РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 15 декабря 2015 г. г. Новосибирск

Решение в полном объёме изготовлено 21 декабря 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 66, возбужденное 26.11.2015 года в отношении Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области (ул. Транспортная, д. 14, г. Каргат, Каргатский район, Новосибирская область, 632402) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей:

заявителя - ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск»: «…» (по доверенности от 02.12.2014 года № 35-243),

ответчика - Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области: главы города Каргата «…» (Распоряжение Администрации города Каргата от 14.06.2013 года № 078-к), «…» (по доверенности от 14.12.2015 года),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение Общества с ограниченной ответственностью «Газпром межрегионгаз Новосибирск», указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области при передаче блочно-модульной газовой котельной, расположенной по адресу: Новосибирская область, г. Каргат, ул. Октябрьская, д. 46 «а», в хозяйственное ведение МУП «Каргатское ЖКХ» (вх. № 10492 от 16.11.2015 года).

Заявитель сообщает следующее.

Согласно распоряжению Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р и акту о приеме-передаче здания (сооружения) от 20.10.2015 года блочно-модульная газовая котельная, расположенная по адресу: Новосибирская область, г. Каргат, ул. Октябрьская, 46 «а» передана МУП «Каргатское ЖКХ» в хозяйственное ведение.

В соответствии со статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды или по концессионным соглашениям.

Федеральный закон от 03.11.2015 года № 307-ФЗ «О внесении изменений в

отдельные законодательные акты РФ в связи с укреплением платежной дисциплины потребителей энергетических ресурсов» (вступает в законную силу 05.12.2015 года) исключает возможность заключения договора поставки газа с лицом, не имеющим законного основания пользования газоиспользующим оборудованием.

Федеральная антимонопольная служба в письме от 05.10.2015 № АД/53812/15 признала действия по передаче прав на объекты теплоснабжения, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, путем закрепления на праве хозяйственного ведения нарушением статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с указанным ООО «Газпром межрегионгаз Новосибирск» просит рассмотреть действия Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области по передаче муниципального имущества (котельной) в хозяйственное ведение МУП «Каргатское ЖКХ» с точки зрения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области возбуждено дело № 66 от 26.11.2015 года по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В своих объяснениях Администрация города Каргата сообщила, что не согласна с наличием нарушения антимонопольного законодательства в своих действиях по следующим основаниям.

Согласно части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 года № 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 дача 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).

Объект незаконченного строительства блочно-модульная газовая котельная, расположена на территории в/г 151 города Каргата и является частью сети инженерно-технического обеспечения котельной, расположенной на территории в/г 151 города Каргата Каргатского района Новосибирской области, находящейся в муниципальной собственности города Каргата, что подтверждается схемой теплоснабжения «Военный городок», схема прилагается.

Однако до настоящего времени строительство блочно-модульной газовой котельной не завершено, подписаны только акты Ростехнадзором и

Госстройнадзором для проведения пуско-наладочных работ, соответственно акт законченного строительства объекта блочно-модульная газовая котельная отсутствует.

Согласно подпункту 2.2 Устава МУП «Каргатское ЖКХ» предприятие осуществляет следующие виды деятельности: эксплуатация объектов водоснабжения, отопления, водоотведения. Поэтому, согласно уставной деятельности по Распоряжению от 20.10.2015 года № 77-р «О передаче объекта незавершенного строительства в хозяйственное ведение муниципальному унитарному предприятию» объект незавершенного строительства – блочно-модульная газовая котельная была передана МУП «Каргатское ЖКХ» для подачи газа и ввода объекта в эксплуатацию.

После проведения пуско-наладочных работ в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства блочно-модульная газовая котельная будет передана по договору аренды.

Анализ содержания поступивших материалов, представленных документов и сведений позволяет сделать следующие выводы.

В соответствии с Распоряжением Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р МУП «Каргатское ЖКХ» передан в хозяйственное ведение находящийся в государственной собственности объект незавершенного строительства – блочно-модульная газовая котельная, расположенная по адресу: Новосибирская область, г. Каргат, ул. Октябрьская, 46 «а».

