15 декабря 2020 года город Ижевск

Акт проверки № 31

На основании приказа Удмуртского УФАС России от 13.08.2020 №86 проведена плановая выездная проверка в отношении Администрации МО «Якшур – Бодьинский район» (427100, Удмуртская Республика, Якшур – Бодьинский район, с. Якшур – Бодья, ул. Пушиной, 69, ИНН 1824001710, ОГРН 1021800642093).

Продолжительность проверки: с 15.09.2020 по 15.12.2020.

Проверка окончена 15.12.2020.

Акт составлен: начальником отдела антимонопольного контроля Удмуртского УФАС России «…»

Копия приказа с уведомлением о проведении проверки направлены Удмуртским УФАС России в адрес Администрации МО «Якшур – Бодьинский район» заказным письмом исх.№ЕК01-17-06/5289 от 13.08.2020, получено 19.08.2019.

Лица, проводившие проверку: «…» – начальник отдела антимонопольного контроля Удмуртского УФАС России - руководитель инспекции; «…» – старший государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Удмуртского УФАС России, «…» – старший государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Удмуртского УФАС России, «…» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Удмуртского УФАС России, «…» - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Удмуртского УФАС России

При проведении проверки присутствовал начальник управления правовой, организационной, кадровой работы и взаимодействия с органами местного самоуправления Администрации МО «Якшур – Бодьинский район» - «…»

Руководителем проверяемого лица в период проведения проверки является «…»

Предметом проводимой проверки является контроль соблюдения Администрацией МО «Якшур – Бодьинский район» требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Период, за который проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства – с 01 января 2018 года по 31 декабря 2019 года.

Срок и место проведения проверки: с 15.09.2020 по 15.012.2020 (срок проведения проверки продлен приказом Удмуртского УФАС России №97 от 12.10.2020). Проверка проводилась по адресу регистрации Администрации МО «Якшур – Бодьинский район» - Удмуртская Республика, Якшур – Бодьинский район, с. Якшур – Бодья, ул. Пушиной, 69. Анализ полученных документов проводился также в Удмуртском УФАС России – Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, 24.

В ходе проверки, в соответствии с задачами и планом проверки, были рассмотрены и проанализированы следующие документы:

- устав МО «Якшур – Бодьинский район», утвержденный решением Якшур-Бодьинского районного Совета депутатов от 8 июня 2005 г. № 327/1;

- реестр соглашений и договоров за 2018 - 2019 год;

- реестр регистрации приказов за 2018 - 2019 год;

- договоры, заключенные Администрацией МО «Якшур – Бодьинский район» за период с 01 января 2018 года по 31 декабря 2019 года;

- приказы Администрации МО «Якшур – Бодьинский район» за период с 01 января 2018 года по 31 декабря 2019 года.

**Контрольным мероприятием установлено:**

В ходе проверки Инспекцией Удмуртского УФАС России установлено следующее.

25.11.2013 по результатам проведения торгов между Администрацией МО «Якшур-Бодьинский район» и ООО УК «Комсервис» заключен договор аренды №5-2013 от 25.11.2013, срок аренды установлен с 25.11.2013 по 25.11.2023.

Предметом договора является передача в аренду муниципального имущества – объектов теплоснабжения для осуществления видов деятельности, связанной с эксплуатацией и использованием по назначению объектов аренды, в целях осуществления управленческих функций, передачи (транспортировки) тепловой энергии потребителям.

Согласно положениям договора имущество является собственностью муниципального образования «Якшур - Бодьинский район», находится в составе имущества муниципальной казны.

Объекты теплоснабжения, переданные в пользование ООО УК «Комсервис» указаны в приложении №1 к договору аренды.

Дополнительным соглашением от 29.05.2018 к перечню объектов добавлено нежилое помещение с кадастровым номером 18:24:035001:455, площадью 52,7 кв.м.

В настоящее время, концессионные соглашения не заключены, доказательств того, что Администрацией осуществляются действия по подготовке объектов теплоснабжения к передаче в концессию не представлено, объекты эксплуатируются ООО УК «Комсервис», срок которого определён до 25.11.2023.

