ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 058/01/15-505/2021

«12» июля 2021 г. г. Пенза

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства (далее также Комиссия) в составе:

- <...> – заместителя руководителя Пензенского УФАС России, председателя Комиссии;

членов Комиссии:

- <...>– начальника отдела контроля органов власти;

- <...> – государственного инспектора отдела контроля органов власти;

в присутствии представителя ответчика – Управления муниципального имущества города Пензы <...>

в отсутствие представителей заинтересованного лица – муниципального унитарного предприятия по очистке города, лицо уведомлено надлежаще,

рассмотрев дело № 058/01/15-505/2021 по признакам нарушения Управлением муниципального имущества города Пензы требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступило обращение гражданина, содержащее сведения о нарушении муниципальным унитарным предприятием по очистке города (далее – МУП по очистке города) антимонопольного законодательства при проведении закупок, передаче в пользование муниципального имущества.

По результатам рассмотрения обращения в действиях Управления муниципального имущества города Пензы (далее – УМИ г. Пензы), выразившихся в даче МУП по очистке города согласия на передачу в аренду объектов водоснабжения (магистральных сетей пос. Лесной), находящихся в муниципальной собственности города Пензы, путем проведения аукциона, установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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, либо о ликвидации или принятии мер по прекращению осуществления видов деятельности унитарного предприятия, которое создано или осуществляет деятельность с нарушением требований настоящего Федерального закона.

В силу части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В связи с изложенным Пензенским УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдано предупреждение № 3-01-03/09-2021 от 30.04.2021 УМИ г. Пензы о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с предупреждением УМИ г. Пензы необходимо было в срок до 01.06.2021:

1. Отменить приказ от 15.10.2020 № 627 «О даче согласия муниципальному унитарному предприятию по очистке города на заключение договора аренды магистральных сетей».

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

Предупреждение № 3-01-03/09-2021 от 30.04.2021 в установленный срок УМИ г. Пензы не выполнено.

В силу 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.

Учитывая изложенное, приказом Пензенского УФАС России от 16.06.2021 № 74 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено дело № 058/01/15-505/2021 в отношении Управления муниципального имущества города Пензы по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении муниципальному унитарному предприятию по очистке города согласия на передачу в аренду объектов водоснабжения (магистральных сетей пос. Лесной), путем проведения аукциона, что приводит (может привести) к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

В ходе анализа материалов дела установлено следующее.

12.10.2020 в УМИ г. Пензы от МУП по очистке города поступило обращение о даче согласия на сдачу магистральных сетей поселка Лесной протяженностью 2742 м в аренду путем проведения конкурсных процедур.

15.10.2020 УМИ г. Пензы издан приказ № 627 «О даче согласия муниципальному унитарному предприятию по очистке города на заключение договора аренды магистральных сетей» (далее – Приказ № 627), согласно которому УМИ г. Пензы дает согласие МУП по очистке города на проведение аукциона на право заключения договора аренды магистральных сетей пос. Лесной сроком на 5 лет.

Директором МУП по очистке города Старостиным С.В. утверждена документация об аукционе на право заключения договора аренды магистральной водопроводной сети пос. Лесной (далее – Документация).

Согласно пункту 1.1 Документации аукцион проводится в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ, Федеральным законом № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и положением о закупках МУП по очистке города.

В Единой информационной системе в сфере закупок в сети Интернет на сайте www.zakupki.gov.ru 03.11.2020 размещено извещение № 32009644290 о проведении Аукциона на право заключения договора аренды магистральной водопроводной сети пос. Лесной (далее – Аукцион).

Начальная (минимальная) цена лота в виде арендной платы, в размере ежегодного платежа, без учета налога на добавленную стоимость, операционных расходов –
2 973 322,00 (Два миллиона девятьсот семьдесят три тысячи триста двадцать два) рубля 00 копеек.

Дата начала срока подачи заявок – 03.11.2020 в 00:00 (МСК)

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) – 24.11.2020 в 16:00.

