

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №52
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«05» сентября 2016 г.

г. Курган

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании материалов, поступивших из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Уральском федеральном округе (вх. № 2341 от 18.04.2016 г.), Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области возбуждено дело № АМЗ-47/2016 в отношении комитета по управлению муниципальным имуществом, земельными ресурсами, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, 10) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступили материалы из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Уральском федеральном округе (вх. № 2341 от 18.04.2016 г.), указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации Шадринского района Курганской области при передаче прав владения и (или) пользования на муниципальные объекты водоснабжения.

Из представленных материалов следует, что в соответствии с пунктом 43 Плана контрольных мероприятий аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Уральском федеральном округе на первое полугодие 2016 года контрольным департаментом совместно с главными федеральными инспекторами проведена проверка выполнения, в том числе органами исполнительной власти Курганской области, органами местного самоуправления подпункта «а» пункта 2 перечня поручений Президента Российской Федерации от 09.08.2015 г. №Пр-1608.

Согласно материалам, в ходе упомянутой выше проверки выявлены нарушения требований Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», допущенные Администрацией Шадринского района при передаче прав владения и (или) пользования на муниципальные объекты водоснабжения, посредством заключения договоров аренды, а не концессионных

соглашений.

Из анализа всей поступившей информации следует, что организация проведения процедуры торгов на право заключения договора аренды объектов водоснабжения осуществляется комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района, который, в свою очередь, является самостоятельным юридическим лицом.

Установлено, что 05 апреля 2016 года на сайте torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении торгов №050416/0170423/01, из анализа которого следует, что организатором торгов – комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельными ресурсами, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, 10) объявлен открытый конкурс на право заключения договора аренды водопроводов, находящихся в собственности Батуриинского сельсовета Шадринского района Курганской области.

Согласно извещению и конкурсной документации, предметом и объектом торгов является передача имущественных прав на водопроводы, находящиеся в собственности Батуриинского сельсовета Шадринского района Курганской области, сроком на 11 месяцев с 23.05.2016 года по 23.04.2017 года.

Вышеуказанная конкурсная процедура включает в себя лот №1 – водопроводные сети Батуриинского сельсовета (населенные пункты: с. Батурино), общей протяженностью 11000 м., год постройки: 1976.

Согласно извещению, срок начала подачи заявок – 05 апреля 2016г. Срок окончания подачи заявок – 05 мая 2016г. до 17.00 местного времени.

Проведение конкурса и подведение итогов состоялось 11 мая 2016 г.

Установлено, что обозначенный выше конкурс признан несостоявшимся, с единственным участником – индивидуальным предпринимателем <...>.

20.05.2016 г. между муниципальным образованием Батуриинский сельсовет и индивидуальным предпринимателем <...> заключен договор аренды, предусматривающий передачу прав владения и пользования водопроводными сетями Батуриинского сельсовета (населенные пункты: с. Батурино).

Из анализа процедуры торгов, проведенной комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельными ресурсами, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (далее – КУМИ Администрации Шадринского района) следует, что передача прав владения и пользования в отношении указанных выше объектов водоснабжения осуществлена посредством проведенной процедуры конкурса на право заключения договора аренды водопроводов, находящихся в собственности Батуриинского сельсовета Шадринского района Курганской области

Согласно пункту 1.1 Раздела I конкурсной документации обозначенный выше конкурс проведен в соответствии с Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 г. № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного

пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

Вместе с тем, в силу части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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).

При этом частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении закреплено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, является ничтожным.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 21.07.2005 г. N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), законодательство Российской Федерации о концессионных соглашениях состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В силу статьи 1 Закона о концессионных соглашениях целями данного Закона являются привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации,

обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Закон о концессионных соглашениях регулирует отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, устанавливает гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются, в том числе, 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 граждан.

Частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях, решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, право собственности на которые принадлежат муниципальному образованию принимается органом местного самоуправления с учетом требований, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях решением о заключении концессионного соглашения устанавливаются:

1) условия концессионного соглашения в соответствии со статьей 10 Закона о концессионных соглашениях;

2) критерии конкурса и параметры критериев конкурса;

3) вид конкурса (открытый конкурс или закрытый конкурс);

4) перечень лиц, которым направляются приглашения принять участие в конкурсе, - в случае проведения закрытого конкурса;

5) срок опубликования в официальном издании, размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» сообщения о проведении открытого конкурса или в случае проведения закрытого конкурса срок направления сообщения о проведении закрытого конкурса с приглашением принять участие в закрытом конкурсе определенным решением о заключении концессионного соглашения лицам;

б) орган, уполномоченный концедентом на:

а) утверждение конкурсной документации, внесение изменений в конкурсную документацию, за исключением устанавливаемых в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения положений конкурсной документации;

б) создание конкурсной комиссии по проведению конкурса, утверждение персонального состава конкурсной комиссии.

В силу части 2.3. вышеупомянутой статьи, в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях, решением концедента о заключении концессионного соглашения наряду с предусмотренной частью 2 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях информацией устанавливаются:

1) задание, формируемое в соответствии с частью 2.4 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях, и минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера;

2) требование об указании участниками конкурса в составе конкурсного предложения мероприятий по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик этих мероприятий.

Частью 2.4. статьи 22 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что задание формируется, в частности, на основании утвержденных схем водоснабжения поселений и городских округов в части выполнения задач и достижения целевых показателей развития систем водоснабжения поселений и городских округов, зон централизованного и нецентрализованного водоснабжения, границ планируемых зон размещения объектов централизованных систем холодного водоснабжения, а также на основании данных прогноза потребления питьевой воды, технической воды, количества и состава сточных вод. Задание должно содержать величины необходимой мощности (нагрузки) водопроводных сетей, канализационных сетей и сооружений на них в определенных точках поставки, точках подключения (технологического присоединения), точках приема, точках подачи, точках отведения, сроки ввода мощностей в эксплуатацию и вывода их из эксплуатации. Задание не может содержать требования, ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

Нормой части 1.2. статьи 10 Закона о концессионных соглашениях предусматривается, что в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, концессионное соглашение наряду с предусмотренными частью 1 настоящей статьи существенными условиями должно содержать следующие существенные условия:

1) значения долгосрочных параметров регулирования деятельности

концессионера (долгосрочных параметров регулирования тарифов, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения, долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, определенных в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения);

2) задание и основные мероприятия, определенные в соответствии со статьей 22 Закона о концессионных соглашениях, с описанием основных характеристик таких мероприятий;

3) предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществлять в течение всего срока действия концессионного соглашения концессионером;

4) плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, плановые значения показателей надежности и энергетической эффективности объектов теплоснабжения, плановые значения иных предусмотренных конкурсной документацией технико-экономических показателей данных систем и (или) объектов (далее - плановые значения показателей деятельности концессионера);

5) порядок возмещения расходов концессионера, подлежащих возмещению в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения и не возмещенных ему на момент окончания срока действия концессионного соглашения.

В части 1 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрены общие требования к содержанию конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения.

Вместе с тем, частью 1.2. статьи 23 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 настоящего Федерального закона (в частности объекты водоснабжения), в конкурсную документацию также включаются:

1) минимально допустимые плановые значения показателей деятельности концессионера и долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 1.4 настоящей статьи;

2) проект концессионного соглашения и формируемое в соответствии с частью 2.4 статьи 22 настоящего Федерального закона задание;

3) требование об указании участниками конкурса в составе конкурсного предложения основных мероприятий, обеспечивающих достижение предусмотренных заданием целей и минимально допустимых плановых значений показателей деятельности концессионера, с описанием основных характеристик таких мероприятий;

4) объем полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя или объем отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому

году действия концессионного соглашения, а также прогноз объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, прогноз объема отпуска воды и (или) водоотведения на срок действия концессионного соглашения;

5) цены на энергетические ресурсы в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения, и прогноз цен на энергетические ресурсы на срок действия концессионного соглашения;

6) потери и удельное потребление энергетических ресурсов на единицу объема полезного отпуска тепловой энергии (мощности) и (или) теплоносителя, на единицу объема отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия концессионного соглашения (по каждому виду используемого энергетического ресурса);

