

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 4/05-22

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 № 3 от 02.07.2012 г.

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

Между администрацией Усовского сельского поселения Оричевского района Кировской области (Арендодатель) и ООО «Водоканал» (Арендатор) заключен договор аренды муниципального имущества № 3 от 02.07.2012 г. (далее – Договор) по передаче во временное владение и пользование муниципального имущества, перечень которого определен приложением № 3 к Договору:

1. Водопроводная сеть, 1982 г. ввода в эксплуатацию.
2. Скважина артезианская № 3331 с башней, 1977 г. ввода в эксплуатацию.
3. Канализационная сеть (2 км), 1986 г. ввода в эксплуатацию.
4. Насосная станция, 1985 г. ввода в эксплуатацию.

Указанный договор аренды муниципального имущества был заключен по результатам проведения открытого конкурса (извещение № 170512/1299604/01 от 18.05.2012 г.; лоты № 1, 2).

В силу п. 1.3 Договора настоящий договор действует с 02.07.2012 г. по 31.12.2012 г.

В соответствии с п. 1.5 Договора настоящий договор считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора.

Согласно извещению о проведении торгов срок действия договора аренды составляет 5 лет.

На момент заключения настоящего договора порядок распоряжения муниципальным имуществом регламентировался положениями ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

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.

Согласно с ч. 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (в ред. от 30.12.2012 г.) по истечении срока договора аренды, указанного в **частях 1 и 3** настоящей статьи, заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством Российской Федерации, при одновременном соблюдении следующих условий:

- 1) размер арендной платы определяется по результатам оценки рыночной стоимости объекта, проводимой в соответствии с законодательством, регулирующим оценочную деятельность в Российской Федерации, если иное не установлено другим законодательством Российской Федерации;
- 2) минимальный срок, на который перезаключается договор аренды, должен составлять не менее чем три года. Срок может быть уменьшен только на основании заявления арендатора.

Таким образом, в рассматриваемом случае по окончании установленного срока действия договора аренды, заключенного на торгах, муниципальное имущество подлежало передаче в аренду на новый срок с соблюдением требований ч. 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции либо по результатам проведения торгов.

Вместе с тем, в нарушение требований законодательства объекты муниципального имущества продолжают находиться в пользовании ООО «Водоканал» на основании договора аренды муниципального имущества № 3 от 02.07.2012 г., срок действия которого истек.

В настоящее время указанное имущество находится в собственности муниципального образования Оричевский муниципальный район Кировской области в соответствии с принятым решением о разграничении муниципальной собственности (распоряжение министерства имущественных отношений и инвестиционной политики Кировской области от 18.05.2020 г. № 530).

В соответствии с дополнительным соглашением б/н от 28.08.2020 г. произведена замена стороны по Договору: с момента подписания настоящего соглашения права и обязанности Арендодателя переходят к Управлению муниципальной собственностью Оричевского района (И Н Н 4324001650), действующему в интересах муниципального образования Оричевский муниципальный район Кировской области.

Согласно части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 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 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 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, 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 Управлением муниципальной собственностью Оричевского района дополнительного соглашения б/н от 28.08.2020 г. о замене стороны по Договору,

продолженному в нарушение требований действующего законодательства, а также фактический отказ от проведения процедуры торгов лишили иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях.

Оставляя имущество во временном владении и пользовании ООО «Водоканал» без применения процедуры торгов, Управление муниципальной собственностью Оричевского района совершило действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в территориальных границах Усовского сельского 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 предоставление муниципального имущества по договору аренды № 3 от 02.07.2012 г., продолженному в нарушение требований законодательства (с учетом дополнительного соглашения б/н от 28.08.2020 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 Оричевский муниципальный район Кировской области муниципального имущества, переданного по договору аренды № 3 от 02.07.2012 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 Управление муниципальной собственностью Оричевского района** 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 Оричевский муниципальный район Кировской области объектов муниципального имущества, переданных ООО «Водоканал» на основании договора аренды муниципального имущества № 3 от 02.07.2012 г. ООО «Водоканал» (в редакции дополнительного соглашения б/н от 28.08.2020 г.).

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

<...>