Дата рассмотрения заявок - 25.11.2020.

Дата проведения аукциона - 26.11.2020.

Согласно протоколу вскрытия конвертов от 25.11.2020 на участие в Аукционе была подана одна заявка – ООО «Горводоканал».

Протоколом подведения итогов открытого аукциона от 26.11.2020 аукцион признан не состоявшимся в связи с тем, что была подана одна заявка на участие, принято решение заключить договор с участником, подавшим единственную заявку на участие в аукционе.

28.12.2020 между МУП по очистке города и ООО «Горводоканал» заключен договор аренды № 449.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью.

Согласно статье 215 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления и лица, указанные в статье 125 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления

вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, которое предполагается использовать в целях извлечения прибыли, является Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества установлены статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Так, согласно части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

В порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении, в том числе государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям (часть 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

Особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, установлены главой 7.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон № 416-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ 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.

Согласно части 6 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

С 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (часть 6 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

Извещение о проведении конкурса размещается не менее чем за тридцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе, извещение о проведении аукциона размещается не менее чем за двадцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в аукционе (часть 5.1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 909 в качестве адреса официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении конкурсов и 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, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации определен адрес сайта www.torgi.gov.ru.

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения

договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (Далее – Правила).

Согласно пункту 3.1 Правил заключение договоров аренды в отношении объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ.

При проведении 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, указанного в части 3 статьи 17.1 Закона защите конкуренции, организатором конкурсов или аукционов является, в том числе, уполномоченный собственником обладатель права хозяйственного ведения или оперативного управления (государственное или муниципальное унитарное предприятие, учреждение) или иное лицо, обладающее правами владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества (пункт 4 Правил).

Извещение о проведении конкурса размещается на официальном сайте торгов не менее чем за тридцать дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе (пункт 29 Правил)

Требования к содержанию извещения и конкурсной документации установлены пунктами 31 и 40 Правил.

В соответствии с частью 4 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ в случае, если права владения и (или) пользования объектами и (или) системами, указанными в части 1 настоящей статьи, передаются по договору аренды или по концессионному соглашению, указанные системы и (или) объекты подлежат обязательному техническому обследованию в порядке, установленном настоящим Федеральным законом. Результаты технического обследования указываются в конкурсной документации.

Часть 8 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ предусматривает, что конкурсная документация формируется в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и должна содержать, в частности:

1) плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности;

2) значения долгосрочных параметров регулирования тарифов в соответствии с частью 14 настоящей статьи;

3) объем отпуска воды и (или) водоотведения в году, предшествующем первому году действия договора аренды, а также прогноз объема отпуска воды и (или) водоотведения на срок действия такого договора аренды;

4) цены на энергетические ресурсы в году, предшествующем первому году действия договора аренды, а также прогноз цен на срок действия договора аренды;

5) потери и удельное потребление энергетических ресурсов на единицу объема отпуска воды и (или) водоотведения в год, предшествующий первому году действия договора аренды (по каждому используемому энергетическому ресурсу);

6) величину неподконтрольных расходов, определенную в соответствии с основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации, за исключением расходов на энергетические ресурсы, арендной платы и налога на прибыль организаций;

7) предельные (минимальные и (или) максимальные) значения предусмотренных частью 12 настоящей статьи критериев конкурса;

8) предельный (максимальный) рост необходимой валовой выручки арендатора от осуществления регулируемых видов деятельности в сфере водоснабжения и (или) водоотведения по отношению к каждому предыдущему году;

9) один из методов регулирования тарифов, предусмотренных частью 13 настоящей статьи;

10) величину арендной платы;

11) размер задатка;

12) сумму, на которую победителем конкурса должна быть предоставлена банковская гарантия, обеспечивающая исполнение обязательств арендатора перед арендодателем по договору аренды, а также обязательства арендатора перед арендодателем по договору аренды, надлежащее исполнение которых обеспечивается указанной банковской гарантией (за исключением обязательств, предусмотренных пунктами 6 - 8 части 1 статьи 41.3 настоящего Федерального закона);