7) величина неподконтрольных расходов, определяемая в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения (за исключением расходов на энергетические ресурсы, концессионной платы и налога на прибыль организаций);

8) один из предусмотренных частью 1.3 настоящей статьи методов регулирования тарифов;

9) предельные (минимальные и (или) максимальные) значения критериев конкурса, предусмотренных пунктами 2 - 5 части 2.3 статьи 24 настоящего Федерального закона;

10) предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки концессионера от осуществления регулируемых видов деятельности, предусмотренной нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, по отношению к предыдущему году;

11) иные цены, величины, значения, параметры, использование которых для расчета тарифов предусмотрено нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения;

12) копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества;

13) копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, в случае, если данная организация осуществляла эксплуатацию этого имущества в какой-либо момент в течение указанных периодов и была обязана вести бухгалтерский учет в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете;

14) размещаемые на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» копии предложений об установлении цен

(тарифов), поданных в органы исполнительной власти или органы местного самоуправления, осуществляющие регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов), за три последних периода регулирования деятельности организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, в случае наличия таких предложений. Указанные в пунктах 1, 4 - 7, 9 - 11 настоящей части цены, величины, значения, параметры определяются в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения. Уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации представляет по запросу концедента в порядке, установленном нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, цены, величины, значения, параметры, указанные в пунктах 1, 4 - 7, 9 - 11 настоящей части.

Таким образом, из анализа вышеупомянутых правовых норм следует, что перечень необходимых сведений, подлежащих обязательному включению в состав конкурсной документации, в случае если объектом концессионного соглашения выступают объекты водоснабжения, закреплен в части 1, части 1.2. статьи 23 Закона о концессионных соглашениях.

Частью 1 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях определено, что критерии конкурса устанавливаются решением о заключении концессионного соглашения и используются для оценки конкурсных предложений в порядке, установленном статьями 32 и 33 настоящего Федерального закона.

Норма части 2.3. статьи 24 Закона о концессионных соглашениях предусматривает, что в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 настоящего Федерального закона, в качестве критериев конкурса устанавливаются:

- 1) предельный размер расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения;
- 2) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта;
- 3) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на использование (эксплуатацию) данного объекта;
- 4) долгосрочные параметры регулирования деятельности концессионера в соответствии с частью 2.4 настоящей статьи;

5) плановые значения показателей деятельности концессионера;

6) плата концедента в случае, если в качестве критериев конкурса не установлены критерии, указанные в пунктах 2 и 3 настоящей части, и если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрена плата концедента.

В силу нормы, содержащейся в части 2.4. статьи 24 Закона о концессионных соглашениях к долгосрочным параметрам регулирования деятельности концессионера, которые в соответствии с частью 2.3 настоящей статьи устанавливаются в качестве критериев конкурса, относятся:

1) базовый уровень операционных расходов;

2) показатели энергосбережения и энергетической эффективности;

3) норма доходности инвестированного капитала, норматив чистого оборотного капитала в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод обеспечения доходности инвестированного капитала или метод доходности инвестированного капитала;

4) нормативный уровень прибыли в случае, если конкурсной документацией предусмотрен метод индексации установленных тарифов или метод индексации.

Нормой части 6 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях установлено, что использование критериев конкурса, не предусмотренных настоящей статьей, не допускается.

В соответствии с частью 5.2. статьи 32 Закона о концессионных соглашениях, оценка конкурсных предложений в соответствии с критериями конкурса, указанными в части 2.3 статьи 24 настоящего Федерального закона, осуществляется конкурсной комиссией посредством сравнения содержащихся в конкурсных предложениях условий. Наилучшие содержащиеся в конкурсных предложениях условия соответствуют:

1) дисконтированной выручке участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, более чем на два процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки;

2) наибольшему количеству содержащихся в конкурсном предложении наилучших плановых значений показателей деятельности концессионера по сравнению с соответствующими значениями, содержащимися в конкурсных предложениях иных участников конкурса, дисконтированные выручки которых превышают менее чем на два процента минимальное значение дисконтированной выручки, определенное на основании всех конкурсных предложений, или равны ему, в случае, если дисконтированная выручка участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение, отличается от дисконтированной выручки другого участника конкурса, для которого определено следующее по величине значение дисконтированной выручки после ее минимального значения, менее чем на два

процента превышающее минимальное значение дисконтированной выручки или равное ему.

