

12 июля 2016 года

г. Омск

Резолютивная часть решения оглашена 29.06.2016

В полном объеме решение изготовлено 12.07.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 05/02-16 по признакам нарушения Администрацией Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области (<...>) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Администрацией Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области и ООО «Русводоканал» (<...>) статьи 16 Закона о защите конкуренции,

при участии от заявителя по делу – ООО «Овощевод»: <...> (доверенность от 01.02.2016 без номера, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 02.08.2014 55 АА 0948965, личность удостоверена паспортом);

в отсутствие от заявителя по делу – ООО «Русвод»;

при участии от ответчиков по делу:

Администрации Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области (далее – Администрация): <...> (доверенность от 14.03.2016 без номера, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 14.03.2016 без номера, удостоверение № 27, выдано 12.11.2013),

ООО «Русводоканал»: <...>(протокол от 24.07.2015 № 1/3, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. Дело № 05/02-16 возбуждено приказом руководителя Омского УФАС России от 17.02.2016 № 12 на основании материалов проверки КУСП № 2361 в отношении должностных лиц Администрации, направленных из ОМВД России по Русско-Полянскому району, обращений ООО «Русвод» (направленного из Прокуратуры Русско-Полянского района Омской области), ООО «Овощевод», указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

1.1. Из материалов проверки КУСП № 2361 в отношении должностных лиц Администрации, направленных из ОМВД России по Русско-Полянскому району, следует, что 24.07.2014 между Администрацией и ООО «Овощевод» заключен договор аренды объектов водоснабжения № 2, сроком действия с 24.07.2014 по 22.08.2014. С 23.08.2014 по 14.09.2014 ООО «Овощевод» продолжало пользование объектами водоснабжения.

Указанные обстоятельства, по мнению ОМВД России по Русско-Полянскому району, содержат признаки административного правонарушения, предусмотренные статьей 14.9 КоАП РФ.

1.2. Как следует из обращения ООО «Русвод», Администрация обязана провести открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения на объекты водоснабжения не позднее 15.09.2015. Руководствуясь положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) информация о проведении конкурса и конкурсная документация должны быть размещены на официальном сайте в сети «Интернет» не позднее конца апреля – начала мая 2015 года. Вместе с тем, по состоянию на 30.07.2015 конкурс на право заключения концессионного соглашения не объявлен.

ООО «Русвод» также указывает, что предоставление Администрацией ООО «Овощевод» муниципальной преференции в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства путем передачи в аренду муниципального имущества для организации холодного водоснабжения населения Русско-Полянского городского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области незаконно; договор аренды, заключенный в рамках муниципальной преференции, между ООО «Овощевод» и Администрацией ничтожен.

В подтверждение своих доводов ООО «Русвод» были представлены копии документов, в том числе:

- письма прокуратуры Русско-Полянского района Омской области от 04.09.2014;
- письма прокуратуры Русско-Полянского района Омской области от 28.10.2014;
- постановления о направлении материалов проверки в орган предварительного расследования для решения вопроса об уголовном преследовании от 15.12.2015.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе ООО «Русвод», а также пояснил, что в результате несвоевременного проведения конкурсных процедур Общество было ограничено в участии в конкурсе.

1.3. Как следует из обращения ООО «Овощевод», Общество является владельцем лицензии на пользование недрами ОМС 01202 ВЭ от 10.11.2014 с целевым назначением по добыче подземных вод, используемых для целей питьевого и хозяйственно-бытового водоснабжения на Солнечном участке недр, сроком действия до 10.11.2039 года, выданного Департаментом по недропользованию по Сибирскому федеральному округу, путем водозабора из следующих скважин:

- сооружение – скважина артезианская, Литера А, 1987 г., инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, ж/д ст. Русская Поляна, 1б;
- сооружение – скважина, площадь 750 м., Литера А, 1977 г., инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, р.п. Русская Поляна, ул. Дружбы, 18;
- сооружение – скважина, площадь 750 м., Литера А, 1974 г., инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, р.п. Русская Поляна, ул. Дружбы, 20;
- сооружение – скважина, Литера А, 1972 г. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Невольное, 18а;
- сооружение – скважина, Литера АТ, 1972 г. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Андриановка, 81;
- сооружение – скважина, Литера А, 1983 г. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Там-Чилик, 23а.

