

## РЕШЕНИЕ №186

Резолютивная часть решения оглашена 24 ноября 2014 г. г. Хабаровск

В полном объеме решение изготовлено 27 ноября 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии от:

Филиал Хабаровскэнергосбыт ОАО «ДЭК» - уведомленное о дате времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседание комиссии не обеспечило,

Администрация Уська-Орочского сельского поселения - направлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя администрации от 19.11.2014 №1-25/64-1,

ООО «ТеплоСервисДВ»- уведомленное о дате времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседание комиссии не обеспечило,

рассмотрев дело № 8-01/314 по признакам нарушения администрацией Уська-Орочского сельского поселения части 1 статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ОАО «ДЭК» с жалобой на действия администрации Уська-Орочского сельского поселения при передаче в пользование ООО «ТеплоСервис ДВ» муниципального имущества - комплекса объектов коммунальной инфраструктуры по водоснабжению по договору доверительного управления от 02.08.2014, комплекса объектов коммунальной инфраструктуры по теплоснабжению по договору доверительного управления от 02.08.2014.

Администрацией представлено пояснение, в соответствии с которым на территории поселения отсутствуют теплоснабжающие организации. В целях непрерывного отопительного сезона, на период подготовки конкурсной документации, администрацией принято решение заключить договор с обществом. Администрацией проводятся мероприятия по подготовке к проведению конкурса для заключения договора аренды на муниципальное имущество, предназначенного для водоснабжения и теплоснабжения.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

По договору доверительного управления от 02.08.2014 ООО «ТеплоСервис ДВ» передан в пользование имущественный комплекс объектов коммунальной

инфраструктуры по теплоснабжению. Срок действия договора с момента заключения на период проведения конкурса. 02.08.2014 администрацией Уська-Орочского сельского поселения и ООО «ТеплоСервис ДВ» подписан акт приема - передачи муниципального имущества.

По договору доверительного управления от 02.08.2014 ООО «ТеплоСервис ДВ» передан в пользование имущественный комплекс объектов коммунальной инфраструктуры по водоснабжению. Срок действия договора с момента заключения на период проведения конкурса. 02.08.2014 администрацией сельского поселения и ООО «ТеплоСервис ДВ» подписан акт приема - передачи муниципального имущества.

Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ внесены изменения в Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) и Федеральный закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон № 190-ФЗ), 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. Данный закон вступил в силу с 08.05.2013.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, частями 1, 2 статьи 28.1 Закона № 190-ФЗ передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем с 08.05.2013 осуществляется только по договорам их аренды или концессионным соглашениям, передача данных объектов на ином вещном праве (безвозмездное пользование, ответственное хранение и т.д.) законом не допускается.

Согласно понятиям, закрепленным в статье 2 Закона о водоснабжении и водоотведении: объект централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения - инженерное сооружение, входящее в состав централизованной системы горячего водоснабжения (в том числе центральные тепловые пункты), холодного водоснабжения и (или) водоотведения, непосредственно используемое для горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

В соответствии с подпунктом 5.1 статьи 2 Закона № 190-ФЗ объектом теплоснабжения являются источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность.

Заключение договоров аренды в отношении указанных объектов осуществляется в соответствии с требованиями гражданского [законодательства](#), статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67, с учетом предусмотренных Законом о водоснабжении и водоотведении, Законом № 190-ФЗ особенностей. Заключение концессионных соглашений осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, частью 3 статьи

28.1 Закона № 190-ФЗ установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, 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 концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с пунктом 14 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

При этом, частями 5, 6 статьи 5 Закона № 103-ФЗ с 08.05.2013 по 01.01.2015 допускается передача прав владения и (или) пользования указанными объектами без учета предусмотренных частями 3, 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, частями 3, 4 статьи 28.1 Закона № 190-ФЗ требований по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

При наличии оснований, предусмотренных частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, частью 3 статьи 28.1 Закона № 190-ФЗ, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения с 01.01.2015 осуществляется исключительно по концессионному соглашению.

Установленные статьей 17.1 Закона о защите конкуренции общие требования к заключению договоров в отношении государственного или муниципального имущества предусматривают возможность их заключения только по результатам проведения торгов, за исключением установленных данной статьей случаев.

К таким случаям относится предоставление хозяйствующим субъектам государственных или муниципальных преференций (пункт 9 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

Вместе с тем, специальными нормами Закона о водоснабжении и водоотведении, Закона о теплоснабжении установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования названными объектами по договору аренды либо концессионному соглашению, заключаемых по результатам торгов. Передача таких прав в ином порядке, в том числе путем предоставления преференций, законодательством не предусмотрена.

Помимо объектов теплоснабжения, водоснабжения обществу по указанным договорам переданы здания, автомобильный транспорт функциональное (встроенное) помещение – 368,4 кв.м, трактор ДТ-75, автомобиль грузовой бортовой марки ЗИЛ-431412, автомобиль грузовой самосвал марки КАМАЗ 5511, экскаватор «Беларусь», грейдер колесный, погрузчик фронтальный марки ТО 28А, генераторная установка с дизельным двигателем и т.д.

Согласно пункту 20 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите

конкуренции» государственные или муниципальные преференции - предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий;

Согласно части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, установленных законом.

Вместе с тем, передача названных объектов администрацией осуществлена без проведения торгов, предусмотренных ст. 17.1 Закона о защите конкуренции и без согласования с антимонопольным органом предоставления обществу муниципальной преференции.

Объекты теплоснабжения и водоснабжения переданы обществу по договорам доверительного управления также без проведения торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона 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).

Из данного положения следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Под конкуренцией понимается 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для

хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (пункт 17).

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении такого имущества, обеспечивает ему более выгодные условия осуществления предпринимательской деятельности, исключает возможность иных хозяйствующих субъектов в равных (конкурентных) условиях претендовать на получение муниципального имущества в пользование.

Таким образом, действия администрации, связанные с передачей ООО «ТеплоСервисДВ» по договорам доверительного управления от 02.08.2014 муниципального имущества без проведения торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, являются нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации Уська-Орочского сельского поселения, выразившиеся в передаче ООО «ТеплоСервисДВ» в пользование муниципального имущества по договорам доверительного управления от 02.08.2014 без проведения торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, нарушающими часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать администрации Уська-Орочского сельского поселения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для решения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

### ПРЕДПИСАНИЕ №98

27 ноября 2014 года

г. Хабаровск

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия), руководствуясь статьей 22, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 24.11.2014 №186 по делу №8-01/314 о нарушении администрацией Уська-Орочского сельского поселения (ул. Киевская, 14, п.Уська-Орочи Ванинского района, 682850) части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации Уська-Орочского сельского поселения прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в передаче ООО «ТеплоСервисДВ» в пользование муниципального имущества по договорам доверительного управления от 02.08.2014 без проведения торгов и в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, с целью чего:

- по окончании отопительного периода 2014 -2015 годов, но не позднее 30.05.2015, совершить действия по изъятию из пользования ООО «ТеплоСервисДВ» муниципального имущества, переданного по договорам доверительного управления от 02.08.2014;

- при передаче указанного имущества в пользование соблюдать требования, установленные Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федеральным законом от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении».

О выполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России в пятидневный срок с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

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