

Дело № 10-18

05-03/2811 Ответчик: Администрация МО
«Островное»

Заинтересованное лицо: ООО
«Север»

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения оглашена 04 июня 2018 года

Решение изготовлено в полном объеме 08 июня 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при наличии кворума, предусмотренного частью 6 статьи 40 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.	руководитель управления
Член комиссии - Красильникова Е.И.	главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии - Шахов А.Ю.	главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти

в отсутствие представителей ответчика и заинтересованного лица, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела, рассмотрев дело № 10-18, возбужденное в отношении органа местного самоуправления муниципального образования Островное - администрации муниципального образования «Островное» (163520, Архангельская область, Приморский район, с. Вознесенье, ул. Центральная, д. 28, ОГРН 1162901052126, ИНН 2921127614) по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Архангельское УФАС России из Агентства по тарифам ценам Архангельской области поступило обращение от 24.05.2017 № 313/1616 о нарушении требований антимонопольного законодательства при заключении Администрацией МО «Пустошинское» и ООО «Север» договора от 22.01.2015 № 2 аренды муниципального имущества объектов муниципальной собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области с последующим предоставлением услуг в сфере

водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь.

В ходе рассмотрения обращения было установлено, что 22.01.2015 Администрацией МО «Пустошинское» и ООО «Север» был заключен договор № 2 аренды муниципального имущества объектов муниципальной собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь, согласно которому в пользование общества было передано следующее имущество: <...>.

Указанный договор был заключен с ООО «Север» как с единственным участником, допущенным к участию в открытом конкурсе на право заключения договоров аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области, с последующим предоставлением услуг по теплоснабжению, водоснабжению, водоотведению потребителям муниципального образования «Пустошинское» (извещение № 091214/6332779/01 лот № 2). Организатором конкурса выступила Администрация МО «Пустошинское».

В соответствии с Законом Архангельской области от 28.05.2015 № 289-17-ОЗ сельское поселение «Вознесенское», сельское поселение «Пустошинское», сельское поселение «Ластольское» были преобразованы путем слияния в сельское поселение «Островное». Вновь образованное муниципальное образование и органы местного самоуправления данного образования являются правопреемниками соответствующих преобразуемых муниципальных образований и их органов местного самоуправления.

Учитывая, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов централизованной системы водоснабжения и водоотведения д. Пустошь и датой опубликования извещения о проведении конкурса № 091214/6332779/01, превышал пять лет (или не может быть определен), а передача прав владения и пользования данными объектами предполагалась в 2015 году, соответственно, согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами могла быть осуществлена только по концессионному соглашению. Однако, Администрацией МО «Пустошинское» было принято решение о проведении конкурса на право заключения договоров аренды. Вместе с тем, круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Торги на право заключения договора аренды и договор аренды, заключенный по результатам их проведения в случае, предусмотренном частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, влекут нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении государственного и муниципального имущества. Таким образом, у Администрации МО «Пустошинское» после 01.01.2015 отсутствовали законные основания для предоставления в аренду ООО «Север» объектов централизованной системы водоснабжения и водоотведения д. Пустошь.

Принимая во внимание, что администрация МО «Островное» не распорядилась рассматриваемым муниципальным имуществом в соответствии с требованиями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»,

при этом что указанное муниципальное имущество находится в необоснованном пользовании ООО «Север», в действиях (бездействии) администрации МО «Островное» были установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

03.08.2017 Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдало администрации МО «Островное» предупреждение 44ш-2017 о необходимости в срок до 15.03.2018 принятия мер по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно: принять меры, направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») использования ООО «Север» на условиях аренды муниципального имущества: <...>, и принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию находящимися в муниципальной собственности объектами централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения д. Пустошь на условиях концессии, определив лицо, в пользование которого может быть передано муниципальное имущество, в соответствии с Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании части 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Информация о выполнении предупреждения представлена не была.