02.12.2015 ООО «Овощевод» было получено уведомление Департамента по недропользованию по Сибирскому федеральному округу о досрочном прекращении права пользования Солнечным участком недр» (от 26.11.2015 исх. № СФО-01-01-10/1357), согласно которому основанием прекращения права пользования участком недр ООО «Овощевод», является обращение ООО «Русводоканал», предоставившего договор аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 от 05.10.2015.

Таким образом, по мнению ООО «Овощевод», Администрацией, в нарушение Закона о защите конкуренции, без проведения торговых процедур был заключен договор аренды муниципального имущества с ООО «Русводоканал», что привело к ограничению конкуренции и нарушению прав ООО «Овощевод», как владельца лицензии.

ООО «Овощевод» указывает, что 31.07.2015 на официальном сайте www.torgi.gov.ru в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет» Администрацией была размещена информация о проведении конкурса, в том числе: извещение № 310715/1630156/01 о проведении конкурса, конкурсная документация.

Согласно протоколу вскрытия конвертов от 14.12.2015 всего на участие в конкурсе поступила 1 заявка – ООО «Русводоканал». Решением комиссии конкурс признан несостоявшимся, а единственная заявка – ООО «Русводоканал», в нарушение требований конкурсной документации – соответствующей требованиям, установленным конкурсной документации.

В подтверждение своих доводов ООО «Овощевод» были представлены копии документов, в том числе:

– письма Департамента по недропользованию по Сибирскому федеральному округу от 26.11.2015 № СФО-01-01-10/1351;

– письма Департамента по недропользованию по Сибирскому федеральному округу от 08.12.2015 № СФО-01-01-11/1418;

– письма Департамента по недропользованию по Сибирскому федеральному округу от 30.03.2016 № СФО-01-01-10/362;

– договора аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 2 от 15.09.2014 (с приложением);

– лицензии на пользование недрами ОМС 01202 ВЭ.

На заседании Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе ООО «Овощевод», а также пояснил, что в результате несвоевременного проведения конкурсных процедур Общество было ограничено в участии в конкурсе.

2. Определением о назначении дела № 05/02-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 01.03.2016 Администрация привлечена к участию в деле в качестве ответчика по части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Определением об отложении рассмотрения дела № 05/02-16 от 08.04.2016 Администрация и ООО «Русводоканал» привлечены к участию в деле в качестве ответчиков по статье 16 Закона о защите конкуренции.

Из пояснений Администрации следует, что договоры аренды казенного имущества Русско-Полянского городского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области от 25.06.2014, от 05.10.2015 № 3 заключены на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в целях осуществления бесперебойного водоснабжения населения. Конкурсный обор организаций, включая ООО «Овощевод», ООО «Русводоканал» для осуществления водоснабжения населения Русско-Полянского городского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области не проводился.

В соответствии с требованиями Закона о концессионных соглашениях 27.07.2015 Администрацией было принято постановление № 91 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области». Указанное постановление (вместе с конкурсной документацией) было опубликовано на официальном сайте www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 31.07.2015.

На участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов холодного водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области была подана одна заявка – ООО «Русводоканал».

В соответствии с частью 6 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях конкурс был признан несостоявшимся.

В соответствии с частью 6 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия вскрыла конверт с единственной представленной заявкой и рассмотрела эту заявку.

По результатам рассмотрения заявки ООО «Русводоканал» Общество было допущено к участию в открытом конкурсе.

