведения процедур, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях, а также объекты недвижимости, расположенные по адресам: пгт. Ижморский, ул. Гагарина 15 (производственное здание площадью 1400,2 кв.м.), пгт. Ижморский, ул. Гагарина, 15 б (деревообрабатывающий цех, площадью 344,7 кв.м.), 13 транспортных средств без проведения торгов, тем самым КУМИ Ижморского муниципального района предоставил указанному хозяйствующему субъекту преимущества по отношению к другим хозяйствующим субъектам, что привело (могло привести) к нарушению прав и законных интересов иных участников рынка оказания услуг теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, ограничению конкуренции, исключению возможности соперничества хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность на данном рынке.

Согласно части 1 статьи 39.1 ФЗ № 135-ФЗ 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.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 ФЗ № 135-ФЗ 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.

В связи с наличием в действиях КУМИ Ижморского муниципального района (652120, пгт. Ижморский, ул. Ленинская, 63) признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области предупреждает о необходимости прекращения в срок до 01.11.2018 указанных действий, а именно: необходимо совершить действия, направленные на возврат муниципального имущества, переданного ООО «Ижморская тепло-сетевая компания» по договору хранения с правом использования имущества по целевому назначению № 1 от 01.07.2018.

О выполнении предупреждения необходимо сообщить в Кемеровское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Врио руководителя управления

<...>