На основании части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

При этом, непринятие администрацией МО «Островное» мер, направленных на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию находящимися в муниципальной собственности объектами централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения д. Пустошь на условиях концессии, приводит к тому, что указанное имущество продолжает фактически находиться в незаконном пользовании ООО «Север», что должно быть квалифицировано как бездействие, содержащее признаки нарушения требований части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции. Правонарушение, выраженное в бездействии, является длящимся.

С учетом изложенного, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области 23.03.2018 в отношении Администрации МО «Островное» было возбуждено дело № 10-18 по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Письмом от 03.04.2018 № 07-7/68 администрация МО «Островное» сообщила, что объекты водоснабжения и водоотведения МО «Островное» эксплуатируются ООО «Север». На основании постановления от 25.03.2016 № 24а ООО «Север» наделено

статусом гарантирующей организации для организации централизованного водоснабжения и водоотведения. В соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», постановлением Правительства Архангельской области от 20.06.2017 № 244-пп «Об утверждении порядка согласования органами местного самоуправления муниципальных образований Архангельской области с уполномоченными исполнительными органами государственной власти Архангельской области проекта решения о заключении концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, расположенных на территории Архангельской области, третьей стороной по которым является Архангельская область» администрацией МО «Островное» проводятся мероприятия, направленные на подготовку конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения, а именно: администрацией и ООО «Теплоучет» заключен договор на разработку проектно-сметной документации установки для очистки воды для хозяйственно-питьевых нужд в дер. Пустошь; ведутся работы по регистрации права собственности на здание водоочистных сооружений и водозаборных сооружений; сделана заявка на изготовление локально-сметного расчета на проведение капитального ремонта водопроводной сети (от водопровода до здания котельной). Процедура разработки проектно-сметной документации и изготовление локально-сметного расчета займет определенное время, аналогичная ситуации с регистрацией права собственности, после чего необходимо согласование решения о заключении концессионного соглашения и конкурсной документации с уполномоченными органами. Таким образом, сама по себе предварительная подготовка к проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения МО «Островное» и подписание концессионного соглашения требует значительных временных затрат. Администрация просила рассмотреть вопрос о продлении срока исполнения предупреждения до 31.12.2018.

На основании части 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции по мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

При этом, согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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 соответствии с пунктом 3.49 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339, основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является непрекращение действий и непринятие мер, послуживших основанием для выдачи

антимонопольным органом предупреждения, в установленный срок.

Таким образом, ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения должно быть заявлено в пределах срока выполнения предупреждения, поскольку невыполнение предупреждения в установленный срок влечет обязанность антимонопольного органа принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения было заявлено администрацией МО «Островное» в письме от 03.04.2018 № 07-7/68 уже после истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (15.03.2018), и принятого антимонопольным органом в соответствии с требованиями части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции решения о возбуждении дела № 10-18 о нарушении антимонопольного законодательства (23.03.2018).

Положениями Закона о защите конкуренции не предусмотрена возможность продления срока выполнения предупреждения после принятия антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с требованиями части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

16.04.2018, рассмотрев дело № 10-18, Комиссия Архангельского УФАС России, пришла к выводу о наличии в материалах дела достаточных доказательств, указывающих на наличие признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях (бездействии) администрации МО «Островное», в связи с чем было принято заключение об обстоятельствах дела, предусмотренное статьей 48.1 данного закона. Рассмотрение дела было отложено на 04.06.2018. Ответчику была направлена копия заключения об обстоятельствах дела № 10-18, предложено представить пояснения, доказательства, доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также представить пояснения, каким лицом и на каком основании осуществляется эксплуатация объектов централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения дер. Пустошь, не указанных в договоре аренды от 22.01.2015 № 2 (<...>); информацию об изменении ситуации, связанной с использованием муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды от 22.01.2015 № 2, заключением концессионного соглашения; иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

На момент рассмотрения дела ответчиком пояснения, доказательства, доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 10-18, а также какие-либо иные материалы представлены не были.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

09.12.2014 на сайте <http://torgi.gov.ru> было опубликовано извещение № 091214/6332779/01 о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области, с последующим предоставлением услуг по теплоснабжению, водоснабжению, водоотведению, потребителям

муниципального образования «Пустошинское».