13) иные цены, величины, значения, параметры, использование которых для расчета тарифов предусмотрено основами ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными Правительством Российской Федерации;

14) копию отчета о техническом обследовании передаваемого арендатору по договору аренды имущества;

15) копии годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности за три последних отчетных периода организации, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого арендатору по договору аренды имущества, в случае осуществления этой организацией эксплуатации данного имущества в какой-либо момент в течение указанных периодов и исполнения обязанности по ведению бухгалтерского учета в соответствии с законодательством Российской Федерации о бухгалтерском учете;

16) требования к указанным в части 24 настоящей статьи договорам поставки электрической энергии, а также к банковским гарантиям, предоставляемым в качестве обеспечения исполнения обязательств по оплате по указанным договорам, в том числе суммы, на которые должны быть выданы банковские гарантии, и срок их действия.

Частью 9 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ установлено, что при размещении информации о проведении торгов наряду с конкурсной документацией на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов подлежат размещению копии предложений об установлении тарифов, поданных в органы регулирования тарифов в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения за три последних отчетных периода организацией, осуществлявшей эксплуатацию передаваемого арендатору по договору аренды имущества, в случае наличия данных предложений.

Согласно части 6 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Договором аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, наряду с общими требованиями, установленными гражданским законодательством, должны предусматриваться обязанности арендатора по поставкам абонентам товаров, оказанию услуг в сфере водоснабжения и (или) водоотведения с использованием передаваемого в аренду имущества в соответствии с условиями, предусмотренными настоящим Федеральным законом, конкурсной документацией, заявкой арендатора на участие в конкурсе (часть 7 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ).

В силу части 2 статьи 41.2 Закона № 416-ФЗ договор аренды систем и (или)

объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 настоящего Федерального закона, должен включать в себя следующие существенные условия:

1) описание централизованных систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 настоящего Федерального закона, в том числе их технико-экономические показатели и целевое назначение;

2) размер арендной платы;

3) срок договора аренды;

4) плановые значения показателей надежности, качества, энергетической эффективности;

5) значения долгосрочных параметров регулирования тарифов;

6) предельные сроки прекращения поставок абонентам соответствующих товаров, оказания услуг и допустимый объем непредоставления соответствующих товаров, услуг, превышение которых является существенным нарушением условий договора аренды;

7) порядок возмещения расходов арендатора, которые подлежат возмещению арендатору в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения, но не будут ему возмещены на день окончания срока действия договора аренды.

Таким образом, 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, должна осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса в порядке, предусмотренном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, Правилами, утвержденными приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, с учетом особенностей, установленных статьей 41.1 Закона № 416-ФЗ. Информация о проведении конкурса должна быть размещена на официальном сайте www.torgi.gov.ru. Договор аренды, заключаемый по результатам конкурса должен включать в себя существенные условия, определенные частью 2 статьи 41.2 Закона № 416-ФЗ.

В нарушение указанных норм Управление муниципального имущества города Пензы согласовало МУП по очистке города передачу в аренду объектов водоснабжения (магистральных сетей пос. Лесной), находящихся в муниципальной собственности города Пензы, путем проведения аукциона.

Извещение и документация об аукционе, размещенная МУП по очистке города не соответствует требованиям пунктов 31 и 40 Правил, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, частям 4, 8 и 9 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ, а также размещены с нарушением срока, установленного частью 5.1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции. Договор аренды № 449 от

28.12.2020, заключенный МУП по очистке города с ООО «Горводоканал» по результатам аукциона не соответствует требованиям части 2 статьи 41.2 Закона № 416-ФЗ, так как не содержит существенные условия, предусмотренные пунктами 4–7 указанной части.

