

Предупреждение № 070/01/15-546/2022

о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Томской области (далее также – Томское УФАС России) в рамках реализации полномочий антимонопольного органа, установленных статьей 23 Федерального закона

№ 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при рассмотрении заявлений ООО «Сети Плюс» 29.03.2021 исх. №02-33 (вх. № 2266 от 31.03.2022), от 29.03.2021 исх. №02-32 (вх. № 2585 от 11.04.2022), от 29.03.2021 исх. №02-31 (вх. № 3396 от 11.05.2022), а также во исполнение решения Арбитражного суда Томской области от 24.03.2022 г. по делу №А67-8601/2021 в действиях Администрации ЗАТО Северск установлено следующее.

Между Администрацией ЗАТО Северск и ООО «Уют Орловка» заключен договор аренды муниципального имущества, предназначенного для осуществления деятельности по организации теплоснабжения на территории муниципального образования «Городской округ ЗАТО Северск Томской области» №1009 от 16.09.2021 г. на основании статьи 19 Закона о защите конкуренции и решения Томского УФАС России от 07.09.2021 №МД/5046.

Решение Томского УФАС России о даче согласия на предоставление муниципальной преференции с введением ограничений в отношении предоставления муниципальной преференции от 07.09.2021 исх. №МД/5046 выдано по результатам рассмотрения заявления Администрации ЗАТО Северск от 02.09.2021 исх.№01/3343.

Не согласившись с действиями Томского УФАС России ООО «Сети Плюс» подано заявление в Арбитражный суд Томской области о признании решения Томского УФАС России от 07.09.2021 №МД/5046 недействительным.

Арбитражным судом Томской области 24.03.2022 г. вынесено решение по делу №А67-8601/2021, которым решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области №МД/5046 от 07.09.2021 о даче согласия на предоставление муниципальной преференции признано недействительным, как не соответствующее Федеральному закону от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Кроме того, Арбитражным судом Томской

области установлена обязанность Томского УФАС России восстановить нарушенные права и законных интересы ООО «Сети Плюс».

Согласно пункту 2 статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Соответственно вышеуказанный договор аренды, заключенный между ООО «Уют Орловка», является ничтожным и не порождает правовых последствий.

Из указанного следует, что договор аренды муниципального имущества, предназначенного для осуществления деятельности по организации теплоснабжения на территории муниципального образования «Городской округ ЗАТО Северск Томской области» №1009 от 16.09.2021 г. является ничтожным.

Кроме того, передаваемое по договору аренды №1009 от 16.09.2021г. имущество введено в эксплуатацию в 1977 и в 1996-1998 годах, соответственно старше 5 лет.

Передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения отдельными объектами таких систем, находящимся в муниципальной собственности, осуществляется с учётом требований, установленных ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон № 190-ФЗ) и ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

В соответствии с ч. 1 ст. 28.1 Закона № 190-ФЗ 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 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 190-ФЗ 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 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).

В силу ч. 5 ст. 28.1 Закона №190-ФЗ договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров 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, за исключением случая, предусмотренного ст. 28.5 настоящего Федерального закона.

Также согласно ст. 4 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 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 осуществляется обращение с отходами производства и потребления,

объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

Из положений ст. 13 Закона о концессионных соглашениях следует, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 настоящего Федерального закона.

Согласно перечню объектов коммунальной сферы и иных объектов коммунального хозяйства (объекты теплоснабжения), находящиеся в муниципальной собственности Зырянского сельского поселения, передаваемые объекты введены в эксплуатацию более 5 лет назад.

Таким образом, в силу вышеприведённых требований Закона № 190-ФЗ, Закона о концессионных соглашениях передача хозяйствующим субъектам прав владения и пользования вышеназванными объектами должна осуществляться только по концессионному соглашению, заключенному путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 настоящего Федерального закона

Согласно ст. 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 (далее договоры), может быть осуществлено только по результатам проведения торгов за исключением, установленных в ч.ч 1, 3.1 и 9 ст. 17.1 Законом о защите конкуренции случаев.

Предоставление Администрацией ЗАТО Северск муниципального имущества в пользование (аренда) ООО «Уют Орловка» по договору аренды без проведения конкурентных процедур не относится к исключениям, закрепленным в ч. 1, 3.1 и 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Передача государственного или муниципального имущества

конкретному хозяйствующему субъекту, на совокупный срок более чем тридцать календарных дней, а также без проведения торгов (конкурса, аукциона), создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу (имуществу) неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеуказанные права в отношении муниципального имущества на конкурентной основе.

Следовательно, предоставление Администрацией ЗАТО Северск муниципального имущества в пользование (аренду) конкретному хозяйствующему субъекту - ООО «Уют Орловка» без проведения конкурсных процедур в соответствии с законодательством о концессионных соглашениях, содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, а предоставлении ООО «Уют Орловка» преференции без согласия антимонопольного органа – п.7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции 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 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).

Среди указанных действий (бездействия) п.7 ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции также запрещает предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона.

Статья 15 Закона о защите конкуренции представляет собой формальный состав правонарушения, который не требует обязательного наступления негативных последствий. Для определения в действиях субъектов квалифицирующих признаков состава данного нарушения, достаточно выявить факт наличия действий/бездействия органа местного самоуправления, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

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.

Из вышеописанного следует, что действия Администрации ЗАТО Северск, выразившиеся в предоставлении незаконной преференции ООО «Уют Орловка» и передаче муниципального имущества в пользование (аренду) конкретному хозяйствующему субъекту - ООО «Уют Орловка» без проведения конкурсных процедур в соответствии с законодательством о концессионных соглашениях, содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Томское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции предупреждает о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Для чего Администрации ЗАТО Северск в срок до 08.09.2022 г. необходимо:

1. уведомить ООО «Уют Орловка» о ничтожности договор аренды муниципального имущества, предназначенного для осуществления деятельности по организации теплоснабжения на территории муниципального образования «Городской округ ЗАТО Северск Томской области» №1009 от 16.09.2021 г.;
2. вернуть муниципальное имущество в казну, а также, в случае последующей его передачи хозяйствующему/им субъекту/ам в пользование, осуществить такую передачу имущества в соответствии с требованиями действующего законодательства;
3. принять меры к устранению причин и условий, способствовавших возникновению нарушения, в виде усиления контроля за соблюдением требований Закона о концессионных соглашениях, Закона о защите конкуренции.

О выполнении данного предупреждения сообщить в Томское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления
Алиев

В.А.

