

«19» апреля 2018 г.

г. Киров

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела № 11/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства – <...>,

УСТАНОВИЛ:

03.11.2017 г. в Кировское УФАС России поступило обращение Региональной службы по тарифам Кировской области № 3889-66-01-02 от 03.11.2017 г. (вх. № 7678 от 03.11.2017 г.) по вопросу наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области при распоряжении муниципальным имуществом, предназначенным для оказания жилищно-коммунальных услуг по водоснабжению.

В ходе рассмотрения обращения Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды имущества б/н от 30.10.2017 (далее – Договор) осуществлена передача ООО «Сельскохозяйственное предприятие «Косино» (Арендатор) во временное владение и пользование следующего муниципального имущества (согласно акту приема-передачи, приложения № 1 к Договору):

- скважина и водопроводная башня, год ввода в эксплуатацию 1984;
- скважина и водопроводная башня, год ввода в эксплуатацию 1963;
- скважина и водопроводная башня, год ввода в эксплуатацию 1970;
- водопроводные сети, год ввода в эксплуатацию 1968.

В соответствии с п. 1.3 Договора настоящий договор действует 11 месяцев.

Указанный договор аренды заключен без проведения процедуры торгов.

В соответствии с [п. 11 ч. 1 ст. 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются: системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка,

утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

Согласно [части 1 статьи 41.1](#) Федерального закона от 07.12.2011 № 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](#) настоящего Федерального закона.

В силу [части 3 статьи 41.1](#) Закона о водоснабжении и водоотведении 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).

Таким образом, если объекты водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в иных случаях – только концессионное соглашение.

При этом, согласно ч. 33 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в [части 1](#) настоящей статьи, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) или [24](#) настоящей статьи, является ничтожным.

Таким образом, администрация Косинского сельского поселения, передавая

без проведения торгов указанные объекты водоснабжения по договору аренды имущества б/н от 30.10.2017, нарушила требования ч. 3 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, включая необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

[Пунктом 7 части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Действия администрации Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области по передаче указанных объектов водоснабжения по договору аренды без проведения торгов могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, путем участия в торгах на право заключения концессионного соглашения, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта,

тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке оказания услуг по водоснабжению в территориальных границах Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области и содержат признаки нарушения пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции государственные и муниципальные преференции – предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 ст. 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [ч. 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области, передавая ООО «СХП «Косино» по договору аренды объекты водоснабжения без проведения процедуры торгов, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

На основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции Кировское УФАС России выдало администрации Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области предупреждение № 91 от 10.11.2017 (исх. № 6469/05 от 14.11.2017 г.) о необходимости прекращения в срок до 15.12.2017 г. действия, содержащего признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

принять меры по возврату в казну муниципального образования Косинское сельское поселение Верхошижемского района Кировской области муниципального имущества – объектов водоснабжения, переданных ООО «СХП «Косино» на основании договора аренды имущества б/н от 30.10.2017.

По ходатайству администрации Косинского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до

19.01.2018 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 7153/05 от 19.12.2017).

По ходатайству администрации Косинского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до 28.02.2018 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 368/05 от 23.01.2018).

По ходатайству администрации Косинского сельского поселения срок для выполнения предупреждения был продлен антимонопольным органом до 09.04.2018 г. (письмо Кировского УФАС России исх. № 1273/05 от 06.03.2018).

Информацию об исполнении предупреждения было предложено предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в срок до 12.04.2018 г.

Предупреждение № 91 от 10.11.2017 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, администрацией Косинского сельского поселения не было исполнено в установленный срок.

Согласно части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) 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.

На основании изложенного издан приказ Кировского УФАС России от 19.04.2018 № 39 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 11/05-18 к рассмотрению **на 03 мая 2018 г. в 11 часов 30 минут** по адресу: г. Киров, ул. К.Либкнехта, 55, вход со двора, каб. 5.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 11/05-18 в качестве ответчика администрацию Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области <...>.
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 11/05-18 в качестве заявителя Региональную службу по тарифам Кировской области (610020, г. Киров, ул.

Дерендяева, д. 23).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 11/05-18 в качестве заинтересованного лица общество с ограниченной ответственностью «Сельскохозяйственное предприятие «Косино» <...>.
5. Ответчику по делу **администрации Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области** представить в Кировское УФАС России заблаговременно, не позднее чем за три дня до рассмотрения дела, следующие сведения:

-пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства (пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции»);

-иные документы, которые, по Вашему мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

6. Заинтересованному лицу **ООО «СХП «Косино»** заблаговременно, не позднее чем за три дня до рассмотрения дела, представить в Кировское УФАС России следующие сведения:

-письменно высказать свою позицию по возбужденному делу;

-иные документы, которые, по их мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

Явка **администрации Косинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области**, в действиях которой содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, или её представителя по доверенности для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **обязательна**. В случае невозможности явки заявить ходатайство о рассмотрении дела в её отсутствие.