Согласно пункту 1 стать 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее – Федеральный закон № 161-ФЗ) унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

От имени муниципального образования права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

В силу пункта 2 статьи 18 Федерального закона № 161-ФЗ государственное или муниципальное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника имущества государственного или муниципального предприятия.

В соответствии с подпунктами 10 и 11 пункта 1 статьи 20 Федерального закона № 161-ФЗ собственник имущества унитарного предприятия в отношении указанного предприятия дает согласие на распоряжение недвижимым имуществом, а в случаях, установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или уставом унитарного предприятия, на совершение иных сделок; осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества.

В соответствии с постановлением Администрации г. Пензы от 14.05.2019 № 832 построенный объект «Строительство магистральной водопроводной сети до поселка Лесной» включен в реестр муниципальной собственности города Пензы.

Согласно выписке из Реестра муниципального имущества № 2530 от 20.04.2021 указанное выше имущество передано МУП по очистке города на праве хозяйственного ведения.

В соответствии с пунктами 1.1, 1.15, 1.17 части 1 статьи 44.1 Устава города Пензы Управление муниципального имущества города Пензы:

- осуществляет полномочия, связанные с владением, пользованием и

распоряжением имуществом, находящимся в муниципальной собственности города Пензы, в соответствии с федеральными законами, законами Пензенской области и решениями Пензенской городской Думы;

- осуществляет права собственника имущества муниципальных предприятий и учреждений;

- осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью муниципального имущества, переданного в хозяйственное ведение муниципальным унитарным предприятиям и в оперативное управление муниципальным учреждениям, казенным предприятиям, а также переданного в установленном порядке иным лицам;

Таким образом, Управление муниципального имущества города Пензы является уполномоченным органом местного самоуправления города Пензы, которое должно осуществлять контроль за законностью передачи в аренду муниципального имущества, находящегося в хозяйственном ведении у муниципальных унитарных предприятий.

Часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещает 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 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).

Согласно позиции Верховного Суда РФ, выраженной в пункте 34 Постановления Пленума от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», при наличии спора о соответствии статье 15 Закона о защите конкуренции правовых актов, решений, действий (бездействия) антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить угрозу наступления таких последствий на определенном товарном рынке, в том числе в результате нарушения прав и законных интересов отдельных участников рынка, создания для них конкурентных преимуществ или препятствий в конкуренции на товарных рынках.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся: 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.

Рассматриваемые действия УМИ г. Пензы, выразившиеся в неверном определении формы проведения торгов, повлекли за собой (могли повлечь) ограничение, устранение конкуренции на товарном рынке.

Так, конкурс, как форма проведения торгов, существенно отличается от аукциона.

Согласно пункту 142 Правил, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора, либо действующий правообладатель, если он заявил о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом наиболее высокой цене договора.

В соответствии с пунктом 86 Правил, победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

В силу части 18 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения и (или) водоотведения победителем конкурса признается участник конкурса, предложивший наилучшие условия, которые определены посредством сравнения условий, предложенных в заявках на участие в конкурсе его участниками. Наилучшие условия соответствуют дисконтированной выручке участника конкурса, для которого определено ее минимальное значение.

Согласно части 12 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ в качестве критериев конкурса устанавливаются:

1) объем финансовой поддержки, необходимой арендатору и предоставляемой арендодателем в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством, поставками товаров, оказанием услуг с использованием систем и (или) объектов, указанных в

части 1 настоящей статьи;

2) долгосрочные параметры регулирования тарифов в соответствии с частью 15 настоящей статьи.

В соответствии с частью 83.1 Правил оценка заявок на участие в конкурсе на право заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения и (или) водоотведения осуществляется посредством расчета дисконтированной выручки для каждого участника конкурса в соответствии со статьей 41.1 Федерального закона о водоснабжении и водоотведении.

