

## РЕШЕНИЕ

г.  
Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «03» мая 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «15» мая 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № А-15/04 2018 по признакам нарушения администрацией рп. Новобурейский Бурейского района (ИНН 2813000480) (далее – Администрация) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в передаче ООО «Надежда» объектов теплоснабжения на основании договора аренды от 10.05.2017 № 23/02 без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения при том, что законодательством предусмотрена передача владения и (или) пользования такими объектами или системами только посредством заключения концессионного соглашения, в присутствии представителей ответчика – <...>, <...>, представителя заявителя – <...>, в отсутствие представителей заинтересованного лица, уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Амурского УФАС России поступило заявление ПАО «ДЭК» на действия Администрации, выраженные в передаче муниципального имущества ООО «Надежда» с нарушением требований статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

По данному факту Амурским УФАС России приказом от 02.03.2018 № 33 в отношении Администрации возбуждено дело № А-15/04 2018 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Определением от 07.03.2018 рассмотрение дела назначено на 04.04.2018 в 10-00 часов. Определением от 04.04.2018 рассмотрение дела отложено на 03.05.2018 в 10-00 в целях подготовки заключения об обстоятельствах дела А-

15/04 2018.

На заседании Комиссии 04.04.2018 представитель ПАО «ДЭК» поддержал доводы, изложенные в заявлении, пояснил, что заключение договора аренды муниципального имущества № 23/02 (Лот № 2) Администрацией с ООО «Надежда» нарушает требования части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», а также в нарушение п. 2.2.13 вышеуказанного договора ООО «Надежда» заключило агентский договор с ООО «ЖКХ Вектор», согласно которому последнему были переданы права на фактическое владение и пользование на объекты теплоснабжения рп. Новобурейский, что привело к отсутствию какого – либо контроля со стороны ООО «Надежда» за переданными объектами теплоснабжения.

Представитель Администрации поддержал письменную позицию, представленную в материалы дела, пояснил, что была проведена конкурсная процедура на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, но на объявленный конкурс не было подано ни одного конкурсного предложения от конкурсантов. Конкурс объявлен не состоявшимся, и возникает необходимость по повторному проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения. Администрация считает, что выполнила со своей стороны указания Амурского УФАС России. Для проведения повторного конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества – объектов теплоснабжения требуется время: проверка показателей в Управлении государственного регулирования цен и тарифов Амурской области; подготовка проекта концессионного соглашения, который проверяется в Министерстве жилищно-коммунального хозяйства Амурской области (далее – Министерство ЖКХ), с составлением протокола и внесением замечаний к нему, который также проверяется, в течение 30 дней; после чего проходит повторная проверка проекта концессионного соглашения, проект размещается на сайте, где он находится один месяц; только после этого проект подписывается Министерством ЖКХ Амурской области и после всех процедур проводится конкурс на право заключения концессионного соглашения. В настоящее время Администрацией уже получены расчеты из Управления государственного регулирования цен и тарифов Амурской области. Администрацией будет проведен повторный конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества – объектов теплоснабжения. Состав административного правонарушения отсутствует, Администрация представила доказательства своей невиновности письмом от 06.02.2018, протокол о рассмотрении конкурсных предложений от 05.02.2018, подтверждающие фактическое проведение конкурса по заключению концессионного соглашения. В настоящее время ООО «Надежда» единственная организация способная на территории рп. Новобурейский осуществлять комплекс мер по поддержанию системы теплоснабжения в безаварийном режиме. Со стороны Администрации выполнены все возможные действия для соблюдения антимонопольного законодательства.

03.05.2018 на заседании Комиссии Амурского УФАС России представители Администрации поддержали письменную позицию, представленную по делу. Считают, что со стороны Администрации выполнены все возможные действия и предприняты все меры по недопущению нарушения антимонопольного законодательства.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав представленные сведения и документы, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

Администрацией заключен договор аренды муниципального имущества от 10.05.2017 № 23/02 с ООО «Надежда» в отношении объектов теплоснабжения.

В соответствии с письменными пояснениями Администрации от 19.10.2017 № 26/2671 договор аренды от 10.05.2017 № 23/02 заключен с ООО «Надежда» временно, на период проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества объектов теплоснабжения.

В силу части 1 статьи 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 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.

Часть 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» определяет, что указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон «О концессионных соглашениях») относит к числу объектов концессионного соглашения

объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 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 в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере теплоснабжения, предусмотренными Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении») (пункт 4.3 статьи 17 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

В соответствии части 1 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» установлено, 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.

В соответствии с частью 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Как установлено частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон «О концессионных соглашениях») концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 указанного закона. Порядок заключения концессионного соглашения определен главой 3 Закона «О концессионных соглашениях».

Из представленных в Амурское УФАС России документов не следует, что даты ввода переданных Администрацией по договору аренды от 10.05.2017 № 23/02 в аренду ООО «Надежда» объектов теплоснабжения находятся в пределах установленного частью 3 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении» срока.