Администрацией были представлены в материалы дела № 05/02-16 копии следующих документов:

- Устава Солнечного поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области;
- сообщения о проведении конкурса, в том числе размещенного в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (извещение № 310715/1630156/01);
- Постановления Администрации «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» № 91 от 27.07.2015;
- Постановления Администрации «О внесении изменений в конкурсную документацию к открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» № 94 от 10.08.2015;
- Постановления Администрации «О внесении изменений в конкурсную документацию к открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» № 118-п от 14.09.2015;
- Постановления Администрации «О внесении изменений в конкурсную документацию к открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» № 129 от 02.10.2015;
- Постановления Администрации «О внесении изменений в конкурсную документацию к открытому конкурсу на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» № 144 от 29.10.2015;
- журнала регистрации заявок на участие в конкурсе;
- заявок ООО «Русводоканал» по лотам №№ 1, 2, 3, 4;
- уведомления о допуске к участию в конкурсе от 15.12.2015 № 350;
- журнала регистрации конкурсных предложений;
- конкурсного предложения ООО «Русводоканал»;
- уведомления ООО «Русводоканал» о результатах проведения конкурса от 18.01.2016 № 9;
- протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 1 от 14.12.2015;
- протокола проведения предварительного отбора участников по открытому конкурсу № 2 от 15.12.2015;
- протокола вскрытия конвертов с конкурсными предложениями № 3 от 15.01.2016;
- публикаций в газете «Голос целины» от 31.07.2015, 14.08.2015, 18.09.2015, от 02.10.2015, от 30.10.2015, от 29.01.2016;
- Постановления Администрации «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» от 21.01.2016 № 7;
- концессионного соглашения № 1 от 25.01.2016 (с приложением);
- договора аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области от 25.06.2014 (с приложением);

– договора аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 2 от 15.09.2014 (с приложением);

– договора аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 от 05.10.2015 (с приложением).

3. Из представленных Администрацией документов следует, что 25.06.2014 между Администрацией и ООО «Овощевод» заключен договор аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области (далее – договор от 25.06.2014).

Согласно договору от 25.06.2014 во временное пользование ООО «Овощевод» для обеспечения сохранности и рабочего состояния передано следующее имущество:

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 5580,2 м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, от южной стороны водонапорной башни до восточной окраины с. Солнечное;

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 1695,6 м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, от северной водонапорной башни до западной окраины с. Солнечное;

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 2050 м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Андриановка, от северной стороны водонапорной башни до восточной окраины д. Андриановка;

– сооружение – скважина, площадью – 6,1 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Бульварная 17;

– сооружение – скважина, площадью – 0,1 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Беляева, 23 а;

– сооружение – скважина, площадью – 0,1 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Невольное, 18а;

– сооружение – скважина, площадью – 11,9 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Андриановка, 81;

– сооружение – скважина, площадью – 0,025 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Там-Чилик, 23а;

– сооружение – водонапорная башня, площадью – 1,1 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Бульварная, 17;

– сооружение – водонапорная башня, назначение, площадью – 7,1 кв.м., инвентарный номер <...> , адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Беляева, 23а.

Вышеуказанное имущество принадлежит на праве собственности Солнечному сельскому поселению Русско-Полянского района Омской области.

Срок действия договора установлен с 25.06.2014 по 25.07.2014 (пункт 1.2 договора от 25.06.2014).

Согласно акту приема-передачи имущества от 26.07.2014 имущество возвращено Солнечному сельскому поселению Русско-Полянского района Омской области (арендодателю) – 26.07.2014.

В ходе рассмотрения дела № 05/02-16 Комиссия пришла к заключению, что вышеуказанные обстоятельства содержат признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции и являются самостоятельным предметом рассмотрения.

Определением о выделении дела в отдельное производство от 08.04.2016 дело в отношении Администрации и ООО «Овощевод» по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции выделено в отдельное производство с присвоением № 05/05-16.

3.1. 04.08.2014 в Омское УФАС России поступило заявление Администрации о даче согласия на предоставление ООО «Овощевод» муниципальной преференции в целях поддержки субъекта малого

и среднего предпринимательства путем передачи в аренду муниципального имущества, рыночной стоимостью 7 098 000 рублей.

