

Предупреждение № 25

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«25» апреля 2016 г.

г. Киров

18.04.2016 г. в Кировское УФАС России поступила информация, направленная Прокуратурой < > района, на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации < > района по предоставлению ООО < > прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения.

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

30.12.2014 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/а с ИП < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 30.12.2014 по 28.12.2015 года.

31.12.2015 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/а с ИП < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 29.12.2015 по 27.01.2016 года.

01.02.2016 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/а с ИП < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 28.01.2016 по 26.02.2016 года.

11.03.2016 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/а с ИП < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 27.02.2016 по 27.03.2016 года.

30.12.2014 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/б с ООО < > предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и

горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 30.12.2014 по 28.12.2015 года.

31.12.2015 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/б с ООО < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >5, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 31.12.2015 по 29.01.2016 года.

01.02.2016 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/б с ООО < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 30.01.2016 по 28.02.2016 года.

11.03.2016 г. администрация < > района Кировской области заключила договор аренды муниципального имущества № 34/б с ООО < >, предусматривающий переход права владения и пользования муниципальным имуществом, расположенным по адресу: < >, предназначенным для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения), без обязательной процедуры проведения торгов. Срок действия договора с 29.02.2016 по 29.03.2016 года.

В соответствии с [пунктом 11 части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 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) Федерального [закона](#) от 07.05.2013 N 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, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных [статьей 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении".

В соответствии с частью 1 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "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 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если объекты систем теплоснабжения, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, эксплуатируются более 5 лет, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям.

Согласно выписки из реестра муниципальной собственности < > района Кировской области нежилые помещения (котельные), переданные по вышеуказанным договорам аренды, построены в 1973 году и эксплуатируются более 5 лет.

Администрация < > района Кировской области, заключая договоры аренды муниципального имущества, расположенного по адресу: < >, предназначенного для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения) от 30.12.2014 № 34/а, от 31.12.2015 № 34/а, от 01.02.2016 № 34/а, от 11.03.2016 № 34/а с ИП < > и договоры аренды муниципального имущества, расположенного по адресу: < >, предназначенного для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения) от 30.12.2014 № 34/б, от 31.12.2015 № 34/б, от 01.02.2016 № 34/б, от 11.03.2016 № 34/б с ООО < >, торги на право заключения концессионного соглашения не проводила, чем нарушила требования ч. 3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении".

Согласно п. 20 статьи 4 Федерального 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 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация < > района Кировской области, заключая договоры аренды муниципального имущества расположенного по адресу: < >, предназначенного для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения) от 30.12.2014 № 34/а, от 31.12.2015 № 34/а, от 01.02.2016 № 34/а, от 11.03.2016 № 34/а с ИП < > и договоры аренды муниципального имущества расположенного по адресу: < >, предназначенного для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения) от 30.12.2014 № 34/б, от 31.12.2015 № 34/б, от 01.02.2016 № 34/б, от 11.03.2016 № 34/б с ООО < > 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 с п.п. 2,7,8 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, в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона и создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями, согласно п.8 ст.4 Закона о защите конкуренции понимаются 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.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг нарушающим часть 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ 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 части 1 статьи 15 Закона № 135-ФЗ 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 части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ 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 N 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ 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.

Таким образом, действия администрации < > района Кировской области, выразившиеся в заключение договоров аренды муниципального имущества, расположенного по адресу: < >, предназначенного для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения) от 30.12.2014 № 34/а, от 31.12.2015 № 34/а, от 01.02.2016 № 34/а, от 11.03.2016 № 34/а с ИП < > и договоров аренды муниципального имущества, расположенного по адресу: < >, предназначенного для производства пара и горячей воды (обеспечение услуг теплоснабжения) от 30.12.2014 № 34/б, от 31.12.2015 № 34/б, от 01.02.2016 № 34/б, от 11.03.2016 № 34/б с ООО < >, без проведения обязательной процедуры торгов на право заключения концессионного соглашения, нарушают требования ч. 3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.12.2014) "О теплоснабжении" и 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 < > района Кировской области и содержат признаки нарушения п.п. 2,7,8 ч.1 ст. 15, ст. 19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

В связи с наличием в действиях администрации < > района Кировской области признаков нарушения п.п. 2,7,8 ч.1 ст. 15, ст.19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции», а также фактическим пользованием на момент выдачи предупреждения муниципальным имуществом, переданным ИП < > и ООО < > ,

Кировское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" предупреждает о необходимости прекращения в срок до 31.05.2016 года указанных действий путем:

- принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования < > района Кировской области, переданного по договорам аренды от 30.12.2014 № 34/а, от 31.12.2015 № 34/а, от 01.02.2016 № 34/а, от 11.03.2016 № 34/а ИП < > и от 30.12.2014 № 34/б, от 31.12.2015 № 34/б, от 01.02.2016 № 34/б, от 11.03.2016 № 34/б ООО < >;

- принятия мер по совершению действий, направленных на обеспечение конкуренции, в том числе по проведению торгов на право заключения концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения < > района Кировской области в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **до 03.06.2016 года**.

Заместитель руководителя управления

<...>