Дело № 36-15

Заявитель:

Министерство топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Архангельской области

163004, г. Архангельск, пр. Троицкий, 49

Ответчик:

Администрация муниципального образования «Емецкое»

164567, Архангельская область, Холмогорский район, с. Емецк, ул. Горончаровского, д. 48

Заинтересованное лицо:

ООО «Двина»

164537, Архангельская область, Холмогорский район, с. Емецк, ул. Рехачева, д. 26А

05-03/3323

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 36-15 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«08» июня 2015 года г. Архангельск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) Бугаев Д.В. на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области от 08.06.2015 № 289 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией МО «Емецкое» требований части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при заключении с ООО «Двина» договоров аренды имущественного

комплекса коммунального назначения от 01.09.2013 № 28, от 01.12.2014 № 28/1 без проведения торгов,

УСТАНОВИЛА:

В связи с поступлением из министерства топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Архангельской области материалов, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, на основании приказа Архангельского УФАС России от 16.02.2015 № 78 была проведена внеплановая документарная проверка в отношении администрации муниципального образования «Емецкое».

По итогам проверки составлен акт от 14.04.2015 № 11.

В ходе проверки было установлено следующее.

01.09.2013 Администрацией МО «Емецкое» и ООО «Двина» был заключен договор аренды имущественного комплекса коммунального назначения № 28, в соответствии с которым в пользование общества было передано муниципальное имущество, предназначенное для водоснабжения и водоотведения, теплоснабжения. Согласно данному договору он заключен на срок 11 месяцев и вступает в силу с 14.01.2014.

01.12.2014 Администрацией МО «Емецкое» и ООО «Двина» был заключен договор аренды имущественного комплекса коммунального назначения № 28/1, в соответствии с которым в пользование общества было передано муниципальное имущество, предназначенное для водоснабжения и водоотведения, теплоснабжения. Согласно данному договору он заключен на срок 11 месяцев и вступает в силу с 15.12.2014.

В рассматриваемых договорах указано, что они заключены по исключению, предусмотренному частью 8 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей.

Пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что государственное или муниципальное имущество может быть передано в пользование без проведения торгов 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.

Из пункта 20 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» следует, что сетью инженерно-технического обеспечения признается совокупность трубопроводов, коммуникаций и других сооружений, предназначенных для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений.

Понятие сетей инженерно-технического обеспечения раскрыто в пункте 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83, как совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения. Согласно тому же пункту названных Правил технологически связанными сетями признаются принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Таким образом, к сетям инженерно-технического обеспечения относятся имущественные объекты, в том числе сооружения, предназначенные для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений, используемые для выполнения функций снабжения энергией.

Для целей водоснабжения сетью инженерно-технического обеспечения являются водопроводные сети, для целей водоотведения – канализационные сети.

Водозаборы, очистные сооружения, иные сооружения для водоподготовки, канализационные очистные сооружения не предназначены для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений, соответственно, не могут быть отнесены к сооружениям, входящим в состав сети инженерно-технического обеспечения.

Для целей теплоснабжения сетью инженерно-технического обеспечения являются тепловые сети, предназначенные для доведения тепловой энергии (теплоносителя) от источника выработки до потребителей, т.е. к сетям инженерно-технического обеспечения относятся тепловые сети, непосредственно используемые для снабжения потребителей тепловой энергией.

Котельная как источник тепловой энергии не предназначена для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений, соответственно, не может быть отнесена к сооружениям, входящим в состав сети инженерно-технического обеспечения.

В соответствии с рассматриваемыми договорами аренды, ООО «Двина» были переданы как тепловые сети, так и источник тепловой энергии – котельная, как сети водоснабжения и водоотведения, так и водозабор и очистные сооружения.

Таким образом, исключение, установленное пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не распространяется на возможность передачи без проведения торгов источника тепловой энергии – котельной с оборудованием, а также водозаборов, очистных сооружений, иных сооружений для водоподготовки, канализационных очистных сооружений, поскольку данные объекты не являются сетью инженерно-технического обеспечения.

