

По результатам рассмотрения заявления гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Республики Карелия – АО «ТНС энерго Карелия» (исх.№146-06-20513 от 24.04.2019, вх.№2137 от 24.04.2019) о нарушении администрацией Боровского сельского поселения антимонопольного законодательства, а также законодательства о водоснабжении и водоотведении при передаче объектов водоснабжения и водоотведения ООО «РОСА», Карельским УФАС России установлено следующее.

Между администрацией Боровского сельского поселения, действующей от имени и в интересах муниципального образования «Боровское сельское поселение» и ООО «РОСА» заключены договоры аренды системы коммунальной инфраструктуры **водоснабжения** поселка Боровой от 01.05.2018 № II-95 и аренды системы коммунальной инфраструктуры **водоотведения** поселка Боровой от 01.05.2018 № II-96.

Из пункта 1.1. каждого из вышеперечисленных договоров следует, что они заключены на основании пункта 11 части 1 (**статья пропущена**) Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»).

Предметом договора № II-95 является передача Арендодателем Арендатору во временное владение и пользование объектов системы водоснабжения, перечень которого указан в Приложении №1 к Договору. Имущество предоставляется в аренду в целях бесперебойного обеспечения предоставления потребителям услуг водоснабжения на территории Боровского сельского поселения.

Приложением №1 к договору аренды № II-95 является перечень муниципального имущества системы коммунальной инфраструктуры водоснабжения п.Боровой.

В указанный перечень входит 24 объекта, среди которых помимо водопроводных сетей, водозаборов, насосов, скважин входят 2 транспортных средства: Экскаватор одноковшовый (2005 г.в.), экскаватор-погрузчик (2010 г.в.). Объекты водоснабжения, указанные в перечне, введены в эксплуатацию в период с 1972 по 2009 год.

Предметом договора № II-96 является передача Арендодателем Арендатору во временное владение и пользование объектов системы водоотведения, перечень которого указан в Приложении №1 к Договору. Имущество предоставляется в аренду в целях бесперебойного обеспечения предоставления потребителям услуг водоотведения на территории Боровского сельского поселения.

Приложением №1 к договору аренды № II-96 является перечень муниципального имущества системы коммунальной инфраструктуры водоотведения п.Боровой.

В указанный перечень входит 10 объектов. Объекты водоотведения, указанные

в перечне, введены в эксплуатацию в период с 1977 по 2004 год.

Из пункта 1.5 договоров аренды следует, что имущество находится в собственности муниципального образования «Боровское сельское поселение».

В силу пункта 1.4 каждого договора аренды, **срок договоров определен периодом: с 01.05.2018 до даты заключения концессионного соглашения по итогам открытого конкурса.**

В силу пункта 2.4.6 договоров, по истечении их срока Арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды имущества на новый срок.

Пунктом 2.4.3 договоров аренды Арендатору предоставлено право сдачи имущества в субаренду, как в целом, так и частично.

Из буквального толкования положений рассматриваемых договоров аренды, в частности пунктов 1.1 следует, что они заключены в порядке исключения, предусмотренного пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», - без проведения торгов.

Заключение договора без проведения торгов по указанному основанию предусмотрено в случае передачи прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом **на срок не более чем 30 календарных дней** в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Из пункта 1.4 каждого договора аренды следует, что они **заключены с 01.05.2018 на неопределенный срок**, что не соответствует требованиям пункта 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Более того, по информации, представленной администрацией письмом исх. №245 от 17.05.2019, в настоящий момент указанные договоры не расторгнуты, являются действующими, таким образом, ООО «РОСА» владеет муниципальным имуществом в отсутствие правовых оснований более 1 календарного года.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона с 07.05.2013 №103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон №103-ФЗ) **передача прав владения и (или) пользования централизованными системам горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения: отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных**

статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 **Закона о водоснабжении** передача прав владения (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 РФ и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов РФ **с учетом установленных Законом о водоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства РФ о концессионных соглашениях**, за исключением случаев, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении.

В соответствии с частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении если срок определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов 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**.

При этом, согласно части 3 и 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды систем и объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 24 настоящей статьи, является **ничтожным**.

Из перечня муниципального имущества к договорам аренды следует, что срок ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов водоснабжения/водоотведения, находящихся в муниципальной собственности, **превышает пять лет**.

Следовательно, при заключении договоров аренды муниципального имущества от 01.05.2018 № II-95 и № II-96 с ООО «РОСА», администрация Боровского сельского поселения должна была строго руководствоваться требованиями Закона №103-ФЗ и Закона о водоснабжении. Объекты водоснабжения и водоотведения, являющиеся предметом заключенных Администрацией договоров, **могли быть переданы только на основании концессионного соглашения**.

Целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1).

Конкуренция - 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 (пункт 7 статьи 4 ФЗ»).

Статьей 15 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) органов местного самоуправления.

В силу части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Администрация, заключив договоры аренды от 01.05.2018 № II-95 и № II-96 с ООО «РОСА», предоставила тем самым указанному Обществу необоснованные преимущества в осуществлении хозяйственной деятельности, поставила иных хозяйствующих субъектов в неравные условия.

В настоящее время законодательно предусмотрены антимонопольные требования к порядку заключения таких договоров, общие положения которых закреплены в ФЗ «О защите конкуренции», а специальные положения, распространяющиеся на отдельные виды государственного или муниципального имущества и на отдельные виды договоров - в иных федеральных законах.

В частности, специальные требования к порядку проведения торгов и заключения договоров аренды в отношении объектов водоснабжения/водоотведения, находящихся в государственной (муниципальной) собственности, предусмотрены в Законе о водоснабжении и Федеральном законе № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Ввиду социальной значимости и необходимости эффективного функционирования объектов водоснабжения (водоотведения) законодатель специально предусмотрел вышеуказанные дополнительные конкурентные меры для выбора лица, которому будет передано государственное или муниципальное имущество, и способного обеспечить наилучшие условия использования такого имущества.

Несоблюдение антимонопольных требований негативно влияет на конкурентную среду и не допускает потенциальных участников к возможности заключения договоров аренды или концессионных соглашений по результатам торгов.

Заключение администрацией Боровского сельского поселения договоров аренды от 01.05.2018 № II-95 и № II-96 противоречит требованиям части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», что на основании статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» является основанием для выдачи органу местного

самоуправления предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с наличием в действиях администрации Боровского сельского поселения признаков нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в передаче объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся в соответствии с частью 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» исключительно объектами концессионных соглашений, ООО «РОСА» путем заключения договоров аренды от 01.05.2018 № II-95 и № II-96 без проведения конкурсных процедур отбора, установленных Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Карельское УФАС России на основании статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости **в срок до 15 августа 2019 года** прекратить указанные действия путем расторжения договоров аренды от 01.05.2018 №II-95 и № II-96 и последующей передаче муниципального имущества в соответствии с требованиями статьи 41.1 Закона о водоснабжения и Федерального закона №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

О выполнении предупреждения сообщить в Карельское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением подтверждающих исполнение предупреждения документов).

Дополнительно Карельское УФАС России сообщает, что с учетом правовой позиции, выраженной ФАС России в письме от 04.10.2017 №ИА/68439/17, сформулированной на основании определения Верховного суда Российской Федерации от 31.07.2017 №303-КГ17-4054, действующее законодательство в настоящий момент не содержит положений, запрещающих передачу и закрепление государственного или муниципального имущества на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными и муниципальными предприятиями и учреждениями

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнении предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лица, выполнившие предупреждение, не подлежат административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 ФЗ «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.