

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2/05-22

### о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«13» января 2022 г.

г. Киров

В Кировское УФАС России поступило обращение Региональной службы по тарифам Кировской области по вопросу законности передачи объектов водоснабжения и водоотведения ООО «Водоканал» на основании договора аренды муниципального имущества № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г.

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

Между администрацией Оричевского городского поселения Оричевского района Кировской области (Арендодатель) и ООО «Водоканал» (Арендатор) заключен договор аренды муниципального имущества № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г. (далее – Договор) по передаче во временное владение и пользование муниципального имущества (недвижимое и движимое имущество, в том числе транспортные средства), перечень которого определен приложением № 3 к Договору.

Указанное имущество находится в собственности муниципального образования Оричевское городское поселение Оричевского района Кировской области в соответствии с принятым решением о разграничении муниципальной собственности (постановление администрации Оричевского района Кировской области № 500 от 29.10.2013 г. «О передаче имущества из муниципальной собственности Оричевского муниципального района Кировской области в муниципальную собственность городских и сельских поселений района»).

Как сообщила администрация Оричевского городского поселения Оричевского района Кировской области в письме исх. № 2088 от 15.10.2021 г., рассматриваемый договор аренды заключен без проведения процедуры торгов в соответствии со статьей 617 Гражданского кодекса РФ (сохранение договора аренды в силе при изменении сторон) на основании ранее заключенного договора аренды администрацией Оричевского района Кировской области.

Согласно п. 7.1 Договора настоящий договор вступает в силу с момента его подписания, распространяет свое действие на правоотношения, возникшие с 01.12.2013 г., и действует по 31.10.2014 г.

Настоящий договор по истечении срока действия считается продленным на последующий срок на тех же условиях, если за месяц до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении, либо о заключении нового договора (п. 7.2 Договора).

Дополнительными соглашениями № 1, № 2 от 18.08.2015 г., № 3 от 19.08.2015 г., № 8 от 24.04.2019 г. сторонами вносились изменения в части изменения перечня

арендуемого имущества (в том числе его дополнения ранее не предусмотренными объектами муниципального имущества), а также расчета арендной платы.

Порядок распоряжения переданным муниципальным имуществом регламентируется положениями ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), а также положениями Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

В соответствии с частью 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, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Администрация Оричевского городского поселения Оричевского района Кировской области, передавая ООО «Водоканал» без проведения торгов объекты муниципального имущества (транспортные средства) по договору аренды муниципального имущества № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г., нарушила требования ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, в результате заключения дополнительных соглашений, изменяющих предмет договора, размер арендной платы, целевое назначение объекта и другие существенные условия договора у сторон возникают новые правоотношения, которые должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (согласно [пункту 1 статьи 422](#) ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 41.1 Закона 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 соответствии с ч. 3 ст. 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 централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными

объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое 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 срок эксплуатации объектов водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, превышает пять лет, в отношении таких объектов может быть заключено только концессионное соглашение.

В соответствии с ч. 6 ст. 5 Федерального закона от 07.05.2013 г. № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» со дня официального опубликования настоящего Федерального закона и до 1 января 2015 года допускалась передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении (в редакции настоящего Федерального закона), по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Вместе с тем, в нарушение требований действующего законодательства в настоящее время объекты муниципального имущества, переданные в аренду 01.12.2013 г. без проведения процедуры торгов, продолжают находиться в пользовании ООО «Водоканал».

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 централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона. Порядок заключения концессионного соглашения регламентирован положениями главы 3 настоящего Закона.

Таким образом, договор аренды муниципального имущества № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г. был заключен администрацией Оричевского городского поселения с ООО «Водоканал» без проведения конкурентных процедур в нарушение

требований ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, указанные объекты водоснабжения и водоотведения находятся в пользовании ООО «Водоканал» в нарушение ч. 3 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях.

В соответствии с пунктами 2, 7 части 1 статьи 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, а также предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относятся обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

По смыслу вышеуказанных норм следует, что любые действия (бездействие) органов местного самоуправления, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, противоречат антимонопольному законодательству РФ.

То есть достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Непроведение конкурсов и аукционов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса, аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, выполнить работы, услуги, получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. Необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение договоров по владению и пользованию государственным (муниципальным) имуществом, и соответственно, необоснованно препятствует осуществлению ими деятельности.

Данные выводы корреспондируют с позицией Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11 по делу

№ А66-7056/2010. 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, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение администрацией Оричевского городского поселения договора аренды муниципального имущества без проведения процедуры торгов лишило иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях. Передавая во временное владение и пользование имущество без применения процедуры торгов, администрация Оричевского городского поселения совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в территориальных границах Оричевского городского поселения Оричевского района Кировской области, что противоречит п. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции государственные или 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.

Антимонопольный орган квалифицирует передачу муниципального имущества по договору аренды № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г. ООО «Водоканал» без проведения процедуры торгов как предоставление муниципальной преференции с нарушением порядка, установленного статьями 19, 20 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного Кировское УФАС России приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату в казну муниципального образования Оричевское городское поселение Оричевского района Кировской области муниципального имущества, переданного по договору аренды № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г. ООО «Водоканал».

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.

С учетом изложенного и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Кировское УФАС России **предупреждает администрацию Орчевского городского поселения Орчевского района Кировской области** о необходимости прекращения в срок до 18.04.2022 г. действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

принять меры по возврату в казну муниципального образования Орчевское городское поселение Орчевского района Кировской области объектов муниципального имущества, переданных ООО «Водоканал» на основании договора аренды № 12-2013/10-07 от 01.12.2013 г. (в редакции дополнительных соглашений к Договору).

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч. 6 ст. 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 (ч. 7 ст. 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель управления

<...>