10.09.2014 Омским УФАС России по результатам рассмотрения заявления Администрации (вх. Омского УФАС России от 04.08.2014 № 8362, от 12.08.2014 № 8621, от 09.09.2014 № 9683) принято решение о даче согласия на предоставление муниципальной преференции с введением ограничения: предельный срок предоставления ООО «Овощевод» муниципальной преференции – 366 дней. Указанный срок, по мнению Омского УФАС России и согласно разъяснениям ФАС России от 18.11.2013 «О правомерности передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, (котельных, водонапорных скважин, водонапорных башен и др.), находящимися в государственной и (или) муниципальной собственности, путем предоставления государственной или муниципальной преференции, то есть без проведения соответствующих процедур торгов (одобрены Методическим советом ФАС России (протокол от 18.11.2013 № 13)», являлся достаточным для осуществления мероприятий, направленных на проведение конкурсных процедур на право заключения договоров владения и (или) пользования указанным имуществом (в том числе по оценке и регистрации имущества), являющихся обязательными в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

15.09.2014 между Солнечным сельским поселением Русско-Полянского муниципального района Омской области и ООО «Овощевод» заключен договор аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 2 (далее – договор от 15.09.2014 № 2).

Срок действия договора составляет 366 дней со дня его заключения (пункт 1.2 договора от 15.09.2014 № 2). Договор зарегистрирован в Управлении Росреестра по Омской области 03.10.2015.

Согласно акту приема-передачи казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области от 05.10.2015 б/н ООО «Овощевод» и Администрация осуществили прием-передачу имущества в связи с окончанием срока действия договора.

05.10.2015 между Солнечным сельским поселением Русско-Полянского муниципального района Омской области и ООО «Русводоканал» заключен договор аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 (далее – договор от 05.10.2015 № 3).

Срок действия договора установлен с 05.10.2015 до заключения концессионного соглашения (пункт 1.2 договора от 05.10.2015 № 3).

Согласно договору от 05.10.2015 № 3 во временное пользование ООО «Русводоканал» передано следующее имущество:

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 5580,2 м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, от южной стороны водонапорной башни до восточной окраины с. Солнечное;

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 1695,6 м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, от северной водонапорной башни до западной окраины с. Солнечное.

– сооружение – скважина. Площадь – 6,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Бульварная 17;

– сооружение – скважина. Площадь – 0,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера А. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Беляева, 23 а;

– сооружение – водонапорная башня. Площадь – 1,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера Б. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Бульварная, 17;

– сооружение – водонапорная башня, назначение. Площадь – 7,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера Б. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Беляева, 23а.

Вышеуказанное имущество принадлежит на праве собственности Солнечному сельскому поселению Русско-Полянского муниципального района Омской области.

Срок действия договора установлен с 05.10.2015 до заключения концессионного соглашения (пункт 1.2 договора от 05.10.2015 № 3).

3.2. В соответствии с постановлением Администрации от 27.07.2015 № 91 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области» принято решение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества (далее – конкурс), а именно:

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 5580,2 м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, от южной стороны водонапорной башни до восточной окраины с. Солнечное;

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 1695,6 м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, от северной водонапорной башни до западной окраины с. Солнечное.

– сооружение – скважина. Площадь – 6,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Бульварная 17;

– сооружение – скважина. Площадь – 0,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера А. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Беляева, 23 а;

– сооружение – водонапорная башня. Площадь – 1,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера Б. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Бульварная, 17;

– сооружение – водонапорная башня, назначение. Площадь – 7,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера Б. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, с. Солнечное, ул. Беляева, 23а;

– водопровод, распределительная сеть протяженностью 2050 м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Андриановка, от северной стороны водонапорной башни до восточной окраины д. Андриановка;

– сооружение – скважина. Площадь – 11,9 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера АТ. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Андриановка, 81;

– сооружение – скважина. Площадь – 0,1 кв.м. Инвентарный номер <...> . Литера А. Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Невольное, 18а;

– сооружение – скважина. Площадь – 0,025 кв.м. Инвентарный номер <...> . Адрес (местоположение): Омская область, Русско-Полянский район, д. Там-Чилик, 23а.