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами должна быть осуществлена только посредством заключения концессионного соглашения.

На основании части 1 статьи 13 Закона «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

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, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон «О теплоснабжении»).

При указанных обстоятельствах, передача Администрацией во владение и пользование комплекса объектов теплоснабжения по договору от 10.05.2017 № 23/02 без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения является нарушением требований части 1 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении», препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты, следовательно, является нарушением части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частями 1, 2 статьи 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 органу местного самоуправления 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 органу местного самоуправления в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 Закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

07.11.2017 Амурским УФАС России Администрации выдано предупреждение о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства путем принятия мер по возврату переданного ООО «Надежда» муниципального имущества – объектов теплоснабжения по договору аренды от 10.05.2017 № 23/02, а также обеспечения Администрацией передачи указанного имущества с учетом требований статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении», со сроком исполнения до 15.02.2018. О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Амурское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

По истечении указанного срока в адрес Амурского УФАС России от Администрации не поступили ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения либо документы, свидетельствующие о выполнении предупреждения.

Таким образом, Администрацией не исполнено предупреждение о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства от 07.11.2017 № 02-4797/2702-э.

Комиссией отклонен довод представителя Администрации о том, что со стороны Администрации выполнены все возможные действия для выполнения предупреждения Амурского УФАС России от 07.11.20017, путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества объектов теплоснабжения, в связи с тем, что безрезультатное проведение Администрацией конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества - комплекса объектов теплоснабжения не свидетельствует об

устранении нарушения антимонопольного законодательства, поскольку действующим законодательством предусмотрена обязанность передачи объектов теплоснабжения только на основании концессионного соглашения, заключенного по результатам открытого конкурса. Так как для выполнения предупреждения Администрации необходимо было принять меры по возврату муниципального имущества - комплекса объектов теплоснабжения, переданного ООО «Надежда» по договору аренды от 10.05.2017 № 23/02, а также обеспечить передачу указанного имущества с учетом требований статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении», Администрацией не приняты меры по выполнению предупреждения в полном объеме.

С момента выдачи предупреждения от 07.11.2017 у ответчика имелось достаточное количество времени для передачи муниципального имущества в установленном законом порядке.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия администрации рп. Новобурейский Бурейского района Амурской области, выразившиеся в заключении договора аренды муниципального имущества комплекса объектов теплоснабжения рп. Новобурейский от 10.05.2017 № 23/02 с ООО «Надежда», при том, что законодательством предусмотрена передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами только посредством заключения концессионного соглашения, нарушают часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» с целью полного, объективного, всестороннего исследования состояния конкуренции на товарном рынке в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства № А-15/04 2018 Амурским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, установленном пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220. Согласно пункту 10.7 указанного Порядка, 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 принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

Согласно аналитическому отчету по результатам исследования состояния конкуренции на товарном рынке услуг теплоснабжения в рп. Новобурейский Бурейского района Амурской области от 06.03.2018, установлено:

1 ) *Временной интервал исследования*: для оценки изменений (возможных изменений), которые повлекли/могли повлечь рассматриваемые действия Администрации на состояние конкуренции, существовавшего как до заключения договора аренды от 10.05.2017 № 23/02, так и после его заключения, временный интервал исследования определен - 2017 год;

2 ) *Продуктовые границы товарного рынка*: в соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД), утвержденным приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, определены как услуги по водоснабжению с кодом ОКВЭД (КДЕС Ред. 2) 35.30;

3 ) *Географические границы товарного рынка*: определены границами муниципального образования рп. Новобурейский Бурейского района Амурской области;

4) *Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия)*: передача Администрацией ООО «Надежда» во владение и пользование имущества комплекса объектов теплоснабжения рп. Новобурейский по договору № от 10.05.2017 № 23/01 без заключения концессионного соглашения является нарушением требований части 1 статьи 28.1 Закона «О теплоснабжении», препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.

Рассматривая вопрос о необходимости выдачи Администрации предписания об устранении нарушения, Комиссия приходит к выводу о том, что необходимой и достаточной мерой, направленной на устранение нарушения и его последствий, будет являться выдача предписания, предусматривающего принятие мер по возврату имущества, переданного ООО «Надежда» по договору аренды муниципального имущества от 10.05.2017 № 26/02.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия администрации рабочего поселка Новобурейский



Бурейского района Амурской области, выразившиеся в заключении договора аренды муниципального имущества объектов теплоснабжения рп. Новобурейский от 10.05.2017 № 23/02 при наличии установленной действующим законодательством обязанности по передаче прав владения (пользования) указанными объектами только путем заключения концессионного соглашения, нарушающими часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции»;

2 . Выдать администрации рп. Новобурейский Бурейского района предписание об устранении в срок до 02.07.2018 нарушения антимонопольного законодательства путем принятия необходимых и достаточных мер по возврату муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды от 10.05.2017 № 23/02;

3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев с момента его вынесения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>