

Резолютивная часть решения оглашена 21 марта 2017г.
Тула

г.

В полном объеме решение изготовлено 24 марта 2017г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) ,

рассмотрев дело № 03-03/27-2016 по признакам нарушения антимонопольного законодательства администрацией муниципального образования Щекинский район (301248, Тульская область, г. Щекино, ул. Ленина, д.1; далее - Администрация) части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

представителя ООО «Комэнергосервис» (доверенность от 21.03.2017г. №17),

представителей Администрации (доверенность от 20.03.2017г. № 24),
(доверенность от 20.03.2017г. № 26),

в отсутствие представителей ООО «ТеплоВодоСнабжение», извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России 26.10.2016 года поступило обращение ООО «ТеплоВодоСнабжение» (далее - ООО «ТВС», Заявитель) о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации муниципального образования Щекинский район (301248, Тульская область, г. Щекино, ул. Ленина, д.1; далее – Администрация), выраженных в непроведении предусмотренных законодательством публичных процедур по заключению концессионного соглашения и передаче муниципального имущества (объектов теплоснабжения) по договору ответственного хранения № 6 от 29.07.2016г. с предоставлением права эксплуатации указанных объектов ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» (соответственно также с нарушением установленных процедур, а именно – без проведения конкурса или аукциона на право заключения договора аренды или иного договора, предусматривающего переход права владения и (или) пользования вышеуказанным имуществом).

Анализ представленных документов и сведений позволил установить следующее.

20.06.2016г. на внеочередном заседании комиссии по проверке готовности теплоснабжающих, теплосетевых организаций и потребителей тепловой энергии Щекинского района к работе в отопительном периоде 2016-2017г. был составлен протокол, подписанный заместителем главы Администрации – Рыжковым А.П., в соответствии с которым было принято следующее решение: «в целях своевременной подготовки объектов теплоснабжения, расположенных на территории МО Яснополянское Щекинского района и безаварийного прохождения

отопительного сезона 2016-2017, недопущения чрезвычайной ситуации на территории МО Щекинский район передать на ответственное хранение с правом эксплуатации ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» на переходный период (до сдачи объектов в концессию)» ряд объектов теплоснабжения (согласно списку, указанному в протоколе).

29.07.2016г. Администрация (в лице комитета по управлению муниципальной собственностью администрации МО Щекинский район, являющегося его отраслевым (функциональным) органом) заключила с ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» договор ответственного хранения объектов теплоснабжения (согласно приложению №1 к указанному договору, совпадающих со списком, указанным в протоколе от 20.06.2016г.) от 29.07.2016г. № 6.

В соответствии с пунктом 2.1. указанного договора срок хранения вышеуказанного имущества – с 29.07.2016г. по 28.07.2017г.

Согласно п. 3.3.1. указанного договора ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» вправе «эксплуатировать имущество, переданное ему на хранение, при условии использования имущества строго по назначению».

В соответствии с п. 3.1.5. «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» обязуется возвратить Администрации «плоды и доходы, полученные за время хранения имущества».

С учетом того, что пунктом 3.3.1. данного договора ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» предоставляется право эксплуатации указанных объектов, а пункт 3.1.5. указывает на возможность извлечения доходов при их эксплуатации, что, по своей сути, заключается в предоставлении коммунальных услуг населению с последующим взиманием соответствующей платы за услуги.

Согласно пояснениям Администрации от 01.12.2016г. исх. № 21-05/8271-о плата за предоставление коммунальных услуг по теплоснабжению с населения в соответствии с вышеуказанным договором не взималась, что подтверждается копией письма ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» от 25.11.2016г. исх. № 43.

Вместе с тем, вышеуказанное имущество эксплуатировалось, коммунальные услуги населению оказывались.

Таким образом, заключение указанного договора направлено на передачу объектов теплоснабжения хозяйствующему субъекту в обход предусмотренных законодательством публичных процедур в целях его эксплуатации.

Сведений, о проведении публичных процедур в отношении указанного имущества, официальный сайт торгов в сети Интернет (<http://torgi.gov.ru>) на момент заключения договора от 29.07.2016г. № 6. не содержал, что свидетельствует о том, что данный договор был заключен без проведения публичных процедур.

В соответствии с пунктом 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» предусмотрено, что передача прав владения и (или) пользования централизованными системами теплоснабжения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, 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 установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Согласно [пункту 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.

При этом пунктом 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «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).

Кроме того, в соответствии с пунктом 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» 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.

Из анализа вышеуказанных норм следует, что передача прав в отношении указанных объектов, может быть осуществлена исключительно на основании заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "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, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления **может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов** на право заключения этих договоров.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с [частями 5 и 6 статьи 5](#) Федерального [закона](#) от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Закона о теплоснабжении и [частями 3 и 4 статьи 41.1](#) Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

С учетом изложенного, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, при условии, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 могло осуществляться посредством заключения договора аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионных соглашений.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссия установила, что Администрацией начата процедура по передаче вышеуказанных объектов коммунальной инфраструктуры по результатам заключения концессионного соглашения.

Согласно пояснениям Администрации от 01.12.2016г. исх. № 21-05/8271-о в Администрацию 04.08.2016г. поступило предложение ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой

заклучения концессионного соглашения в отношении вышеуказанных объектов.

04.08.2016г. на официальном сайте торгов в сети Интернет (<http://torgi.gov.ru>) Администрация разместила информацию о предложении инвестора (ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС») по заключению концессионного соглашения ряда объектов теплоснабжения.

13.12.2016 на заседании Комиссии по рассмотрению настоящего дела ООО «ТВС» также заявило о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации при проведении вышеуказанной процедуры.