31.07.2015 на официальном сайте www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Администрацией была размещена информация о проведении конкурса, в том числе: извещение № 310715/1630156/01 о проведении конкурса, конкурсная документация. 14.08.2015, 18.09.2015, 02.10.2015, 29.10.2015 опубликованы изменения в извещение и конкурсную документацию.

Согласно извещению и изменениям в него, заявки принимаются в период с 09:00 часов 31.07.2015 до 10:00 часов 14.12.2015; дата и время вскрытия конвертов с заявкам на участие в конкурсе: 14.12.2015 в 10:00 часов; место вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе: 646780, Омская область, Русско-Полянский муниципальный район, с. Солнечное, ул. Титова, д. 4; прием конкурсных предложений: с 18.12.2015 по 28.03.2015; дата подведения итогов: 29.03.2016.

4. Рассмотрев имеющиеся в деле № 05/02-16 материалы, заслушав представителей Заявителей, Администрации, ООО «Русводоканал» Комиссия установила следующие обстоятельства и сделала следующие выводы.

4.1. В силу пункта 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции, государственные или муниципальные преференции – это 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.

Согласно статье 20 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении заявления Администрации, у антимонопольного органа отсутствовали основания для принятия решения об отказе в предоставлении муниципальной преференции ООО «Овощевод».

Кроме того, законность принятия решений Омского УФАС России о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ООО «Овощевод» была предметом рассмотрения в Арбитражном суде Омской области (решение по делу № А46-1365/2015).

У антимонопольного органа отсутствуют установленные действующим законодательством полномочия по пересмотру судебных актов.

Кроме того, согласно статье 197 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дела об оспаривании затрагивающих права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных федеральным законом отдельными государственными или иными публичными полномочиями (далее – органы, осуществляющие публичные полномочия), должностных лиц, в том числе судебных приставов-исполнителей, рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным настоящим Кодексом

Производство по делам об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц возбуждается на основании заявления заинтересованного лица, обратившегося в арбитражный суд с требованием о признании недействительными ненормативных правовых актов или о признании незаконными решений и действий (бездействия) указанных органов и лиц.

Решение Омского УФАС России от 10.09.2014 о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ООО «Овощевод» судебными инстанциями обжаловано не было.

Таким образом, довод ООО «Русвод» о неправомерности предоставления муниципальной преференции ООО «Овощевод» (и как следствие заключение договора от 15.09.2014 № 2) Комиссия Омского УФАС России отклоняет.

4.2. В соответствии с правилами части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного 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, за исключениями случаев, предусмотренных указанной статьей, в том числе, на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев.

В силу части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 4 Закон концессионных соглашения 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.

Частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) предусмотрено, что 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

При этом частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что 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, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулируемыми правоотношения в сфере водоснабжения и водоотведения и подлежащими исполнению органами местного самоуправления, установлены порядок 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, а также требования к проведению соответствующих конкурсных процедур.

В соответствии со статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

По мнению Комиссии, договор от 05.10.2015 № 3, заключенный между Администрацией и ООО «Русводоканал» в порядке, не предусмотренном действующим законодательством, в частности, Законом о концессионных соглашениях, Законом о водоснабжении и водоотведении, является ограничивающим конкуренцию соглашением на товарном рынке услуг водоснабжения и водоотведения на территории Русско-Полянского муниципального района Омской области, и нарушающим статью 16 Закона о защите конкуренции.

Как следует из материалов дела № 05/02-16 договор от 05.10.2015 № 3 расторгнут 25.01.2016.

Таким образом, разрешая вопрос о выдаче Администрации и ООО «Русводоканал» предписания об устранении нарушений статьи 16 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает, что расторжение указанными сторонами договора от 05.10.2015 № 3 следует расценивать как восстановление положения, существовавшего до нарушения Администрацией и ООО «Русводоканал» статьи 16 Закона о защите конкуренции. В связи с чем, основания для выдачи Администрации и ООО «Русводоканал» предписания о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, отсутствуют.

