



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ  
Федеральной антимонопольной службы  
по Челябинской области**

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091  
телефон: 8(351) 263-88-71, факс: 8(351) 263-18-39  
e-mail: to74@fas.gov.ru

14.06.2019 № 7780/06

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

Администрации Ашинского  
муниципального района Челябинской  
области

456014, Челябинская обл., г. Аша,  
ул. Толстого, д. 10

**ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 16-06/19  
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ  
ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

«13» июня 2019 года

Челябинск, пр. Ленина, 59

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 15.03.2019 № 3215 о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации Ашинского муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) по изданию разрешения № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества, переданного по концессионному соглашению от 21.02.2014.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Администрацией в 2014 году проведены торги на право заключения концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, теплоснабжения Ашинского городского поселения.

Победителем определено ООО «Тепловая-эксплуатационная компания № 2», с которым заключено концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, теплоснабжения Ашинского городского поселения от 21.02.2014.

Согласно разделу I части 1.1 концессионер обязуется за свой счет и за счет других источников финансирования выполнить работы по капитальному ремонту, модернизации и замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, иных мероприятий по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств, недвижимого имущества, а также осуществлять бесперебойную передачу и распространение тепловой энергии, и горячего

007642



водоснабжения, объектами концессионного соглашения, вырабатываемой МУП «ТГК-Аша» на территории Ашинского поселения.

Согласно Приложению № 1 к концессионному соглашению от 21.02.2014 в перечень объектов включены:

- теплотрасса к жилому дому по ул. Чехова, 27 протяженностью 21 погонный метр;
- теплотрасса к жилому дому по ул. Краснофлотцев, 6 протяженностью 120 погонных метров;
- теплотрасса к жилому дому по ул. Чехова, 27 (аварийный участок объекта) протяженностью 670 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. Чехова, 17 протяженностью 250 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. Чехова, 19 протяженностью 283 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. 9 января, 2 протяженностью 30 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. 9 января, 4 протяженностью 30 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. 9 января, 4а протяженностью 40 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. 9 января, 4б протяженностью 42 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. Коммунистическая, 13 протяженностью 30 погонных метра;
- теплотрасса к жилому дому по ул. Суворова, 1 протяженностью 100 погонных метра.

В состав имущества по концессионному соглашению от 21.02.2014 также вошло нежилое помещение № 2 по ул. Краснофлотцев, 4, которое в дальнейшем было исключено.

Указанное имущество является муниципальной собственностью Администрации, предоставляется концессионеру свободным от прав третьих лиц, в том числе не состоит в залоге или под арестом.

Наряду с изложенным, 28.01.2019 комитет по управлению муниципальным имуществом Ашинского муниципального района принял решение о выдаче разрешения № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества, переданного по концессионному соглашению от 21.02.2014.

Согласно указанному разрешению ООО «Тепловая-эксплуатационная компания № 2» (концессионер) сдает в аренду (субаренду) ООО «Теплоэнерготрейд» объекты теплоснабжения, полученные в рамках заключенного концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, теплоснабжения Ашинского городского поселения от 21.02.2014, на срок с 28.01.2019 по 27.01.2020.

*Изучив имеющиеся материалы, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.*

Согласно пункту 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью.



Статьей 132 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что органы местного самоуправления самостоятельно, в том числе управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ).

Согласно пункту 2 статьи 51 Закона № 131-ФЗ органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона № 131-ФЗ к вопросам местного значения городского поселения относятся организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения регламентирован Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 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 Закона о теплоснабжении.

Согласно части 3 статьи 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).



Согласно части 2 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение является договором, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных федеральными законами. К отношениям сторон концессионного соглашения применяются в соответствующих частях правила гражданского законодательства о договорах, элементы которых содержатся в концессионном соглашении, если иное не вытекает из настоящего Федерального закона или существа концессионного соглашения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, за исключением случаев, если концессионное соглашение заключается в отношении объекта, предусмотренного пунктом 21 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Из письменных пояснений Администрации следует, что разрешение от 28.01.2019 № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества выдано во исполнение пункта 5.1 концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, теплоснабжения Ашинского городского поселения от 21.02.2014.