С момента официального опубликования (08.05.2013) [Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях"](http://docs.cntd.ru/document/499018406) и отдельные законодательные акты Российской Федерации" передача 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, осуществляется с учетом требований, установленных [Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ "О теплоснабжении"](http://docs.cntd.ru/document/902227764) и [Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении"](http://docs.cntd.ru/document/902316140).

В соответствии с частью 1 статья 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 №190-ФЗ "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.

С учетом особенностей, изложенных в части 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ "О теплоснабжении", согласно которым: 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).

В соответствии с Главой 3 Закона о концессионных соглашениях, общим порядком заключения концессионного соглашения является проведение открытого (закрытого) конкурса. Наряду с этим в статье 37 Закона о концессионных соглашениях установлен исчерпывающий перечень заключения концессионного соглашения без торгов:

- В случае если конкурс объявлен не состоявшимся в соответствии с частью 6 статьи 27 настоящего Федерального закона, концедент вправе вскрыть конверт с единственной представленной заявкой на участие в конкурсе и рассмотреть эту заявку в порядке, установленном настоящей статьей, в течение трех рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся. В случае, если заявитель и представленная им заявка на участие в конкурсе соответствуют требованиям, установленным конкурсной документацией, концедент в течение десяти рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся вправе предложить такому заявителю представить предложение о заключении концессионного соглашения на условиях, соответствующих конкурсной документации. Срок представления заявителем этого предложения составляет не более чем шестьдесят рабочих дней со дня получения заявителем предложения концедента. Срок рассмотрения концедентом представленного таким заявителем предложения устанавливается решением концедента, но не может составлять более чем пятнадцать рабочих дней со дня представления таким заявителем предложения. По результатам рассмотрения представленного заявителем предложения концедент в случае, если это предложение соответствует требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, принимает решение о заключении концессионного соглашения с таким заявителем.

- Конкурс по решению концедента объявляется не состоявшимся в случае, если в конкурсную комиссию представлено менее двух конкурсных предложений или конкурсной комиссией признано соответствующими требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, менее двух конкурсных предложений. Концедент вправе рассмотреть представленное только одним участником конкурса конкурсное предложение и в случае его соответствия требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, принять решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения в соответствии с условиями, содержащимися в представленном им конкурсном предложении, в тридцатидневный срок со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся. В случае если по результатам рассмотрения представленного только одним участником конкурса конкурсного предложения концедентом не было принято решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения, задаток, внесенный этим участником конкурса, возвращается ему в пятнадцатидневный срок со дня истечения указанного тридцатидневного срока. В случае, если по решению концедента конкурс объявлен не состоявшимся либо в результате рассмотрения представленного только одним участником конкурса конкурсного предложения концедентом не принято решение о заключении с этим участником конкурса концессионного соглашения, решение о заключении концессионного соглашения подлежит отмене или изменению в части срока передачи концессионеру объекта концессионного соглашения и при необходимости в части иных условий концессионного соглашения.

- Концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса с лицом, у которого права владения и пользования имуществом, которое в соответствии с настоящим Федеральным законом может использоваться в качестве объекта концессионного соглашения и необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, возникли на основании договора аренды, при соблюдении одновременно следующих условий:

1) объектом заключаемого концессионного соглашения является имущество, которое было передано арендатору в соответствии с договором аренды, создано и (или) реконструировано арендатором по такому договору и в соответствии с настоящим Федеральным законом может быть объектом концессионного соглашения;

2) договор аренды, в соответствии с которым у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключен до 1 июля 2010 года.

- В случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи, с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, с учетом следующих особенностей:

1) решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное статьей 22 Закона о концессионных соглашениях, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного настоящей частью;

2) уполномоченный орган направляет концессионеру проект концессионного соглашения в течение пяти рабочих дней после принятия решения о заключении концессионного соглашения и устанавливает срок для подписания этого соглашения, который не может превышать один месяц;

3) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, до принятия решения о заключении этого соглашения обязано указать источники финансирования деятельности по исполнению концессионного соглашения и представить в уполномоченный орган подтверждение возможности их получения.

