

РЕШЕНИЕ

по делу № 832-15-а

« 12 » января 2016 г.

г.

Пермь

Резолютивная часть решения оглашена «17» декабря 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «12» января 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (далее также - Комиссия антимонопольного органа, Комиссия Пермского УФАС России):

Председатель Комиссии:

Удальев А.В., и.о. руководителя Управления;

Члены Комиссии:

Трутнева Е.П., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

Литвинов П.И., ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий,

рассмотрев дело № 832-15-а, возбужденное по признакам нарушения Администрацией Красновишерского городского поселения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в изменении существенных условий и перемене лиц Концессионного соглашения от 31.05.2007 г. в нарушение требований Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит либо может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке услуг теплоснабжения в Красновишерском городском поселении (заявление Онопы В.Ф., переданное Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Пермского края, вх. № 009709 от 22.06.2015 г.; заявление Региональной службы по тарифам Пермского края, вх. № 011925 от 04.08.2015 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России, антимонопольный орган) поступили заявление Онопы В.Ф., переданное Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Пермского края, и заявление Региональной службы по тарифам Пермского края (далее также – заявители) о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации Красновишерского городского поселения (далее также – Администрация) при использовании имущественного комплекса теплоснабжения Красновишерского городского поселения.

Из материалов заявлений следует, что 31.05.2007 г. между Администрацией Красновишерского муниципального района и ИП Сарвилиным А.И. заключено концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения (котельных №№ 1-8, котельной УЖД, тепловых сетей) на срок до 30.05.2027 г.

29.10.2007 г. дополнительным соглашением к концессионному соглашению от 31.05.2007 г. в преамбулу концессионного соглашения включена ссылка на протокол результатов проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения от 30.05.2007 г. № 27-ОК-30.05, а также был изменен концедент на Администрацию Красновишерского городского поселения.

Информация о проведении указанного конкурса не представлена.

30.10.2007 г. дополнительным соглашением к концессионному соглашению от 31.05.2007 г. изменен концессионер на ООО «Тепловые сети».

В течение срока действия концессионного соглашения неоднократно менялся состав имущества (дополнительные соглашения): 29.10.2007 г. исключена котельная № 8; 19.01.2009 г. включена котельная № 11; 25.09.2013 г. исключена котельная УЖД.

Заявители полагают, что действия Администрации противоречат требованиям законодательства о концессионных соглашениях.

Администрацией, ООО «Теплосети» представлены письменные пояснения, где указывается, что в осуществлении указанных действий по изменению концессионного соглашения имелась необходимость причине риска срыва отопительного сезона в Красновишерском городском поселении, однако ссылок на конкретные нормы законодательства РФ, позволяющих производить такие действия, не приводится.

Изучив представленные в материалы дела документы и информацию, заслушав доводы сторон, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского поселения относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения (п. 3); организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации (п.4).

Согласно ч. 1 ст. 28 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 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.

Согласно ч.ч. 1 и 3 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (ред. от 21.07.2005 г.) (далее также – Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона. Концессионное соглашение может быть изменено по соглашению его сторон. При этом условия концессионного соглашения, определенные на основании конкурсного предложения, подлежат изменению только в случаях, предусмотренных частями 1 и 3 статьи 20 настоящего Федерального закона.

В силу ч. 1 ст. 4 Закона о концессионных соглашениях объектом концессионного соглашения является недвижимое имущество, входящее в состав в том числе следующего имущества: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий (п. 11).

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение должно включать в себя определенные существенные условия, к которым в том числе относится состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения.

В силу ч. 2 ст. 5 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 21.07.2005 г.) перемена лиц по концессионному соглашению путем уступки требования или перевода долга допускается с согласия концедента с момента ввода в эксплуатацию объекта концессионного соглашения.

На основании ст. 20 Закона о концессионных соглашениях (ред. от 21.07.2005 г.) в

случае, если в течение срока действия концессионного соглашения законодательством Российской Федерации, законодательством субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления устанавливаются нормы, ухудшающие положение концессионера таким образом, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении концессионного соглашения, стороны концессионного соглашения изменяют условия концессионного соглашения в целях обеспечения имущественных интересов концессионера, существовавших на день подписания концессионного соглашения. Порядок внесения таких изменений определяется концессионным соглашением. Указанное в части 1 настоящей статьи положение об изменении условий концессионного соглашения не применяется в случае, если вносится изменение в технический регламент, иной нормативный правовой акт Российской Федерации, регулирующий отношения по охране недр, окружающей среды, здоровья граждан. В случае, если в течение срока действия концессионного соглашения, в соответствии с которым концессионер предоставляет потребителям товары, работы, услуги по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом регулируемых надбавок к ценам (тарифам), устанавливаются нормы или вносятся изменения, предусмотренные частями 1 и 2 настоящей статьи, условия такого концессионного соглашения должны быть изменены по требованию концессионера.