В силу нормы, указанной в части 5.3. статьи 32 Закона о концессионных соглашениях дисконтированная выручка участника конкурса равна сумме следующих величин, рассчитанных в ценах первого года срока действия концессионного соглашения с применением коэффициента дисконтирования (далее - дисконтирование величин):

- 1) необходимая валовая выручка от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) на каждый год срока действия концессионного соглашения;
- 2) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента на использование (эксплуатацию) объекта концессионного соглашения, на каждый год срока действия концессионного соглашения;
- 3) расходы концессионера, подлежащие возмещению в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения и не возмещенные ему на дату окончания срока действия концессионного соглашения;
- 4) объем расходов, финансируемых за счет средств концедента, на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения на каждый год срока действия концессионного соглашения в случае, если решением о заключении концессионного соглашения, конкурсной документацией предусмотрено принятие концедентом на себя расходов на создание и (или) реконструкцию данного объекта;
- 5) плата концедента.

Нормой части 5.7. статьи 32 Закона о концессионных соглашениях закреплено, что в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 настоящего Федерального закона, необходимая валовая выручка от поставок товаров, оказания услуг по регулируемым ценам (тарифам) рассчитывается в соответствии с методическими указаниями по расчету регулируемых цен (тарифов), предусмотренными нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере теплоснабжения, в сфере водоснабжения и водоотведения, для предусмотренных частью 1.3 статьи 23 настоящего Федерального закона методов регулирования тарифов. При расчете необходимой валовой выручки используются цены, величины, значения, параметры, содержащиеся в конкурсном предложении и установленные конкурсной документацией.

Согласно части 6 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях, содержащиеся в конкурсных предложениях условия оцениваются конкурсной комиссией путем сравнения результатов суммирования итоговой величины, определенной в порядке, предусмотренном пунктом 3 части 5 настоящей статьи, и величины, определенной в порядке, предусмотренном частью 5.1 настоящей статьи. В случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях, содержащиеся в конкурсных предложениях условия оцениваются конкурсной

комиссией в порядке, установленном частью 5.2 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с частью 1 статьи 33 Закона о концессионных соглашениях победителем конкурса признается участник конкурса, предложивший наилучшие условия, определяемые в порядке, предусмотренном частью 6 статьи 32 настоящего Федерального закона. В случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в части 1.2 статьи 10 настоящего Федерального закона, наилучшие условия определяются в порядке, установленном частью 5.2 статьи 32 настоящего Федерального закона.

Таким образом, при определении победителя конкурса на право заключения концессионного соглашения необходимо учитывать критерии конкурса, установленные нормой части 2.3. статьи 24 Закона о концессионных соглашениях, в соответствии с которыми производится оценка конкурсных предложений в порядке, предусмотренном частью 5.2. статьи 32 Закона о концессионных соглашениях.

Из вышеизложенного следует, что Закон о концессионных соглашениях детально определяет конкретный порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, существенные условия данного соглашения, закрепляет цели использования такой формы государственно-частного партнерства как концессионное соглашение.

Частями 1-3 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях закреплено, что 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) (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.

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 Закона о концессионных соглашениях или существа концессионного соглашения.

В целях Закона о концессионных соглашениях к реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения.

Установлено, что объектами упомянутой выше процедуры конкурса являлись водопроводные сети Батуринского сельсовета 1976 г.

Из изложенного выше усматривается, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию вышеуказанных объектов водоснабжения и датой опубликования извещения о проведении обозначенного выше конкурса, превышает пять лет.