В силу пункта 84.1 Правил содержащиеся в заявках на участие в конкурсе на право заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения и (или) водоотведения условия оцениваются конкурсной комиссией в соответствии со статьей 41.1 Федерального закона о водоснабжении и водоотведении путем сравнения дисконтированной выручки участников конкурса.

Таким образом, при проведении конкурса на предоставление в аренду объектов водоснабжения возможность участника стать победителем зависит не от ценового предложения, а от условий исполнения договора в соответствии с критериями конкурса.

При проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения и (или) водоотведения цена договора не указывается в заявке участника и не подлежит оценке при подведении итогов конкурса.

Проведение конкурентной процедуры в нарушение действующего законодательства, не способствует выявлению потенциальных желающих получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, а приводит (может привести) к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение договоров аренды муниципального имущества.

Несоблюдение установленных федеральным законодательством обязательных порядка и требований к проведению торгов не обеспечивает условия равной и справедливой конкуренции.

Согласие Управления муниципального имущества города Пензы, выраженное в приказе Управления от 15.10.2020 № 627, на передачу в аренду объектов водоснабжения путем проведения аукциона в нарушение требований действующего законодательства приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке услуг водоснабжения, что запрещено антимонопольным законодательством.

Ссылки представителей УМИ г. Пензы на пункт 1 части 1 статьи 48 и часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции являются необоснованными на

основании следующего.

В силу положения части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, в связи с его устранением.

С учетом данного положения, в случае исполнения предупреждения и поступления информации об этом в антимонопольный орган после истечения установленного в нем срока, но до возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства такое дело не может быть возбуждено, а заявителю (при его наличии) на основании пункта 7 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции должно быть направлено решение об отказе в возбуждении дела в связи с устранением признаков нарушения антимонопольного законодательства (данная позиция изложена в Письме ФАС России от 25.12.2018 N СП/106730/18 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, выдаче и исполнении предупреждений»).

Дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении УМИ г. Пензы в связи с неисполнением предупреждения № 3-01-03/09-2021 от 30.04.2021 возбуждено 16.06.2021, предупреждение УМИ г. Пензы исполнено 21.06.2021, то есть после возбуждения дела.

Таким образом, у Пензенского УФАС России отсутствуют основания для прекращения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении УМИ г. Пензы.

В соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», Пензенским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке в объеме, необходимом для принятия решения.

В соответствии с пунктом 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 Закона о защите конкуренции (за исключением пункта 11 части 1 статьи 15 Закона 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;

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

(бездействия).

Временной интервал исследования товарного рынка в настоящем деле определен с даты издания приказа УМИ г. Пензы № 627 «О даче согласия муниципальному унитарному предприятию по очистке города на заключение договора аренды магистральных сетей» (15.10.2020) по дату его отмены (21.06.2021).

Продуктовые границы товарного рынка определены как оказание услуг по водоснабжению (ОКВЭД 36.00.2), исходя из того, что цель использования муниципального имущества, согласие на передачу которого дано УМИ г. Пензы – оказания услуг водоснабжения в городе Пензе.

Географические границы товарного рынка определены как территория г. Пензы, исходя из границ территории, на которой осуществляет свои полномочия УМИ г. Пензы, а также границ территории, на которой осуществляется поставка товара (услуги водоснабжения).

Оценивая изменения (возможные изменения) состояния конкуренции на товарном рынке в результате издания приказа УМИ г. Пензы о даче согласия МУП по очистке города на заключение договора аренды магистральных сетей в пос. Лесной путем проведения аукциона, необходимо отметить, что указанные действия привели (могли привести) к ограничению или устранению конкуренции на товарном рынке.

Учитывая установленные по делу обстоятельства, Комиссия единогласно пришла к выводу о наличии в действиях Управления муниципального имущества города Пензы, выразившихся в даче МУП по очистке города согласия на проведение аукциона на право заключения договора аренду объектов водоснабжения (магистральных сетей пос. Лесной), находящихся в муниципальной собственности города Пензы, нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Пензенского УФАС России