

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Хабаровского УФАС России от «31» марта 2020 №162 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения администрацией Комсомольского муниципального района (ул. Краснофлотская, д.32Б, г. Комсомольск-на-Амуре, 681000) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в предоставлении ООО «ЖилТЭК» по договорам аренды муниципального имущества водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения и в отсутствие оснований, исключающих его проведение,

**установил:**

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев поступившие из прокуратуры Комсомольского района материалы в связи с заключением с ООО «ЖилТЭК», ООО «Шелеховский теплоэнергетический комплекс», ООО «Тепловик+» договоров аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры сельских поселений Комсомольского муниципального района, сообщает следующее.

Администрацией с ООО «ЖилТЭК» в отношении объектов коммунальной инфраструктуры заключены договоры аренды:

- от 31.03.2014 №2/2015 со сроком действия с 01.01.2015 по 31.12.2018, тепловая сеть протяженностью 3931 п.м, год ввода в эксплуатацию – 1999 г.,
- от 31.03.2014 №1/2015 со сроком действия с 01.01.2015 по 31.12.2018, здание котельной площадью 8053 кв.м., большая часть имущества с годом ввода в эксплуатацию более 5 лет.

В связи с прекращением срока действия указанных договоров администрацией в 2018 году заключены новые договоры аренды в отношении муниципального имущества коммунальной инфраструктуры.

Постановлением от 14.09.2018 №1030 администрацией Комсомольского муниципального района ООО «ЖилТЭК» предоставлена муниципальная преференция путем передачи в аренду на срок с 01.01.2019 по 31.12.2028 муниципального имущества коммунального назначения (водоснабжение и водоотведение, теплоснабжение), расположенного в п. Снежный, Гурское.

Сторонами 14.09.2018 заключен договор №2 аренды муниципального имущества.

Договор прошел государственную регистрацию в 2018 г. после их заключения.

Указанные договоры аренды заключены без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в соответствии с муниципальной программой «Развитие и поддержка малого и среднего предпринимательства в Комсомольском муниципальном районе на 2019-2030 годы», утвержденной постановлением администрации Комсомольского муниципального района от 14.05.2018 №476, Порядком оказания имущественной поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства в Комсомольском муниципальном районе, утвержденным постановлением администрации от 26.01.2015 №43.

Однако федеральным законом от 07.05.2013 №103-ФЗ (вступил в силу 08.05.2013) внесены изменения в федеральные законы от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», от 27.10.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении» и от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», устанавливающие особенности передачи 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.

Согласно статье 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», договор аренды систем и (или) объектов (централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем), заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

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 это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) (часть 3 статьи 41.1 указанного закона).

Как следует из части 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ «О теплоснабжении», договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. При этом к объектам теплоснабжения относятся источники тепловой энергии, тепловые сети или их совокупность, тепловые сети – это совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенные для передачи тепловой энергии (статья 2 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности) (часть 3 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении).

Поскольку дата ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, год постройки части объектов водоснабжения и водоотведения (за исключением имущества энергоснабжения), переданных по указанным договорам аренды превышает 5 лет, указанные объекты коммунального назначения не могут быть переданы в пользование по договорам аренды без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении таких объектов.

Статьей 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) органам власти, органами 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).

Конкуренция – 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

К признакам ограничения конкуренции пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции отнесены сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Приведенный перечень не является исчерпывающим.

В данной связи предоставление администрацией Комсомольского муниципального района ООО «ЖилТэк» муниципального имущества в аренду в соответствии с постановлением администрации от 14.09.2018 №1030 содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции на рынке по оказанию услуг в сфере теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения объектов муниципальной собственности.

В связи с наличием в действиях администрацией Комсомольского муниципального района признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившихся в передаче ООО «ЖилТэк» по указанным договорам аренды муниципального имущества теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдавалось предупреждение о

необходимости прекращения указанного нарушения путем совершения действий по изъятию муниципального имущества из пользования ООО «ЖилТэк», расторжению договоров аренды, отмены постановления администрации от 14.09.2018 №1030, в срок до 31.05.2019.

Администрация, не согласившись с предупреждением, обратилась в арбитражный суд Хабаровского края. Решением арбитражного суда от 05.08.2019 по делу №А73-9026/2019 предупреждение антимонопольного органа признано законным и обоснованным.

Апелляционная инстанция поддержала позицию антимонопольного органа.

Исходя из таких обстоятельств дела, предупреждение подлежит исполнению.

Информации об исполнении предупреждения от администрации Комсомольского муниципального района не поступило.

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 (часть 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**определил:**

1. Назначить дело №8-01/363(027/01/15-405/2020) к рассмотрению **на «14» час. «30» мин. «02» июня 2020 г.**, по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 2.
- 2 .Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика администрацию Комсомольского муниципального района (ул. Краснофлотская, д.32Б, г. Комсомольск-на-Амуре, 681000).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ООО «ЖилТэк» (ул. Торговая, д.14, п.Снежный, 681076).
4. Привлечь к участию в деле в качестве заявителя прокуратуру Комсомольского района (ул. Красногвардейская, д.34, г. Комсомольск-на-Амуре, 681013).

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с

материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Явка ответчика по делу, заинтересованных лиц или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.