4.3. Главой 3 Закона о концессионных соглашениях установлен порядок заключения концессионного соглашения, предусматривающий соблюдение сроков при проведении конкурсных процедур, а именно:

Согласно статье 26 Закона о концессионных соглашениях сообщение о проведении конкурса публикуется конкурсной комиссией в определяемом концедентом официальном издании и размещается на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (при

проведении открытого конкурса) или направляется лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе (при проведении закрытого конкурса) в срок, установленный конкурсной документацией, но не менее чем за тридцать рабочих дней до дня истечения срока представления заявок на участие в конкурсе.

Согласно части 2 статьи 27 Закона о концессионных соглашениях срок представления заявок на участие в конкурсе должен составлять не менее чем тридцать рабочих дней со дня опубликования и размещения сообщения о проведении конкурса или со дня направления такого сообщения лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе.

Согласно части 4 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия в течение трех рабочих дней со дня подписания членами конкурсной комиссии протокола проведения предварительного отбора участников конкурса, но не позднее чем за шестьдесят рабочих дней до дня истечения срока представления конкурсных предложений в конкурсную комиссию направляет участникам конкурса уведомление с предложением представить конкурсные предложения. Заявителям, не допущенным к участию в конкурсе, направляется уведомление об отказе в допуске к участию в конкурсе с приложением копии указанного протокола и возвращаются внесенные ими суммы задатков в течение пяти рабочих дней со дня подписания указанного протокола членами конкурсной комиссии при условии, что конкурсной документацией предусмотрено внесение задатка до даты окончания представления заявок на участие в конкурсе.

Согласно части 6 статьи 29 Закона о концессионных соглашениях в случае если конкурс объявлен не состоявшимся в соответствии с частью 6 статьи 27 настоящего Федерального закона, концедент вправе вскрыть конверт с единственной представленной заявкой на участие в конкурсе и рассмотреть эту заявку в порядке, установленном настоящей статьей, в течение трех рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся. В случае, если заявитель и представленная им заявка на участие в конкурсе соответствуют требованиям, установленным конкурсной документацией, концедент в течение десяти рабочих дней со дня принятия решения о признании конкурса несостоявшимся вправе предложить такому заявителю представить предложение о заключении концессионного соглашения на условиях, соответствующих конкурсной документации. Срок представления заявителем этого предложения составляет не более чем шестьдесят рабочих дней со дня получения заявителем предложения концедента. Срок рассмотрения концедентом представленного таким заявителем предложения устанавливается решением концедента, но не может составлять более чем пятнадцать рабочих дней со дня представления таким заявителем предложения. По результатам рассмотрения представленного заявителем предложения концедент в случае, если это предложение соответствует требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса, принимает решение о заключении концессионного соглашения с таким заявителем.

Исходя из изложенного, продолжительность проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения может составлять 115 (30+60+10+15) дней.

Следовательно, с учетом требований главы 3 Закона о концессионных соглашениях, учитывая, что срок предоставления муниципальной преференции истек 11.09.2015, Администрация должна была начать проведение конкурса не позднее мая 2015. Однако информация о проведении конкурса опубликована на официальном сайте www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» лишь 31.07.2015.

На заседании Комиссии представители Заявителей указали, что в результате несвоевременного проведения конкурсных процедур ООО «Русвод», ООО «Овощевод» были ограничены в участии в конкурсе.

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на акты и действия (*бездействие*), в том числе органов местного самоуправления, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, Комиссия, учитывая имеющиеся в деле доказательства, а также сведения, размещенные на официальном сайте www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», считает, что доводы заявителя (ООО «Русвод») о бездействии Администрации, наделенной полномочиями по организации водоснабжения и водоотведения местного значения, по передаче прав владения и (или) пользования централизованными системами холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, выразившемся в не проведении конкурсных

процедур, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях, Законом о водоснабжении и водоотведении, являются обоснованными.