Тем самым, с учетом требований норм частей 1, 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и пользования на вышеперечисленные объекты водоснабжения должна быть осуществлена только по концессионным соглашениям, заключенным соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, в частности Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, организатором торгов – КУМИ Администрации Шадринского района, вопреки императивным требованиям части 1 и части 3 Закона о водоснабжении и водоотведении проведена процедура торгов в форме конкурса на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, в то время как в силу упомянутых выше правовых норм Закона о водоснабжении и водоотведении следовало провести процедуру торгов в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Соответственно, процедура торгов, объявленная КУМИ Администрации Шадринского района 05 апреля 2016 года, о чем на сайте torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении торгов №050416/0170423/01, проведена КУМИ Администрации Шадринского района в иной форме, чем это установлено требованиями Закона о водоснабжении и водоотведении.

Между тем, из вышеизложенных положений Закона о концессионных соглашениях следует, что заключение концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры накладывает на концессионера определенные обязательства по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения, что, в свою очередь, направлено на достижение такой цели Закона о концессионных соглашениях, как обеспечение эффективного использования муниципального имущества, и, как следствие, оказание влияния на реализацию публичных интересов в целом, а также соблюдение интересов конкретного муниципального образования в частности.

Необходимо отметить, что упомянутые выше специальные требования относительно конкурентной процедуры, предусматривающей последующий переход прав владения и (или) пользования на объекты, в частности, водоснабжения, обусловлены социальной значимостью данных объектов.

Таким образом, задачей Закона о концессионных соглашениях является выбор концессионера посредством проведения конкурентной процедуры в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения в целях обеспечения экономически эффективного использования публичной собственности, соблюдение принципа справедливой, а не произвольной передачи данных объектов тем или иным лицам, посредством поиска хозяйствующего субъекта в результате проведения процедуры конкурса в условиях конкуренции.

Соответственно, при проведении конкретной конкурентной процедуры выбор победителя, с которым будет заключен договор либо соглашение, должен осуществляться в строгом соответствии с правилами, установленными законодательством, регламентирующим проведение данной конкурентной процедуры, что, в свою очередь, неизбежно взаимосвязано с обязательным соблюдением формы проведения конкретной конкурентной процедуры, которую определил законодатель.

Учитывая изложенное выше, проведения процедуры торгов в форме конкурса на прав заключение договора аренды, равно как и договор, заключенный по результатам проведения данной процедуры торгов, влекут нарушение публичных интересов, а также прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества.

Вместе с тем, в процессе рассмотрения дела №АМЗ-47/2016 установлено, что выбор формы процедуры торгов (конкурс на право заключения договора аренды), предметом и объектом которой являлась передача имущественных прав на водопровод, находящийся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, осуществлен непосредственно Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, а не КУМИ Администрации Шадринского района.

11 января 2016 г. между Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области и КУМИ Администрации Шадринского района заключен договор, согласно которому Администрация Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области наделила КУМИ Администрации Шадринского района полномочиями на проведение конкурса на право заключения договора аренды, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования Батуринский сельсовет.

В соответствии с пунктом 2.1. указанного выше договора от 11 января 2016 г. КУМИ Администрации Шадринского района наделен следующими полномочиями при проведении конкурса:

- размещение извещения о проведении торгов, конкурсной документации, изменений в извещении о проведении торгов, конкурсной документации;
- представление конкурсной документации заинтересованному лицу, разъяснение конкурсной документации;
- принятие заявок на участие в конкурсе;
- проведение процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- рассмотрение, сопоставление и оценка заявок на участие в конкурсе.

В материалы дела №АМЗ-47/2016 Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области представлено письмо от 23.03.2016 г. №35, согласно которому Администрация Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской просит КУМИ Администрации Шадринского района провести

открытый конкурс на право заключения договора аренды водопровода, находящегося в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области.

Таким образом, анализ всей указанной выше информации свидетельствует о том, что именно Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области принято решение относительно проведения вышеуказанной процедуры торгов в форме конкурса на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области.

В свою очередь, КУМИ Администрации Шадринского района, основываясь на договоре, заключенном 11 января 2016 г. с Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, осуществило проведение процедуры торгов в той форме, как это указывалось в письме Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области от 23.03.2016 г. №35, то есть, в форме конкурса на право заключения договора аренды.