Согласно акту о приеме-передаче здания (сооружения) от 20.10.2015 года указанная блочно-модульная газовая котельная была введена эксплуатацию 20.10.2015 года.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «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 населения.

С момента официального опубликования (08.05.2013 года) Федерального закона от 07.05.2013 года № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача 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, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 года
№ 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Федерального

закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении).

Частью 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении предусмотрено, что 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.

При этом частью 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении установлено, что 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).

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 (часть 5 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении).

Из анализа норм законодательства о теплоснабжении следует, что передача прав в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление указанных систем и (или) объектов за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

Таким образом, с момента официального опубликования Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О

концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут.

При этом заключение договора аренды или концессионного соглашения в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, возможно только по результатам проведения конкурса или аукциона.

Согласно Методическим рекомендациям ФАС России от 24.12.2012 года № ЦА/43953/12 в тех ситуациях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание препятствий (в частности, непроведение конкурса), не может не влиять на конкуренцию.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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).

Доводы Администрации города Каргата не принимаются по следующим основаниям.

Согласно Акту о приеме-передаче здания (сооружения) от 20.10.2015 года дата ввода в эксплуатацию - 20.10.2015 года. Кроме того, из Распоряжения Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р не следует, что блочно-модульная газовая котельная передана МУП «Каргатское ЖКХ» на период проведения пуско-наладочных работ. При этом МУП «Каргатское ЖКХ» в письме ООО «Новосибирскрегионгаз» просит выделить лимиты потребления природного газа на 2015-2016 годы, без каких-либо указаний на период проведения пуско-наладочных работ.

Также указанное распоряжение не содержит подтверждения того, что блочно-модульная газовая котельная является технологически связанным объектом с объектами, правами владения и (или) пользования на которые обладает МУП «Каргатское ЖКХ».

Таким образом, действия Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области по передаче в хозяйственное ведение МУП «Каргатское ЖКХ» находящегося в государственной собственности объекта незавершенного строительства – блочно-модульной газовой котельной, расположенной по адресу: Новосибирская область, г. Каргат, ул. Октябрьская, 46 «а», в соответствии с Распоряжением Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р нарушают часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

поскольку создают преимущественные условия МУП «Каргатское ЖКХ в ущерб интересам иных хозяйствующих субъектов, которые могли принять участие в соответствующих торгах, и тем самым приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьей 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию города Каргата Каргатского района Новосибирской области нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в передаче в хозяйственное ведение МУП «Каргатское ЖКХ» находящегося в муниципальной собственности объекта незавершенного строительства – блочно-модульной газовой котельной, расположенной по адресу: Новосибирская область, г. Каргат, ул. Октябрьская, 46 «а», в соответствии с Распоряжением Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р без проведения торгов в нарушение положений Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Выдать Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. Для его исполнения Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области необходимо отменить Распоряжение Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р, нарушающее антимонопольное законодательство.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 88

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

21 декабря 2015 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Филатьева И.Е. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 21.12.2015 года по делу № 66, возбужденному 26.11.2015 года в отношении Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области (ул. Транспортная, д. 14, г. Каргат, Каргатский район, Новосибирская область, 632402) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выразившееся в передаче в хозяйственное ведение МУП «Каргатское ЖКХ» находящегося в муниципальной собственности объекта незавершенного строительства – блочно-модульной газовой котельной, расположенной по адресу: Новосибирская область, г. Каргат, ул. Октябрьская, 46 «а», в соответствии с Распоряжением Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р без проведения торгов в нарушение положений Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении», что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. С целью исполнения настоящего предписания Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области необходимо совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно в срок до 25.12.2015 года отменить акт, нарушающий антимонопольное законодательство, а именно Распоряжение Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области от 20.10.2015 года № 77-р.

3. Об исполнении настоящего предписания Администрации города Каргата Каргатского района Новосибирской области сообщить в Новосибирское УФАС России до 28.12.2015 года с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.