

РЕШЕНИЕ

Дата заседания 17.06.2022г. г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «17» июня 2022г.

Полный текст решения изготовлен «__» июня 2022г.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: , в отсутствие лиц участвующих в деле, рассмотрев дело No038/01/15-405/2022 возбужденное по признакам нарушения администрацией Бунбуйского муниципального образования части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы Иркутской области
поступило обращение Службы по тарифам Иркутской области (Вх. 9454/21 от 21.07.2021) на действия администрации Бунбуйского муниципального образования
(далее — администрация Бунбуйского МО).

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

01.06.2021г. между администрацией Бунбуйского МО и ИП Р заключен договор передачи имущества во временное пользование б/н, предусматривающий передачу права владения и пользования муниципального имущества.

В соответствии со ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416 «О водоснабжении и водоотведении», 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 пунктом 2 части 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

В соответствии со ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «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 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).

Вместе с тем, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, 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 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 непредусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Ввиду изложенного, действия администрации Бунбуйского МО, выразившиеся в заключении между администрацией Бунбуйского МО и ИП Р.. договора передачи имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г., предусматривающего передачу права владения и пользования муниципальным имуществом, в нарушение действующего законодательства, создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту.

Таким образом, действия администрации Бунбуйского МО по заключению вышеуказанного договора без проведения торгов 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, в связи с наличием в действиях администрации
Бунбуйского МО признаков нарушения антимонопольного
законодательства,
предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от
26.07.2006 г.

№135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в заключении между
администрацией Бунбуйского МО и ИП Р.договора передачи
имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г., в нарушение
положений

ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления 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 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдано предупреждение от 06.09.2021г. №038/43/21 о необходимости прекращения указанных действий путем осуществления передачи прав владения и пользования в отношении указанного муниципального имущества в соответствии с законодательством Российской Федерации, являющегося предметом договора б/н от 01.06.2021г. сроком до 21.03.2022г.

Согласно ч. 5 ст. 39.1. Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней.

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.

Администрация Бунбуйского МО не обращалась в Иркутское УФАС

России с
ходатайством о продлении сроков исполнения предупреждения
№038/43/21 от
06.09.2021г.

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.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Иркутского УФАС России № 038/89/22 от 23.03.2022г. возбуждено дело №038/01/15-405/2022 в отношении администрации Бунбуйского МО по признакам нарушения п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции в связи с совершением действий, выразившихся в заключении между администрацией Бунбуйского МО и ИП Р. договора передачи имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г., в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления 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 ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/15-405/2022 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 №038/01/15-405/2022.

Идентификация хозяйствующего субъекта.

ИП КФХ Р.. (ИНН 384400816079; ОГРНИП 315385000101514; с.Бунбуй Чунского р-на Иркутской обл., ул.Молодежная,31-1) - хозяйствующий субъект, с которым заключен договор передачи имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г.

Основными видами деятельности согласно кодам ОКВЭД являются:
Лесозаготовки (02.20)

Распиловка и строгание древесины (16.10)

Предоставление услуг по пропитке древесины (16.10.9)

Производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными (35.30.14)

Распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (35.30.3)

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.

Наименьший интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения должен составлять 1 год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

Договор передачи имущества во временное пользование б/н заключен 01.06.2021г.

Таким образом, в качестве временного интервала настоящего исследования определен период с 01.06.2021г. по дату возбуждения дела 23.03.2022г.

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 ТЭЦ – ТЭЦ, бытовые помещения топливоподдачи, золоотвал, насосные станции, галереи топливоподдачи, эстакады, ацетиленовая станция, каналы отвода ливневых вод, энергетические котлы, турбогенераторы, трубопроводы острого пара, паропроводы, трубопроводы транспортировки горячей воды, тепловые сети и др., и иное имущество (трансформаторные подстанции, бытовые помещения склада, гаражи, транспортные средства).

Продуктовые границы определены как услуги теплоснабжения с учетом предмета договора от 01.06.2021г. (предоставление в пользование муниципального имущества, предназначенного для услуг 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 по передаче тепловой энергии, а также единственной возможностью транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры услуг по передаче тепловой энергии, географическими границами исследуемого рынка является зона обслуживания потребителей в границах имеющихся у хозяйствующего субъекта объектов теплоснабжения, (в том числе сетей на территории Бунбуйского МО Чунского района Иркутской области).

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

Действия администрации Бунбуйского МО Чунского района, выразившиеся в заключении между администрацией и ИП Р.. договора передачи имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г., создают преимущественные условия для предпринимательской деятельности данному хозяйствующему субъекту, в нарушение положений ст.28.1 Федерального закона «О теплоснабжении», Федерального закона «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществления 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 границах Бунбуйского МО Чунского района Иркутской области. Комиссия Иркутского УФАС России изучив доводы лиц, участвующих в деле и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

Передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов тепло- и водоснабжения, являющихся предметом договора аренды б/н от 01.06.2021, может осуществляться только по концессионному соглашению.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных данным законом. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих

субъектов, их не проведение, 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.

Таким образом, в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Иркутского УФАС России от 06.09.2021 №038/43/21 администрацией Бунбуйского МО не исполнено.

Комиссия Иркутского УФАС России при рассмотрении дела № 038/01/15-405/2022 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях администрации Бунбуйского МО содержится нарушение п.2 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении между администрацией Бунбуйского МО и ИП

Р.. договора передачи имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г., в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г.

№190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-

ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г.

№115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к

необоснованному препятствованию осуществления 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.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии №038/2560/22 от 30.05.2022г. об обстоятельствах дела №038/01/15-405/2022.

Однако в адрес антимонопольного органа не представлены возражения на вышеуказанное заключение.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела №038/01/15-405/2022 о наличии в действиях администрации Бунбуйского МО нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

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, Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Бунбуйского муниципального образования нарушившей п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившееся в заключении между администрацией Бунбуйского МО и ИП Р. договора передачи имущества во временное пользование б/н от 01.06.2021г., в нарушение положений ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении», ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к ограничению, устранению конкуренции, а также необоснованному препятствованию осуществления 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.

2. Выдать администрации Бунбуйского МО предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора, с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством РФ, в том числе антимонопольным законодательством.

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.