Таким образом, установлено, что процедура торгов, объявленная КУМИ Администрации Шадринского района 05 апреля 2016 года, о чем на сайте torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении торгов №050416/0170423/01, проведена КУМИ Администрации Шадринского района в иной форме, чем это установлено требованиями Закона о водоснабжении и водоотведении по причине того, что Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области в письме от 23.03.2016 г. №35 было обозначено на необходимость проведения процедуры торгов именно в форме конкурса на право заключения договора аренды.

Иными словами, при проведении указанного выше конкурса КУМИ Администрации Шадринского района явился, в сущности, исполнителем волеизъявления Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области и в рамках полномочий, переданных КУМИ Администрации Шадринского района в соответствии с договором от 11 января 2016 г., осуществил проведение именно той процедуры, которую указала Администрация Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области.

Следовательно, нарушение формы процедуры торгов допущено не на этапе проведения непосредственно процедуры торгов КУМИ Администрации Шадринского района, а в тот момент, когда Администрация Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области приняла решение о проведении процедуры торгов именно в форме конкурса на право заключения договора аренды, о чем Администрация Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области указала в своем письме от 23.03.2016 г. №35, адресованному КУМИ Администрации Шадринского района.

Федеральный закон от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции

указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Необходимо понимать, что органы публичной власти, реализуя свои полномочия, в силу специфики правового статуса способны оказывать существенное влияние как на экономическую систему в целом, так и на состояние конкуренции в частности. Причем с точки зрения антимонопольного регулирования это влияние выражается не столько в решении ими публично-правовых вопросов, сколько в применении властно-распорядительных полномочий в отношении отдельных лиц или по поводу отдельных обстоятельств.

Учитывая особое правовое положение государства, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, законодатель ввел ряд запретов и ограничений с целью минимизации негативного влияния на конкурентную среду со стороны органов власти путем злоупотребления ими своими полномочиями.

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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).

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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.

Учитывая изложенное, действие Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, выразившееся в принятии решения о проведении процедуры торгов в форме конкурса на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, а значит с нарушением формы процедуры торгов, предусмотренной требованиями части 1 и части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите

конкуренции, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, вследствие создания возможности сокращения количества неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников процедуры торгов, имеющих намерение получить права владения и пользования на вышеуказанные объекты водоснабжения, посредством участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения, однако лишенные возможности приобретения указанных прав, вследствие проведения организатором торгов конкурентной процедуры в иной форме, с нарушением правил части 1 и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении

Необходимо отметить, что согласно части 1 статьи 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 (далее - предупреждение).

В силу части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в [части 1](#) статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае выявления признаков нарушения, в том числе статьи [15](#) Закона о защите конкуренции. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи [15](#) Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Как уже указывалось выше, частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении закреплено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, является ничтожным.

Учитывая изложенное, **Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области** на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **предупреждает Администрацию Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области** (641812, Курганская область, Шадринский район, с. Батурино, ул. Гагарина, д. 7, ИНН 4522001719) **о необходимости прекращения нарушения антимонопольного законодательства путем совершения следующих действий:**

1. Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области (641812, Курганская область, Шадринский район, с. Батурино, ул. Гагарина, д. 7, ИНН 4522001719) обратиться к индивидуальному предпринимателю <...> с предложением о возврате Администрации Батуринского сельсовета

Шадринского района Курганской области объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района, переданных индивидуальному предпринимателю <...> в рамках договора аренды, заключенного 20 мая 2016 г.

В случае отказа индивидуального предпринимателя <...> от возврата объектов водоснабжения Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, переданных в рамках договора аренды от 20 мая 2016 г., Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области необходимо обратиться в суд с требованием о признании недействительным договора аренды, заключенного 20 мая 2016 г. между Администрацией Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области и индивидуальным предпринимателем <...>, и обязанности индивидуального предпринимателя <...> вернуть Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области объекты водоснабжения, переданные по указанному выше договору аренды.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано.

Срок выполнения предупреждения составляет двадцать дней.

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.

О выполнении предупреждения уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

•

Управления Федеральной
антимонопольной службы
по Курганской области И.В. Гагарина