Организатором конкурса выступила Администрация МО «Пустошинское».

Конкурс проводился в отношении двух лотов, в том числе:

Лот № 2: заключение договора аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области, с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь. Состав лота: <...>.

На участие в конкурсе по лоту № 2 было подано три заявки: от ООО «Север», ООО «ДвиНорд», МУП «Пустошинское».

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 12.01.2015 к участию в конкурсе было допущено ООО «Север». В допуске к участию в конкурсе ООО «ДвиНорд» и МУП «Пустошинское» было отказано. Конкурс в отношении лота № 2 был признан несостоявшимся. ООО «Север» было предложено заключить договор аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области, с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения.

22.01.2015 Администрацией МО «Пустошинское» и ООО «Север» был заключен договор № 2 аренды муниципального имущества объектов муниципальной собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь. Договор зарегистрирован Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Архангельской области и НАО 20.03.2015.

Согласно акту приема-передачи от 22.01.2015 в пользование ООО «Север» были переданы: водопроводные сети, расположенные по адресу: Приморский район, д. Пустошь; канализационные сети, расположенные по адресу: Приморский район, д. Пустошь; здание канализационной насосной станции, расположенное по адресу: Приморский район, д. Пустошь.

17.03.2015 Администрацией МО «Пустошинское» и ООО «Север» было заключено дополнительное соглашение к договору аренды от 22.01.2015 № 2, в соответствии с которым предметом договора является предоставление арендатору за плату во временное владение и пользование муниципального имущества — объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области, с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения потребителям муниципального образования «Пустошинское» в деревне Пустошь. Целевое назначение имущества: обслуживание, содержание и обеспечение бесперебойной работы имущественного комплекса объектов водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь. Имущественный комплекс включает в себя следующие объекты: <...>.

В соответствии с Законом Архангельской области от 28.05.2015 № 289-17-ОЗ

сельское поселение «Вознесенское», сельское поселение «Пустошинское», сельское поселение «Ластольское» были преобразованы путем слияния в сельское поселение «Островное». Вновь образованное муниципальное образование и органы местного самоуправления данного образования являются правопреемниками соответствующих преобразуемых муниципальных образований и их органов местного самоуправления.

01.03.2016 Администрацией МО «Островное» и ООО «Север» было заключено дополнительное соглашение к договору аренды № 2 от 22.01.2015, в том числе в части изменения наименования арендодателя.

На основании части 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Согласно части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении) передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, 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, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении предусмотрено, что 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Согласно части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и

(или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ с 8 мая 2013 года и до 1 января 2015 года допускалась передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 Федерального закона от 7 декабря 2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Согласно информации, отраженной в схеме водоснабжения и водоотведения МО «Островное», объекты водоснабжения и водоотведения, являющиеся предметом конкурса № 091214/6332779/01 по лоту № 2, являлись частью централизованной системы водоснабжения и водоотведения д. Пустошь.

Письмом от 19.06.2017 № 03-6/63 Администрация МО «Островное» сообщила, что имущество, предназначенное для предоставления услуг водоснабжения и водоотведения в д. Пустошь, предположительно (точными датами администрация поселения не располагает) вводилось в эксплуатацию в 1986 году.

Срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов централизованной системы водоснабжения и водоотведения д. Пустошь и датой опубликования извещения о проведении конкурса № 091214/6332779/01, превышал пять лет (или не может быть определен), а передача прав владения и пользования данными объектами предполагалась в 2015 году, соответственно, согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами могла быть осуществлена только по концессионному соглашению.

Вместе с тем, было принято решение о проведении конкурса на право заключения договоров аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области, с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь.

Специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами централизованных систем холодного водоснабжения. Выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами централизованных систем холодного водоснабжения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывают с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом

власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды является предоставление объекта аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Торги на право заключения договора аренды и договор аренды, заключенный по результатам их проведения в случае, предусмотренном частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, влекут нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении государственного и муниципального имущества.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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. Признаками ограничения конкуренции является 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.

