

# РЕШЕНИЕ № 004/01/16-384/2022

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «16» марта 2023г.

В полном объеме решение изготовлено «16» марта 2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

<...> – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

рассмотрев 16 марта 2023 года дело № 004/01/16-384/2022 по признакам нарушения ООО «Ж» (ИНН <...>, ОГРН <...>, <...>) и Администрацией МО «Майминский район» (ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес: <...>) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай из прокуратуры Майминского района поступили материалы о признаках нарушения антимонопольного законодательства Администрацией МО «Майминский район» (вх. №5266 от 02.12.2022г.).

Согласно материалам 23.09.2022г. Администрация МО «Майминский район» Республики Алтай без проведения конкурсных процедур

передала ООО «Ж» во временное пользование недвижимое имущество – крышные котельные в количестве 4 штук и оборудование, поименованное в приложении №1 к договору аренды муниципального имущества от 23.09.2022г., расположенные по адресу: Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Карьерная, д. 2, корп. 1, 2, 3, 4.

Приказом УФАС по Республике Алтай от 29.12.2022г. № 162 было возбуждено дело № 004/01/16-384/2022 по признакам нарушения ООО «Ж» и Администрацией МО «Майминский район» п. 4 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

В рамках рассмотрения дела № 004/01/16-384/2022 в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Комиссией УФАС по РА был подготовлен аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции в Республике Алтай, согласно которому:

1) Временной интервал исследования определен с 23.09.2022г. (дата заключения договора) по 29.12.2022г. (дата возбуждения дела №004/01/16-384/2022);

2) Предмет торгов: крышные котельные в количестве 4 штук и оборудование, расположенные по адресу: Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Карьерная, д. 2, корп. 1, 2, 3, 4 и оборудование, поименованное в Перечне передаваемого имущества являющемся неотъемлемой частью договора аренды от 23.09.2022г. б/н, общей стоимостью – 3 048 000 руб.;

3) Географические границы определены в пределах территории Майминского района Республики Алтай.

Анализ проведен в целях полного, объективного, всестороннего рассмотрения дела, в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или отсутствии нарушения антимонопольного законодательства при заключении договора аренды муниципального имущества с ООО «Ж».

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №004/01/16-384/2022 Комиссией УФАС по РА установлено следующее.

23.09.2022г. между Администрацией МО «Майминский район» и ООО «Ж» заключен договор аренды муниципального имущества, согласно которому во временное пользование последнего переходит недвижимое имущество – крышные котельные в количестве 4 штук и оборудование, расположенные по адресу: Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Карьерная, д. 2, корп. 1, 2, 3, 4 и

оборудование, поименованное в приложении №1 к договору аренды муниципального имущества от 23.09.2022г. Договор заключен сроком на 11 месяцев. Общая сумма арендной платы согласно договору составляет 55 341 руб.

Согласно ответу Администрации МО «Майминский район» (вх. №5592 от 23.12.2022г., №214 от 20.01.2023г.) договор аренды муниципального имущества заключен в целях недопущения срыва сроков начала отопительного сезона. Спорные объекты теплоснабжения были переданы Администрации МО «Майминский район» из государственной собственности Республики Алтай 12.09.2022г. Отопительный сезон в МО «Майминский район» начался в период с 21 по 24 сентября 2022г. ООО «Ж» является пользователем вышеуказанных крышных котельных с 2016 года. В связи с тем, что крышные котельные с сетями, предназначенные для обслуживания МКД, являются сетями инженерно-технического обеспечения и данные крышные котельные являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, передача котельных возможна без проведения торгов в порядке, предусмотренном п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия не принимает данный довод Администрации МО «Майминский район», так как согласно п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (в редакции от 29.07.2017г. №279-ФЗ) подразумевается возможность передачи муниципального имущества лицу, которому присвоен статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения.

В соответствии с ч. 1 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, 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, прямо установленных данным Законом.

Согласно ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 данной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных

соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции 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, лицу, которому присвоен статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

Согласно ответу Администрации (вх. №876 от 09.03.2023г.) статус единой теплоснабжающей организации ООО «Ж» не присваивался. Крышные котельные не являются объектами капитального строительства, располагаются на чердачных помещениях, многоквартирных жилых домов и введены в эксплуатацию совместно с данными объектами капитального строительства (с. Майма, ул. Карьерная, д. 2 корп. 1-2 – с 2012г., с. Майма, ул. Карьерная, д. 2, корп. 3-4 – с 2013г.).

Таким образом, п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции в данном случае не применим в силу того, что ООО «Ж» не имеет статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения.

Заключение договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, без проведения конкурентных процедур, ограничивает конкуренцию хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в сфере оказания услуг теплоснабжения, в связи с невозможностью принятия участия в проведении конкурентных процедур для заключения концессионного соглашения, договора аренды с собственником муниципального имущества.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 Закона 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 Закона 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).

В силу п. 5.1 ст. 2 Закона о теплоснабжении к объектам теплоснабжения относятся источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность.

Таким образом, при передаче прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется по договорам их аренды (по результатам аукциона) или концессионного соглашения (по результатам конкурса).

Согласно части 33 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Таким образом, заключение договора аренды имущества противоречит ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ концессионное соглашение (далее – Закон о концессионных соглашениях) заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев,

предусмотренных статьей 37 данного Федерального закона. Порядок заключения концессионного соглашения установлен главой 3 Закона о концессионных соглашениях и Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденными Приказом ФАС России от 10.01.2010г. № 67.

