

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела № 02/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства – <...>.

УСТАНОВИЛ:

В Кировское УФАС России поступило обращение Региональной службы по тарифам Кировской области по вопросу наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области при распоряжении муниципальным имуществом, предназначенным для оказания жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению.

В ходе рассмотрения обращения Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды № 2 от 18.09.2017 (далее – Договор) осуществлена передача индивидуальному предпринимателю <...> (Арендатор) во временное владение и пользование муниципального имущества, предназначенного для оказания жилищно-коммунальных услуг по теплоснабжению, расположенного по адресу: Кировская область, Арбажский район, с. Сорвижи, ул. Кооперативная, д. 17а (согласно Приложению № 1 к Договору):

- теплотрасса 0,2 км;
- котельная в кирпичном исполнении;
- насос центробежный 100/24-11;
- насос центробежный К-45/30;
- дымосос Д-10;
- труба дымовая;
- наждак;
- мотпомпа.

В соответствии с п. 1.2 Договора настоящий договор действует в течение периода с 01 сентября 2017 г. по 31 мая 2018 г.

Указанный договор аренды заключен без проведения процедуры торгов.

В соответствии с [п. 11 ч. 1 ст. 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон 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. 3 ст. 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).

Таким образом, если объекты теплоснабжения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию более чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключено только концессионное соглашение.

На основании [ч. 1 ст. 13](#) Закона о концессионных соглашениях по общему правилу концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на

право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, администрация Сорвижского сельского поселения, передавая без проведения торгов указанные объекты теплоснабжения по договору аренды муниципального имущества № 2 от 18.09.2017, нарушила требования ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении.

Согласно ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) или [23](#) настоящей статьи, является ничтожным.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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, включая необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

[Пунктом 7 части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Действия администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области по передаче указанных объектов теплоснабжения по договору аренды без проведения торгов могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, путем участия в торгах на право заключения концессионного соглашения, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке теплоснабжения в территориальных границах Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области и содержат признаки нарушения пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции государственные и 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.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 ст. 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [ч. 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области, передавая ИП <...> по договору аренды объекты теплоснабжения, без проведения процедуры торгов, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

На основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Кировское УФАС России предупредило предупреждением № 67 от 04.10.2017 администрацию Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области о необходимости прекращения в срок до 17.11.2017 г. действия, содержащего признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

Принять меры по возврату в казну муниципального образования Сорвижское сельское поселение Арбажского района Кировской области муниципального имущества – объектов теплоснабжения, переданных ИП <...> на основании договора аренды муниципального имущества № 2 от 18.09.2017 г.

По ходатайству администрации Сорвижского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до 25.12.2017 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 6663/05 от 22.11.2017).

По ходатайству администрации Сорвижского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до 02.02.2018 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 7406/05 от 28.12.2017).

Информацию об исполнении предупреждения было предложено предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в срок до 07.02.2018 г.

Администрация Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области письмом исх. № 134 от 02.02.2018 сообщила о том, что муниципальным образованием неоднократно проводились торги на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения. По результатам открытого конкурса (извещение № 251017/0324420/02) не поступило ни одной заявки от хозяйствующих субъектов на участие в торгах. Создание муниципального унитарного предприятия в целях обслуживания объектов теплоснабжения считают нецелесообразным по причине отсутствия в бюджете денежных средств для покрытия расходной части деятельности предприятия.

Таким образом, предупреждение № 67 от 04.10.2017 (исх. № 5554/05 от 05.10.2017) о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, администрацией Сорвижского сельского поселения не было исполнено в установленный срок.

Согласно части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) 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.

На основании изложенного издан приказ Кировского УФАС России от 08.02.2018 № 15 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 02/05-18 к рассмотрению **на 07 марта 2018 г. в 13 часов 30 минут** по адресу: г. Киров, ул. К.Либкнехта, 55, вход со двора, каб. 5.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02/05-18 в качестве ответчика администрацию Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области (<...>).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02/05-18 в качестве заявителя Региональную службу по тарифам Кировской области (610020, г. Киров, ул. Дерендяева, д. 23).
4. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 02/05-18 в качестве заинтересованного лица ИП <...> (ИНН <...>; <...>).
5. Ответчику по делу **администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области** представить в Кировское УФАС России заблаговременно, не позднее чем за три дня до рассмотрения дела, следующие сведения:

-пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства (пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции»);

-иные документы, которые, по Вашему мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

6. Заинтересованному лицу **ИП <...>** заблаговременно, не позднее чем за три дня до рассмотрения дела, представить в Кировское УФАС России следующие сведения:

-письменно высказать свою позицию по возбужденному делу;

-иные документы, которые, по их мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

Явка **администрации Сорвижского сельского поселения Арбажского района Кировской области**, в действиях которой содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, или её представителя по доверенности для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **обязательна**. В случае невозможности явки заявить ходатайство о рассмотрении дела в её отсутствие.