

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 55-07/17

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

### ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«01» августа 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) рассматривается заявление Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области (далее - Заявитель, Министерство) на действия Управления строительства и инженерной инфраструктуры администрации Красноармейского муниципального района (далее - Управление), выразившиеся в заключении договора № 107-ар от 30.09.2016 аренды муниципальных объектов теплоснабжения, с нарушением требований действующего законодательства.

При рассмотрении представленных документов установлено следующее.

1. Управлением на протяжении семи календарных месяцев заключались договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся на территории Алабугского сельского поселения, с ООО «Красноармейская энергосервисная компания» сроком на 30 календарных дней:

- договор аренды № 4-ар от 09.10.2015;
- договор аренды № 10-ар от 06.11.2015;
- договор аренды № 22-ар от 07.12.2015;
- договор аренды № 2-ар от 11.01.2016;
- договор аренды № 9-ар от 12.02.2016;
- договор аренды № 21-ар от 14.03.2016;
- договор аренды № 44-ар от 13.04.2016.

30.09.2016 между Управлением и ООО «Сетевое Теплоэнергетическое Предприятие» (далее – ООО «СТЭП») заключен договор аренды объектов теплоснабжения, находящихся на территории Алабугского сельского поселения, № 107-ар сроком на 11 месяцев (далее – договор аренды № 107-ар) без проведения конкурентных процедур.

Согласно части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 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 Законом о теплоснабжении особенностей.

В соответствии с частью 5 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договоры аренды объектов теплоснабжения 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 данным 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.

Таким образом, права на объекты теплоснабжения, дата ввода в эксплуатацию которых более 5 лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта и (или) системы из числа указанных выше объектов и (или) систем не может быть определена, могут быть переданы только по концессионному соглашению.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации со дня официального опубликования настоящего Федерального закона и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Закона о теплоснабжении, 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.

Перечисленные договоры аренды заключены после 01.01.2015, следовательно, положения указанной нормы в данном случае не могут быть применены.

Кроме того, в соответствии с пунктом 11 части 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 указанной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Согласно пояснениям Управления (исх. № 222 от 19.06.2017) срок эксплуатации объектов теплоснабжения более пяти лет, следовательно, требуется заключение концессионного соглашения в порядке, предусмотренном Законом о концессионных соглашениях.

Таким образом, положения пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции неприменимы при заключении договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения.

Таким образом, по состоянию на 09.10.2015, 06.11.2015, 07.12.2015, 11.01.2016, 12.02.2016, 14.03.2016, 13.04.2016, 30.09.2016 у Управления отсутствовали правовые основания для принятия решения о предоставлении ООО «Красноармейская энергосервисная компания» и ООО «СТЭП» в аренду объектов теплоснабжения, находящихся на территории Алабугского сельского поселения, в порядке части 11 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, в настоящее время право муниципальной собственности на объекты теплоснабжения, расположенные на территории Алабугского сельского поселения, не зарегистрировано в соответствии с Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Согласно части 6 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях при наличии в составе имущества, планируемого к передаче в соответствии с концессионным соглашением, незарегистрированного недвижимого имущества в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности концедентом публикуется перечень незарегистрированного недвижимого

имущества в срок не позднее чем за три месяца до планируемой даты заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 8 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях объектом концессионного соглашения не может являться незарегистрированное недвижимое имущество, не включенное в опубликованный в Едином федеральном реестре юридически значимых сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности перечень незарегистрированного недвижимого имущества.

Сведения о включении незарегистрированных объектов теплоснабжения, расположенных на территории Алабугского сельского поселения, в перечень незарегистрированного недвижимого имущества не представлены, антимонопольным органом не получены.

Отсутствие государственной регистрации права собственности, невключение объектов в перечень незарегистрированного недвижимого имущества препятствует реализации положений Закона о концессиях, в том числе проведению торгов.

Согласно части 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, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Управления по предоставлению объектов теплоснабжения, находящихся на территории Алабугского сельского поселения, без проведения торгов сроком на 30 дней, сроком на 11 месяцев в нарушение части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

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.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

В соответствии со статьей 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 хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду 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.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Управления по предоставлению объектов теплоснабжения с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15

Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Управление о необходимости прекращения указанных действий, для чего Управлению необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения путем:

1. **после истечения срока договора аренды № 107-ар** принять меры, направленные на устранение причин и условий нарушения антимонопольного законодательства, путем принятия мер по возврату муниципального имущества – объектов теплоснабжения, расположенных на территории Алабугского сельского поселения, в муниципальную казну в срок до 01.09.2017;
2. **до 01 ноября 2017 года** принять меры, направленные на устранение причин и условий нарушения антимонопольного законодательства, путем обеспечения соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для теплоснабжения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих возврат муниципального имущества – объектов теплоснабжения, расположенных на территории Алабугского сельского поселения, в муниципальную казну; актов органов местного самоуправления Красноармейского муниципального района, направленных на принятие мер в целях предоставления объектов теплоснабжения с соблюдением требований действующего законодательства; а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлены в пользование рассматриваемые объекты теплоснабжения с приложением следующих надлежаще заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении торгов на право заключения концессионных соглашений, предусматривающих переход прав в отношении данных объектов, с приложением извещения о проведении торгов (с указанием сайта и даты размещения), протоколов, составленных при их проведении, договоров, предусматривающих переход прав владения (пользования) в отношении имущества, иные документы, подтверждающие основания передачи имущества в пользование, в случае принятия решения о предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам объектов теплоснабжения).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.