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции. Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции. Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Защита определенной конкурентной среды (соперничества хозяйствующих субъектов) не может рассматриваться в отрыве от правомерности целей (результатов) соперничества и его условий, правовых требований к конкурентам. Недопустимо неправомерное ограничение конкуренции в отношении тех хозяйствующих субъектов, которые действуют на товарном рынке в соответствии с правовыми нормами и законными интересами других лиц, желают и готовы выйти на соответствующий товарный рынок, понимая, что деятельность на нем должна отвечать определенным юридическим, техническим (технологическим) и экономическим стандартам.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами централизованных систем водоснабжения обуславливает получение возможности доступа на рынок водоснабжения в границах присоединенных сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Нарушение порядка оценки и неверный выбор формы договора и соответственно процедуры определения лица, которому будут переданы права на муниципальное имущество, очевидно, влияет на итоговый результат.

При этом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, вступившими в силу 08.05.2013 и регулируемыми правоотношения в сфере водоснабжения, установлены ограничения передачи прав владения и (или) пользования объектами централизованных систем холодного водоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности.

Учитывая, что срок ввода в эксплуатацию указанных объектов централизованной системы холодного водоснабжения превышает пять лет, передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, могла быть осуществлена только по концессионному соглашению.

Возможность предоставления объектов централизованной системы холодного водоснабжения, распоряжение которыми должно осуществляться в порядке, предусмотренном частью 3 статьей 41.1 Закона о водоснабжении, на основании договора аренды действующим законодательством не предусмотрена.

Действия органа власти или органа местного самоуправления по заключению договора аренды в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на торгах вместо заключения концессионного соглашения влияют на развитие добросовестной конкуренции, создают преимущества лицам, которым права переданы без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, ущемляют права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок водоснабжения, водоотведения с использованием указанных объектов.

Администрация МО «Островное» до настоящего времени не распорядилась рассматриваемым муниципальным имуществом в соответствии с требованиями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», при этом указанное муниципальное имущество продолжает находиться в необоснованном пользовании ООО «Север».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Архангельским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 10-18.

На основании пункта 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка. При определении таких границ могут приниматься во внимание, в частности: границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации; границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие); границы территорий, на которые поставляется товар и с которых поставляется товар;

г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

На основании пункта 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

В рассматриваемом случае, с учетом обстоятельств, послуживших основанием для выдачи предупреждения, временной интервал определен с 22.01.2015 (дата предоставления объектов централизованной системы водоснабжения и водоотведения дер. Пустошь в пользование ООО «Север») по дату исследования.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» под водоснабжением понимается водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение). Водоотведение представляет собой прием, транспортировку и очистку сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения. Под организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), понимается юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем.

ООО «Север» были переданы во временное владение и пользование объекты, которые входят в состав централизованной системы водоснабжения и водоотведения дер. Пустошь.

Водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры входит в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Деятельность в сфере водоснабжения согласно ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) «Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» относится

к разделу Е «Водоснабжение, водоотведение, организация сбора и утилизации отходов, деятельность по ликвидации загрязнений». Забор и очистка воды для питьевых и промышленных нужд – код по ОКВЭД 36.00.1. Распределение воды для питьевых и промышленных нужд - код по ОКВЭД 36.00.2. Сбор и обработка сточных вод - код по ОКВЭД 37.00.

Услуга по водоснабжению и водоотведению не взаимозаменяема с другими видами услуг, поскольку покупатели фактически не заменяют и не готовы заменить водоснабжение и водоотведение другими товарами, т.к. не существует иного способа обеспечить выполнение функционального назначения услуги по водоснабжению и водоотведению.

Определение продуктовых границ товарного рынка, находящегося в состоянии естественной монополии, производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Таким образом, продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являются услуги водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с пунктом 4.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке в сфере услуг субъектов естественных монополий географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании одного или нескольких критериев:

- административно-территориального критерия (территория Российской Федерации, территория федерального округа Российской Федерации, территория экономических районов Российской Федерации, территория субъекта Российской Федерации, территория (района, города, пгт, иное) субъекта Российской Федерации);
- организационного критерия (территория деятельности хозяйствующего субъекта, территория деятельности филиала хозяйствующего субъекта);
- технологического критерия (наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям)).