Вместе с тем, из пункта 5.1 концессионного соглашения от 21.02.2014 следует, что концедент обязан предоставить концессионеру права временного владения и пользования недвижимым имуществом, указанным в приложении № 1 и № 2 к настоящему соглашению. У концедента в целях обеспечения бесперебойной передачи и распространения тепловой энергии объектами концессионного соглашения остается право ограниченного пользования частью нежилого помещения, по адресу: Челябинская область, Ашинский район, г. Аша, ул. Краснофлотцев, д. 4.

Таким образом, Администрация не корректно ссылается на указанный пункт концессионного соглашения от 21.02.2014.

На основании изложенного, Администрацией не было учтено, что в соответствии с подпунктом 1 пункта 7 статьи 42 Закона о концессионных соглашениях не допускается передача концессионером прав владения и (или) пользования объектами, передаваемыми концессионеру по концессионному соглашению, в том числе передача таких объектов в субаренду, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Из предмета договора аренды, заключенного между ООО «Тепловая-эксплуатационная компания № 2» и ООО «Теплоэнерготрейд» от 28.01.2019 № 15/2019, в рамках изданного Администрацией разрешения № 1 от 28.01.2019 следует, что фактически ООО «Тепловая-эксплуатационная компания № 2» передавало свои права и обязанности ООО «Теплоэнерготрейд» в полном объеме, в том числе права владения и пользования объектами концессионного соглашения от 21.02.2014.



Так, передача прав и обязанностей по договору (в отличие от цессии и перевода долга) влечет перемену лиц не в конкретном, отдельно взятом обязательстве, а сразу во всех обязательствах, возникающих из определенного договора. Полная замена стороны по договорным обязательствам означает передачу всех прав и обязанностей по договору.

Из анализа норм Закона о концессионных соглашениях следует, что концессионным обязательством является гражданско-правовое отношение, в силу которого одна сторона (концессионер) обязуется совершить в пользу другой стороны (концедента) определенные действия, включающие создание и (или) реконструкцию определенного концессионным соглашением недвижимого или движимого имущества, осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а другая сторона (концедент) имеет право требования создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения.

Соответственно, в случае перемены лица по концессионному соглашению, заключенному в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения муниципальное имущество должно быть возвращено органу местного самоуправления для проведения нового конкурса и определения нового концессионера. Таким образом, заключению концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения должно предшествовать проведение конкурентного способа определения концедента, в виде конкурса.

В связи с изложенным, у ООО «Тепловая-эксплуатационная компания № 2» отсутствовали правовые основания для заключения договора от 28.01.2019 № 15/2019 о передаче прав на муниципальные объекты теплоснабжения.

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 Администрации по изданию разрешения от 28.01.2019 № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества 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 том числе 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 публичных интересов.

Действия Администрации по изданию разрешения от 28.01.2019 № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества без проведения торгов создают преимущественные условия осуществления деятельности одному хозяйствующему обществу, ограничивая при этом возможность иных хозяйствующих субъектов получить доступ к данному муниципальному имуществу и, как следствие, создают препятствия входа на рынок теплоснабжения Ашинского городского поселения иным хозяйствующим субъектам.

Таким образом, действия Администрации по изданию разрешения от 28.01.2019 № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества (объектов теплоснабжения) без проведения торгов содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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 Администрации признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения:

- в течение тридцати дней с даты получения предупреждения отменить разрешение от 28.01.2019 № 1 на право сдачи в аренду (субаренду) имущества;
- в срок до 20 августа 2019 года совершить действия по возврату имущества концессионеру.



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 (копии концессионного соглашения, с приложением всех протоколов, составленных в ходе проведения конкурса).

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. 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. 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 (части 5, 7 и 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель



А.А. Козлова