В силу пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Данные противоправные действия ответчиков по делу ограничивают конкуренцию хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в сфере оказания услуг теплоснабжения, в связи с невозможностью принятия участия в проведении конкурентных процедур для заключения концессионного соглашения с собственником муниципального имущества.

09.02.2023г. Комиссия УФАС по РА на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47, частей 1, 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции отложила рассмотрение дела №004/01/16-384/2022 от 29.12.2022г. в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 16.03.2023г. в 11:00 часов.

Копия заключения об обстоятельствах дела №004/01/16-384/2022 от 29.12.2022г. была направлена в адрес лиц, участвующих в деле.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела от сторон не поступили.

В ходе рассмотрения дела Комиссией УФАС по РА Администрацией МО «Майминский район» даны пояснения относительно необходимости заключения договора аренды без торгов. Согласно пояснениям, Администрация во исполнение предостережения прокуратуры

Майминского района о недопущении срыва отопительного сезона, в связи с образовавшимся коротким сроком для проведения конкурсных процедур, передала объекты теплоснабжения ООО «Ж», которое ранее эксплуатировало данные объекты. Администрация не могла передать объекты теплоснабжения по концессионному соглашению в связи с отсутствием объектов, необходимых для модернизации, по договору передавались лишь котельные. Объекты теплоснабжения не были переданы МУП «К» по причине отсутствия у последнего специалистов, обслуживающих газовые котельные, а также лицензии на обслуживание газовых котельных, т.к. у МУП «К» лишь угольные котельные.

Данные доводы Комиссия УФАС по РА не может принять как свидетельствующие об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства ввиду следующего.

Администрацией МО «Майминский район» в силу сжатых сроков для передачи объектов теплоснабжения по результатам проведения конкурса не была использована норма п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (имущество, которое должно быть передано только по результатам аукциона или конкурса, может быть передано без проведения конкурсных процедур на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев).

Согласно ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении указываются случаи, когда объекты теплоснабжения, находящиеся в государственной или муниципальной собственности должны передаваться только по концессионному соглашению.

Объектами теплоснабжения, согласно ст. 2 Закона о теплоснабжении, признаются источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность. Источником тепловой энергии является устройство, предназначенное для производства тепловой энергии.

Таким образом, котельная как источник тепловой энергии является самостоятельным объектом теплоснабжения, который должен передаваться по концессионному соглашению при наличии условий, указанных в ч. 3 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении.

Комиссия УФАС по РА по итогам рассмотрения дела приходит к выводу, что рассматриваемые действия Администрации МО «Майминский район» и ООО «Ж» противоречат п. 4 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При решении вопроса о выдаче предписания Комиссия УФАС по РА исходит из того, что из материалов дела следует, что муниципальное

имущество находится в незаконном владении ООО «Ж». Документов, свидетельствующих о расторжении договора и возврате недвижимого муниципального имущества во владение Администрации МО «Майминского район» в УФАС по РА не представлено.

Согласно части 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

Частью 7 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех

лет.

В соответствии с частью 1 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации запрещается ограничение конкуренции путем заключения между хозяйствующими субъектами-конкурентами ограничивающего конкуренцию соглашения (картеля), запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо повлекло извлечение дохода в крупном размере.

Согласно примечанию к данной статье доходом в крупном размере признается доход, сумма которого превышает пятьдесят миллионов рублей, а доходом в особо крупном размере - двести пятьдесят миллионов рублей.

Антиконкурентная деятельность хозяйствующих субъектов, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством Российской Федерации и является по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности.

В соответствии с пунктом 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18.11.2004 №23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве и легализации (отмывании) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем» (с изменениями, внесенными Постановлением Пленума от 23.12.2010 №31) под доходом следует понимать выручку от реализации товаров (работ, услуг) за период осуществления предпринимательской деятельности без вычета произведенных лицом расходов. В данном случае под выручкой необходимо понимать цену контракта, заключенного между подрядчиком и заказчиком.

Пунктом 13 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда РФ определено, что при исчислении размера дохода, полученного организованной группой лиц, судам следует исходить из общей суммы дохода, извлеченного всеми ее участниками.

Совокупный размер дохода в рамках установленного нарушения антимонопольного законодательства в части соглашения между Администрацией МО «Майминский район» и ООО «Ж» составил 3 048 000 (три миллиона сорок восемь тысяч) руб., что не свидетельствует об извлечении дохода вследствие нарушения антимонопольного законодательства в крупном размере.

При указанных обстоятельствах в действиях участников соглашения не могут усматриваться признаки преступления, предусмотренного статьей 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В связи с изложенным, отсутствуют основания для передачи решения по делу №004/01/16-384/2022 в правоохранительные органы для проведения проверки в порядке статей 144 - 145 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в установленном порядке.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Администрации МО «Майминский район» и ООО «Ж» нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении 23.09.2022г. без проведения торгов, договора аренды муниципального недвижимого имущества, а именно крышные котельные в количестве 4 штук и оборудование, поименованное в приложении №1 к договору аренды муниципального имущества от 23.09.2022г., расположенные по адресу: Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Карьерная, д. 2, корп. 1, 2, 3, 4.

2. Выдать Администрации МО «Майминский район» и ООО «Ж» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по РА для возбуждения административного производства, предусмотренного статьей 14.32 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Настоящее решение также может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.