Договор управления многоквартирным домом не предусматривает возникновения права владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения телоснабжения, сетью инженерно-технического обеспечения водоснабжения, сетью инженерно-технического обеспечения водоснабжения, в понятии предусмотренном пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

С учетом изложенного, обстоятельства, подтверждающие факт заключения Администрацией МО «Емецкое» и ООО «Двина» договора аренды имущественного комплекса коммунального назначения от 01.09.2013 № 28, от 01.12.2014 № 28/1 в соответствии с исключением, предусмотренным пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

Согласно части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 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.

На основании части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «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).

Согласно части 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры.

На основании статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «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 частью 1 статьи 9 данного закона.

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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) (часть 3 статьи 41.1).

Договор аренды систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных данным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор (часть 6 статьи 41.1).

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ с 8 мая 2013 года и до 1 января 2015 года допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, объектами водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», частями 3 и 4 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» 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.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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).

Доступ на рынок услуг теплоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для теплоснабжения (котельные, тепловые сети и т.п.).

Вход на рынок услуг водоснабжения и водоотведения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для водоснабжения и водоотведения.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Администрацией МО «Емецкое» и ООО «Двина» без проведения торгов были заключены договоры аренды имущественного комплекса коммунального назначения от 01.09.2013 № 28, от 01.12.2014 № 28/1, в соответствии с которым обществу были переданы объекты теплоснабжения, объекты водоснабжения и водоотведения, в результате чего ООО «Двина» получило доступ на рынок теплоснабжения, рынок водоснабжения и водоотведения МО «Емецкое» Холмогорского района Архангельской области вне процедуры конкурса на право заключения соответствующего договора аренды или концессионного соглашения.

Следовательно, в действиях Администрации МО «Емецкое» по заключению с ООО «Двина» договоров аренды имущественного комплекса коммунального назначения от 01.09.2013 № 28, от 01.12.2014 № 28/1 без проведения торгов, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 17.1, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции».

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

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 36-15 к рассмотрению **на 20 июля 2015 года в 11 часов 00 минут**, по адресу: г. Архангельск, ул. Набережная Северной Двины, 2, корп. 2 (10 учебный корпус С(А)ФУ Институт математики, информационных и космических технологий, за штабом армии), 1 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: **Администрацию муниципального образования «Емецкое»** (164567, Архангельская область, Холмогорский район, с. Емецк, ул. Горончаровского, д. 48);

Явка ответчика по делу № 36-15 или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела), либо представление письменного отзыва с правовым обоснованием своей позиции обязательна.

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: **Министерство топливно-энергетического комплекса и жилищно-коммунального хозяйства Архангельской области** (163004, г. Архангельск, пр. Троицкий, 49).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица:

ООО «Двина» (164537, Архангельская область, Холмогорский район, с. Емецк, ул. Рехачева, д. 26А).

5. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», **Администрации МО «Емецкое» в срок до 01.07.2015** представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- письменные возражения, объяснения, пояснения по вменяемому нарушению антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции;

- информацию о совершении действий связанных с подготовкой, организацией и проведением конкурса в отношении объектов теплоснабжения, объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности МО «Емецкое» (с приложением подтверждающих документов;

- пояснения с какого времени муниципальное имущество МО «Емецкое», предназначенное для теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, было

передано в пользование ООО «Двина», а также указать в пользовании какого лица и на каком основании данное имущество находилось до предоставления его в аренду ООО «Двина»;

- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

6. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», **ООО «Двина» в срок до 01.07.2015** представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- правовую позицию по вменяемому ответчику нарушению требований антимонопольного законодательства;

- указать обстоятельства и источник получения информации о возможности аренды муниципального имущества МО «Емецкое», предназначенного для теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения;

- указать с какого времени и на каком основании в пользование общества было передано муниципальное имущество МО «Емецкое», предназначенное для теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения;

- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции», с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалам дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства и отводы, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле.

Согласно части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель комиссии Д.В. Бугаев