Согласно письменным пояснениям ООО «ТВС» от 14.02.2017г. исх. № 24 все расчеты технической части, необходимые для заключения концессионного соглашения, размещенные Администрацией в виде вышеуказанного предложения инвестора (ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС») по заключению данного концессионного соглашения, были взяты из проекта ООО «ТВС», направленного данным хозяйствующим субъектом в Администрацию по средством электронной связи 02.08.2016г.

В обоснование своей позиции ООО «ТВС» в письменных пояснениях от 14.02.2017г. исх. № 24 указало следующее: в проекте концессионного соглашения ООО «Комэнергосервис» в описании сторон соглашения указан ООО «Комэнергосервис», однако в пункте «XIX. Адреса и реквизиты сторон» указан адрес ООО «ТВС», кроме того в 5 приложениях с расчетами технической части указаны данные ООО «ТВС» и реквизит подписи Пряшникова Д.С., являющегося генеральным директором ООО «ТВС».

Указанные обстоятельства, согласно письменным пояснениям ООО «ТВС» от 14.02.2017г. исх. № 24, свидетельствуют о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации, выразившихся в возможной передаче информации, необходимой для заключения концессионного соглашения, ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС», что, по мнению Заявителя, поставило участников Конкурса в неравные условия.

Согласно пояснениям Администрации от 09.02.2017г. исх. № 20-05/874-о при размещении вышеуказанного предложения в сети интернет была допущена техническая ошибка, которая не привела и не могла привести к недопущению, ограничению и устранению конкуренции.

Данную позицию Администрации подтверждают копия предложения ООО «Комэнергосервис», являющаяся приложением к данным вышеуказанным письменным пояснениям и не содержащая указанные ошибки, а также тот факт, что 15.09.2016г. ООО «ТВС» направило заявку о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, которую 20.09.2016г., которую администрация разместила на официальном сайте торгов в сети Интернет (<http://torgi.gov.ru>).

Таким образом, вышеуказанная техническая ошибка не повлекла нарушение антимонопольного законодательства.

31.10.2016г. Собрание представителей муниципального образования Щекинский район приняло решение № 31/217 «О заключении концессионного соглашения».

03.11.2016 г. постановлением Администрации №11-1190 была утверждена конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении вышеуказанных объектов теплоснабжения (далее - Конкурс). Данная информация была размещена на официальном сайте торгов в сети Интернет (<http://torgi.gov.ru>) 04.11.2016г.

19.12.2016г. согласно Протоколу № 1 на участие в Конкурсе была подана единственная заявка - ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» - признанная соответствующей требованиям конкурсной документации.

20.12.2016г. Администрацией было направлено письмо от 20.12.2016г. исх. № 21-05/2342 с предложением ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» представить в конкурсную комиссию конкурсное предложение, что подтверждается копией данного письма, представленной в материалы настоящего дела.

Согласно пояснениям Администрации от 09.02.2017г. № 20-05/874-о на момент направления указанных пояснений – конкурсное предложение в конкурсную комиссию не поступало. При этом срок окончания его предоставления – 27.03.2017г., а заседание конкурсной комиссии по рассмотрению конкурсного предложения назначено на 28.03.2017г., в связи с чем, концессионное соглашение заключено не было.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в настоящее время договор ответственного хранения от 29.07.2016г. № 6 Администрацией не расторгнут, а вышеуказанные обстоятельства (в части организации и проведении Конкурса) не освобождают Администрацию от обязанности соблюдения требований действующего законодательства Российской Федерации.

С учетом вышеизложенного, передача вне публичных процедур объектов теплоснабжения ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» по договору ответственного хранения от 29.07.2016г. № 6, создает данному хозяйствующему субъекту необоснованные преимущественные условия по доступу к муниципальному ресурсу и ущемляет права и интересы ООО «ТВС».

После принятия Комиссией Тульского УФАС России 21.02.2017г. заключения по делу № 03-03/27-2016 дополнительных письменных пояснений от лиц, участвовавших в рассмотрении настоящего дела, не поступало.

Таким образом, Администрацией нарушена часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой действия данного органа местного самоуправления приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке и ущемляют интересы хозяйствующих субъектов в сфере заключения договоров аренды или иного договора, предусматривающего переход права владения и (или) пользования вышеуказанным имуществом.

В связи с вышеизложенным, Комиссия делает вывод о необходимости выдачи Администрации обязательного для исполнения предписания, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле о нарушении антимонопольного законодательства, и руководствуясь статьей 23, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию муниципального образования Щекинский район нарушившей часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать администрации муниципального образования Щекинский район обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Оснований для принятия иных мер в отношении администрации муниципального образования Щекинский район по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не имеется.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 13

24.03.2017г.

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения от 24.03.2017г. по делу № 03-03/27-2016 о нарушении администрацией муниципального образования Щекинский район (301248, Тульская область, г. Щекино, ул. Ленина, д.1; далее - Администрация) части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации **в срок до 10.06.2017 года** совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, прекратив нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в передаче Администрацией (в лице комитета по управлению муниципальной собственностью Администрации, являющегося его отраслевым органом) по договору ответственного хранения от 29.07.2016г. № 6 объектов коммунальной инфраструктуры (согласно приложению №1 к указанному договору) ООО «КОМЭНЕРГОСЕРВИС» с нарушением установленных законодательством Российской Федерации публичных процедур, а именно:

- провести публичные процедуры, предусматривающие переход права владения и (или) пользования вышеуказанным имуществом в соответствии с подпунктом 3.1 пункта 3 части I Приказа ФАС России от 10.02.2010 N 67 "О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса", Федеральным законом от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении", Федеральным законом от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях".

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней** со дня его исполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.