Согласно п. 1 ст. 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

В соответствии с 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 (в том числе необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами (п. 2)).

Конкуренция представляет собой 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 (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Хозяйствующий субъект – 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 (п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В рассматриваемом случае конкуренция выражается в соперничестве хозяйствующих субъектов – теплоснабжающих организаций, работающих на рынке услуг теплоснабжения Красновишерского городского поселения.

Так, для признания в рассматриваемых действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства Комиссии антимонопольного органа необходимо установить, что указанные действия (бездействие) не основаны на нормах действующего законодательства РФ и привели к тому, что хозяйствующие субъекты были поставлены в неравное положение по сравнению с другими, результатом чего стало, либо могло стать ограничение, устранение, недопущение конкуренции на рынке услуг теплоснабжения Красновишерского городского поселения.

В ходе рассмотрения данного дела антимонопольным органом установлено, что 31.05.2007 г. между Администрацией Красновишерского муниципального района и ИП Сарвилиным А.И. заключено концессионное соглашение в отношении объектов теплоснабжения (котельных №№ 1-8, котельной УЖД, тепловых сетей) на срок до 30.05.2027 г.

29.10.2007 г. дополнительным соглашением к концессионному соглашению от 31.05.2007 г. в преамбулу концессионного соглашения включена ссылка на протокол результатов проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения от 30.05.2007 г. № 27-ОК-30.05, а также был изменен концедент на Администрацию Красновишерского городского поселения.

30.10.2007 г. дополнительным соглашением к концессионному соглашению от 31.05.2007 г. изменен концессионер на ООО «Тепловые сети». При этом доказательств, подтверждающих соблюдение в данном случае требований ч. 2 ст. 5 Закона о концессионных соглашениях (в ред. 21.07.2005г.), в материалы дела не представлено.

Так, Администрация путем заключения 30.10.2007 г. дополнительного соглашения к концессионному соглашению от 31.05.2007 г. о замене концессионера с ИП Сарвилина А.И. на ООО «Тепловые сети», необоснованно создала последнему преимущественные условия деятельности.

Кроме того, из анализа дополнительных соглашений к концессионному соглашению (в т.ч. от 29.10.2007 г., от 19.01.2009 г., от 25.09.2013 г.) следует, что состав и описание, технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения неоднократно изменялись. При этом из положений ст. 20 Закона о концессионных соглашениях (в ред. 21.07.2005 г.) не следует, что применительно к рассматриваемой ситуации перечень имущества по концессионному соглашению мог подлежать изменению.

С учетом вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа усматривает в действиях Администрации нарушение ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в изменении существенных условий концессионного соглашения от

31.05.2007 г. (состав и описание, технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения) в нарушение требований Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что привело либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке услуг теплоснабжения в Красновишерском городском поселении.

На основании ст. 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Ввиду того, что признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации, совершенные в 2007-2013 гг., были обнаружены антимонопольным органом со дня поступления заявления Онопы В.Ф., переданного Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства Пермского края (вх. № 009709 от 22.06.2015 г.), оснований для прекращения настоящего дела не имеется.

Доказательств иного сторонами дела не представлено. Иного материалами делами не установлено.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу п.п. «в» п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, их должностным лицам, за исключением случаев, установленных пунктом 4 настоящей части, обязательные для исполнения предписания о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства.

Учитывая факт установленного нарушения, Комиссия Пермского УФАС России считает необходимым выдать Администрации обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение допущенного нарушения антимонопольного законодательства и принятию мер по обеспечению конкуренции на рынке услуг теплоснабжения в Красновишерском городском поселении.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать в действиях Администрации Красновишерского городского поселения нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в изменении существенных условий концессионного соглашения от 31.05.2007 г. путем заключения дополнительных соглашений от 29.10.2007 г., от 19.01.2009 г., от 25.09.2013 г. в нарушение требований Федерального закона от 21.07.2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что привело либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке услуг теплоснабжения в Красновишерском городском поселении.

2) Выдать Администрации Красновишерского городского поселения обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение допущенного нарушения антимонопольного законодательства и принятию мер по обеспечению конкуренции на рынке услуг теплоснабжения в Красновишерском городском поселении.

**Председатель Комиссии
Удальев**

А.В.

**Члены Комиссии
Трутнева**

Е.П.

П.И. Литвинов

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

П.И. ЛИТВИНОВ,
(342) 235-10-36.