4.4. Согласно пункту 4.1 конкурсной документации (приложение № 2 к постановлению Администрации № 91 от 27.07.2015) к заявителю предъявляются следующие требования, в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса:

- заявителем является индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо, либо лицо, действующее без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности);
- отсутствует решение о ликвидации юридического лица – заявителя или о прекращении физическим лицом – заявителем деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;
- отсутствует решение о признании заявителя банкротом или об открытии в отношении него конкурсного производства;
- заявитель имеет лицензию на осуществление деятельности по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну;
- у заявителя отсутствует задолженность по расчётам с бюджетами всех уровней и внебюджетными фондами за последний отчётный период;
- *наличие у заявителя открытого конкурса опыта работы в сфере по оказанию услуг населению по холодному водоснабжению.*

Согласно пункту 4.5 конкурсной документации (приложение № 2 к постановлению Администрации № 91 от 27.07.2015) в случае несоответствия заявки на участие в конкурсе требованиям, содержащимся в конкурсной документации; представления заявителем документов и материалов неполных и (или) недостоверных; несоответствия заявителя требованиям, предъявляемым к участникам конкурса, установленным конкурсной документацией, конкурсная комиссия принимает решение об отказе в допуске заявителя к участию в открытом конкурсе.

Согласно журналу регистрации заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения подана одна заявка – ООО «Русводоканал».

В конкурсной заявке ООО «Русводоканал» в подтверждение опыта работ в сфере по оказанию услуг населению по холодному водоснабжению представлено 3 договора:

- договор купли-продажи воды № 1/В от 27.10.2015;
- договор водоснабжения от 07.12.2015;
- договор аренды казенного имущества Русско-Полянского городского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 от 05.10.2015.

Согласно пункту 2.1 договора купли-продажи воды № 1/В от 27.10.2015, заключенному между ООО «Русводоканал» и муниципальным казенным учреждением «Хозяйственное управление Администрации Русско-Полянского муниципального района Омской области», предметом договора является отпуск (получение) холодной воды абоненту из системы водоснабжения ООО «Русводоканал».

Согласно пункту 1.1 договора водоснабжения от 07.12.2015, заключенному между ООО «Русводоканал» и <...>, поставщик обязуется осуществлять водоснабжение абонента по адресу: <...>.

Комиссией, в ходе рассмотрения дела № 05/02-16 установлено, что договор аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 от 05.10.2015 заключен неправомерно.

Между тем, у Комиссии отсутствуют основания полагать, что договор купли-продажи воды № 1/В от 27.10.2015 и договор водоснабжения от 07.12.2015 заключены в нарушение действующего законодательства. В конкурсной документации (приложение № 2 к постановлению Администрации № 91 от 27.07.2015) отсутствуют требования к сроку (периоду) оказания услуг населению по холодному водоснабжению. В связи с чем, договоры, представленные ООО «Русводоканал» в заявке на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения, могли быть приняты конкурсной

комиссией в качестве подтверждения наличия опыта работ в сфере по оказанию услуг населению по холодному водоснабжению.

Таким образом, довод ООО «Овощевод» о несоответствии требованиям, установленным конкурсной документацией, заявки ООО «Русводоканал» не находит своего подтверждения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать бездействие Администрации Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области, выразившееся в несвоевременном проведении конкурсных процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», которое привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, нарушающим часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

2. Признать договор аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 от 05.10.2015, заключенный между Солнечным сельским поселением Русско-Полянского муниципального района Омской области и ООО «Русводоканал» с нарушением требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», ограничивающим конкуренцию соглашением на товарном рынке услуг водоснабжения и водоотведения на территории Русско-Полянского района Омской области, и нарушающим статью 16 Закона о защите конкуренции.

3. Не выдавать Администрации Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области и ООО «Русводоканал» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в связи с истечением срока действия договора аренды казенного имущества Солнечного сельского поселения Русско-Полянского муниципального района Омской области № 3 от 05.10.2015.

4. Передать материалы дела № 05/02-16 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.9, 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Согласно части 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.