

16.01.2018г.

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 03-03/03-2017, возбужденное по признакам нарушения администрацией муниципального образования Щекинский район (301248, Тульская область, г. Щекино, пл. Ленина, д. 1; ИНН 7118011747; ОГРН 1027101504231) части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании:

- представителей администрации муниципального образования Щекинский район – (доверенность от 15.06.2017г. № 42);

- представителя АО «ТНС энерго Тула» (доверенность от 21.11.2016г. № 01-118/2016-ТНС),

в отсутствие представителя МУП «Огаревское ЖКХ», извещенного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России 16.05.2017 года поступило обращение АО «ТНС энерго Тула» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации муниципального образования Щекинский район, выраженных в передаче муниципального имущества (объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения; далее – объекты коммунальной инфраструктуры) на праве хозяйственного ведения муниципальному унитарному предприятию «Огаревское жилищно-коммунальное хозяйство» (далее – МУП «Огаревское ЖКХ») с нарушением установленных процедур, а именно – в не проведении публичных процедур по заключению концессионного соглашения.

Анализ представленных документов и сведений позволил установить следующее.

01.09.2016г администрация МО Щекинский район постановлением № 9-968 «О передаче имущества муниципального образования Щекинский район в хозяйственное ведение муниципальному предприятию «Огаревское жилищно-коммунальное хозяйство» передало МУП «Огаревское ЖКХ» на праве хозяйственного ведения ряд объектов коммунальной инфраструктуры, перечень которых указан в Приложении к данному постановлению.

В соответствие с вышеуказанным постановлением администрации МО Щекинский район были заключены следующие договоры:

- договор от 01.09.2016 года № 4/хв о закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения за МУП «Огаревское ЖКХ», заключенный между

Администрацией (в лице председателя комитета по управлению муниципальной собственностью Администрации) и МУП «Огаревское ЖКХ»;

- договор от 10.10.2016 года № 5/хв о закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения за МУП «Огаревское ЖКХ», заключенный между Администрацией (в лице начальника отдела имущественных отношений управления архитектуры, земельных и имущественных отношений Администрации) и МУП «Огаревское ЖКХ».

Объекты муниципальной собственности, перечисленные в приложении к договорам от 01.09.2016 года № 4/хв и от 10.10.2016 года № 5/хв относятся к объектам теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения.

Сведений, о проведении публичных процедур в отношении указанного в приложении к данному договору имущества, официальный сайт торгов в сети Интернет (<http://torgi.gov.ru>) не содержит, что свидетельствует о том, что данный договор был заключен без проведения необходимых публичных процедур.

Частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

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.

Аналогичное положение содержится в пункте 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Кроме того, в соответствии с пунктом 5 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры.

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, 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 (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Из анализа вышеуказанных норм следует, что передача прав в отношении данных систем и их отдельных объектов, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление указанных систем и (или) объектов за казенными предприятиями на праве оперативного управления действующим законодательством не предусмотрено.

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, за исключением случаев, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с [частями 5 и 6 статьи 5](#) Федерального [закона](#) от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных

систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и \(или\) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения](#), если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

С учетом изложенного, передача прав владения и (или) пользования объектами централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, при условии, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 могло осуществляться посредством заключения договора аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий **до 01.01.2015** заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионных соглашений.

Согласно письменным пояснениям МО Щекинский район от 08.06.2017г. вх. № 2706 постановлением администрации МО р.п. Огаревка Щекинского района от 05.08.2013 вышеуказанное муниципальное имущество было передано МУП «Огаревское ЖКХ» на праве хозяйственного ведения. Соответствующий договор № 1 был заключен 10.08.2013г.

В соответствии с письменным пояснениям МО Щекинский район от 08.06.2017г. вх. № 2706 администрация МО Щекинский район «стала учредителем МУП «Огаревское ЖКХ» с учетом положений Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» 11.04.2016г., на основании распоряжения Правительства Тульской области от 25.03.2016 № 183-р «О разграничении имущества, находящегося в собственности муниципального образования Огаревское Щекинского района, между муниципальным образованием Огаревское Щекинского района и муниципальным образованием Щекинский район».

Акт приема-передачи муниципального имущества между муниципальным образованием Огаревское Щекинского района и муниципальным образованием Щекинский район был подписан 11.04.2016г.

Согласно письменным пояснениям МО Щекинский район от 08.06.2017г. вх. № 2706, после передачи вышеуказанного имущества МО Щекинский район администрацией МО Щекинский район были «приняты меры по приведению договоров хозяйственного ведения с МУП «Огаревское ЖКХ» в соответствие с

действующим законодательством (договор № 4/хв от 01.09.2016, № 5/хв от 10.10.2016)».

Однако, материалами настоящего дела установлено, что до момента обращения АО «ТНС энерго Тула» в антимонопольный орган администрация МО Щекинский район не предпринимала каких-либо действий для проведения публичных процедур в отношении вышеуказанного муниципального имущества и приведения постановления администрации МО Щекинский район 01.09.2016г № 9-968 «О передаче имущества муниципального образования Щекинский район в хозяйственное ведение муниципальному предприятию «Огаревское жилищно-коммунальное хозяйство» в соответствии с действующим законодательством.

В ходе рассмотрения Тульским УФАС России настоящего дела администрация МО Щекинский район предприняла ряд действий, в целях устранения нарушений действующего законодательства и заключения концессионных соглашений, а именно: проводила техническое обследование объектов, составляла перечни неисполненных технических заданий и договоров на подключение к централизованной система водоснабжения и водоотведения, рассчитывала минимально допустимые и предельные плановые значения показателей деятельности концессионера и т.д. (согласно письменным пояснениям администрации МО Щекинский район от 13.12.2017г. вх. № 5991).

Из письменных пояснений администрации МО Щекинский район от 09.01.2018г. вх. № 4 следует, что в настоящее время банковские счета МУП «Огаревское ЖКХ» арестованы.

Кроме того, согласно письменным пояснениям МО Щекинский район от 09.01.2018г. вх. № 4 договор от 01.09.2016 года № 4/хв и договор от 10.10.2016 года № 5/хв о закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения за МУП «Огаревское ЖКХ», не прошел процедуру государственной регистрации. В силу пункта 1 статьи 216 Гражданского кодекса право хозяйственного ведения возникает с момента его государственной регистрации. Вместе с тем, МУП «Огаревское ЖКХ» по-прежнему эксплуатирует вышеуказанное муниципальное имущество, а концессионное соглашение в отношении данных объектов не заключено.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "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, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления **может быть осуществлено только по результатам проведения публичных процедур** на право заключения этих договоров.

Исходя из вышеизложенного, администрацией муниципального образования Щекинский район (301248, Тульская область, г. Щекино, пл. Ленина, д. 1; ИНН 7118011747; ОГРН 1027101504231) была нарушена часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которыми действия данного органа местного самоуправления приводят или могут

привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке и незаконно предоставляют преимущественные условия деятельности конкретному хозяйствующему субъекту.