Договор аренды №5-2013 от 25.11.2013 под поименованные случаи не подпадает.

При этом, 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.

Согласно пункту 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Пунктом 1 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Закона № 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 без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении по договору аренды объектов теплоснабжения 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 при условии, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 могла 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, Законом о защите конкуренции.

При этом в вышеуказанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закон «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам 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).

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Установлено, что в настоящее время объекты эксплуатируются ООО УК «Комсервис» на правах договора аренды от 25.11.2013 №5-2013, концессионные соглашения не заключены, конкурс на право заключения концессионного соглашения Администрацией МО «Якшур-Бодьинский» не проводился.

В период действия вышеуказанного договора Администрацией МО «Якшур-Бодьинский» не были осуществлены действия, направленные на передачу объектов теплоснабжения, путем проведения конкурсной процедуры на право заключения концессионного соглашения.

В нарушение специального порядка передачи прав пользования объектами теплоснабжения, установленного законом о концессионных соглашениях, объекты теплоснабжения используются и эксплуатируются ООО УК «Комсервис» на правах договора аренды, что свидетельствует о наличии в действиях Администрации МО «Якшур-Бодьинский» признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Запись в Журнал учета проверок юридического лица, индивидуального

предпринимателя, внесена:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(подпись проверяющего) (подпись уполномоченного представителя

юридического лица, индивидуального

предпринимателя, его уполномоченного

представителя)

Журнал учета проверок юридического лица, индивидуального предпринимателя,

проводимых органами государственного контроля (надзора), органами

муниципального контроля, отсутствует:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(подпись проверяющего) (подпись уполномоченного представителя

юридического лица, индивидуального

предпринимателя, его уполномоченного

представителя

Прилагаемые документы:

1. Контракт № ОФ-2019-011249 на 6л.;
2. Муниципальный контракт № 0813500000119012801\_51989 на 10л.;
3. Контракт № МЗ-2019-3-044-007645 на 7л.;
4. Муниципальный контракт № 23/2018 на 8л.;
5. Договор № 162/2018 на 1л.;
6. Муниципальный контракт № ф.2018.346692 на 7л.;
7. Муниципальный контракт № ф.2019.218560 на 8л.;
8. Договор 56/2019 на оказание услуг по ликвидации мест несанкционированного размещения твердых коммунальных отходов на 7л.;
9. Соглашение № 21/2019 о взаимодействии по вопросам развития сельского хозяйства на территории муниципального образования на 1л.;
10. Договор № 22/2019 от 28.03.2019 на 1л.;
11. Постановление от 26.09.2017 № 1393 на 2л.;
12. Муниципальный контракт № Ф.2019.9706 на 21л.;
13. Договор аренды муниципального имущества № 1/2013 от 06.05.2013 г. на 5 л.;
14. Договор аренды муниципального имущества – объектов теплоснабжения муниципального образования «Якшур – Бодьинский район» № 5-2013 от 25.11.2013 на 6 л.
15. Письменные пояснения Администрации МО «Якшур-Бодьинский» от 11.12.2020 на 3 л.

Подписи лиц, проводивших проверку:

Руководитель Инспекции – начальник

отдела антимонопольного контроля «…»

Члены инспекции:

Старший государственный инспектор

отдела антимонопольного контроля «…»

Старший государственный инспектор

отдела антимонопольного контроля «…»

Ведущий специалист - эксперт

отдела антимонопольного контроля «…»

специалист - эксперт

отдела антимонопольного контроля «…»

С актом проверки ознакомлен(а):

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(Ф.И.О., должность руководителя, иного

должностного лица или уполномоченного

представителя проверяемого лица)

Копию акта со всеми приложениями (за исключением документов, полученных от

проверяемого лица) получил(а):

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(Ф.И.О., должность руководителя, иного

должностного лица или уполномоченного

представителя проверяемого лица)

Отметка об отказе руководителя проверяемого лица (его уполномоченного

представителя, иного должностного лица) подписать акт \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Руководитель инспекции «…»