Географические границы рынка водоснабжения и водоотведения определяются границами присоединенных сетей. С технологической точки зрения невозможна ситуация, чтобы потребитель имел на выбор несколько сетей водоснабжения, сетей канализации. Прокладка дублирующих сетей нецелесообразна, ввиду значительных первоначальных капитальных вложений при длительных сроках окупаемости.

С учетом изложенного, географическими границами рассматриваемого рынка водоснабжения и водоотведения являются границы присоединенных сетей в пределах дер. Пустошь Приморского района Архангельской области.

Применительно к рынку водоснабжения и водоотведения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на

товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

При этом, одним из основных приоритетов государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства является развитие конкуренции. Значимым аспектом развития конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения является возможность получения прав в отношении государственного и муниципального имущества по результатам нормативно закреплённой процедуры конкурентного отбора.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами водоснабжения и водоотведения обуславливает получение возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения в границах присоединённых сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности объектами водоснабжения и водоотведения ведёт к недопущению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, создаёт для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределённого круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества.

Бездействие органа местного самоуправления в рассматриваемом случае влияет на развитие добросовестной конкуренции, создаёт преимущество ООО «Север», которому права пользования объектами централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения дер. Пустошь были переданы в нарушение требований действующего законодательства, ущемляют права и законные интересы неопределённого круга хозяйствующих субъектов — потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок водоснабжения и водоотведения с использованием указанных объектов.

С учётом изложенного, действия (бездействие) Администрации МО «Островное», в результате которых объекты централизованной системы холодного водоснабжения и объекты водоотведения деревни Пустошь Приморского района Архангельской области в нарушение требований части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» находятся в пользовании ООО «Север» на условиях договора от 22.01.2015 № 2 аренды муниципального имущества объектов муниципальной собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь, привели или могли привести к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения деревни Пустошь и созданию необоснованных преимуществ ООО «Север», что противоречит требованиям части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решая вопрос о выдаче предписания комиссия учитывает необходимость совершения ответчиком действий, направленных на пресечение нарушения антимонопольного законодательства, которое в рассматриваемом случае может быть достигнуто путем устранения последствий нарушения — возвратом имущества в казну. На момент рассмотрения дела материалы, свидетельствующие о прекращении пользования ООО «Север» рассматриваемым муниципальным имуществом не представлены.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, статьей 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны органа местного самоуправления муниципального образования Островное - администрации муниципального образования «Островное» (163520, Архангельская область, Приморский район, с. Вознесенье, ул. Центральная, д. 28, ОГРН 1162901052126, ИНН 2921127614) нарушение требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в действиях (бездействии) Администрации МО «Островное», в результате которых объекты централизованной системы холодного водоснабжения и объекты водоотведения деревни Пустошь Приморского района Архангельской области в нарушение требований части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» находятся в пользовании ООО «Север» на условиях договора от 22.01.2015 № 2 аренды муниципального имущества объектов муниципальной собственности муниципального образования «Пустошинское» Приморского района Архангельской области с последующим предоставлением услуг в сфере водоснабжения и водоотведения в деревне Пустошь, что привело или могло привести к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения деревни Пустошь и созданию необоснованных преимуществ ООО «Север».

2. Выдать администрации МО «Островное» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем прекращения его последствий, а именно: принять меры, направленные на прекращение неправомерного пользования ООО «Север» объектами централизованной системы холодного водоснабжения и объектами водоотведения деревни Пустошь Приморского района Архангельской, находящимися в собственности МО «Островное», и обеспечить возврат имущества в казну муниципального образования.

Предписание исполнить в срок до 19.11.2018.

Информацию об исполнении предписания (документы, подтверждающие возврат имущества в казну муниципального образования) представить в срок до 19.11.2018.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель комиссии: Д.В. Бугаев

Члены комиссии: Е.И. Красильникова

А.Ю. Шахов