

РЕШЕНИЕ

по делу № 138/05-14

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 18 декабря 2014 года

В полном объеме решение изготовлено 19 декабря 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – Молчанова А.В. – руководителя управления, Членов Комиссии – Рогожкина А.Г. – начальника отдела контроля органов власти, Юрьевой А.С. – специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти,

В отсутствие представителей Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области,

рассмотрев дело № 138/05-14 по признакам нарушения Уржумской сельской Думой Уржумского района Кировской области <...> п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Решением Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области от 15.11.2012 № 2/13 утвержден «Порядок управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования Уржумское сельское поселение Уржумского района Кировской области» (далее – Порядок управления и распоряжения имуществом).

Как было установлено, указанный нормативный акт содержит норму,

противоречащую действующему антимонопольному законодательству.

Учитывая тот факт, что в бездействии Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области, связанном с не приведением в соответствие с действующим антимонопольным законодательством «Порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования Уржумское сельское поселение Уржумского района Кировской области» содержались признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении данного муниципального органа было возбуждено производство по делу.

На заседание Комиссии Уржумская сельская Дума Уржумского района Кировской области своих представителей не направила, поступило письменное ходатайство о рассмотрении дела в их отсутствие.

Изучив имеющиеся документы, Комиссия установила, что в бездействии Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области содержится факт нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Выводы Комиссии основаны на следующем:

Уржумской сельской Думой Уржумского района Кировской области принято решение от 15.11.2012 № 2/13 «Об утверждении Порядка управления и распоряжения муниципальным имуществом, находящимся в собственности муниципального образования Уржумское сельское поселение Уржумского района Кировской области».

Часть 2 статьи 25 Порядка предусматривает возможность передачи имущества в безвозмездное пользование на цели, связанные с обслуживанием водопроводных и канализационных сетей, тепловых сетей и котельных. Иными словами, рассматриваемый Порядок предусматривает возможность передачи водопроводных и канализационных сетей, а также объектов теплоснабжения, находящихся в государственной и муниципальной собственности, в безвозмездное пользование.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «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.

Кроме того, часть 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О

теплоснабжении» предусматривает аналогичное правило, согласно которому передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, 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 предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями [законодательства](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных [законодательством](#) Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и [законодательством](#) Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Установление возможности передачи водопроводных, канализационных сетей, объектов теплоснабжения, находящихся в государственной и муниципальной собственности, в безвозмездное пользование, не соответствует требованиям ч. 1 ст. 41.1 ФЗ от 07.12.2011 № 416-ФЗ, ч. 1 ст. 28.1 ФЗ от 27.07.2010 № 190-ФЗ и ограничивает хозяйственную деятельность потенциальных участников торгов, желающих получить указанное имущество в аренду или по концессионному соглашению, что в свою очередь создает необоснованные препятствия осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам и может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

После возбуждения дела № 138/05-14 Уржумская сельская Дума направила свои пояснения, в которых сообщила, что решением Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области от 17.12.2014 № 20/138 внесены изменения в решение от 15.11.2012 № 2/13.

Комиссия, ознакомившись с представленным решением от 17.12.2014 № 20/138, считает его несоответствующим действующему антимонопольному законодательству по следующим основаниям.

В соответствии с новой редакцией статьи 25 Порядка управления и распоряжения имуществом юридическим лицам независимо от вида собственности и организационно-правовых форм, а также гражданам объекты муниципальной собственности, составляющие казну, передаются в **безвозмездное пользование** исключительно на цели, связанные с обслуживанием находящегося в муниципальной собственности жилого фонда, **водопроводных и канализационных сетей**, насосных станций, линий электропередач, трансформаторных подстанций, **тепловых сетей и котельных**, газовых сетей и иных объектов благоустройства, передача права пользования осуществляется по **договорам аренды или по**

концессионным соглашениям в соответствии с требованиями гражданского законодательства РФ. Передача в **безвозмездное пользование** осуществляется по результатам конкурса в соответствии с действующим законодательством.

Несмотря на прямое указание договоров аренды и концессионных соглашений, данная формулировка статьи не исключает возможность передачи объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения в безвозмездное пользование.

В соответствии со статьей 606 Гражданского кодекса РФ по договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору имущество **за плату** во временное владение и пользование или во временное пользование.

Согласно статье 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» по концессионному соглашению одна сторона обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество, право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне.

Таким образом, указанные договор аренды и концессионное соглашение характеризуются таким признаком как **возмездность**, то есть встречное предоставление стороне по договору каких-либо материальных или нематериальных благ.

Формулировка, содержащаяся в новой редакции в части 2 статьи 25 Порядка управления и распоряжения имуществом, в свою очередь, влечет двойное толкование норм и подразумевает предоставление имущества в безвозмездное пользование.

Кроме того, новая редакция статьи 25 Порядка управления и распоряжения имуществом устанавливает, что объекты муниципальной собственности могут быть переданы в безвозмездное пользование **гражданам**, что является ограничением для потенциальных участников торгов по признаку гражданства и не соответствует требованиям антимонопольного законодательства РФ по следующим основаниям.

Исходя из положений пункта 2 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что органы местного самоуправления не вправе ограничивать доступ лиц к участию в торгах, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством РФ требований к таким лицам.

Процедура проведения торгов регламентируется Порядком 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утв. Приказом ФАС России от 10.02.2010 года № 67 (далее – Порядок проведения конкурсов или аукционов).

Главой IV (п. 23) Порядка проведения конкурсов или аукционов предусмотрены условия допуска лиц к участию в конкурсе или аукционе, в соответствии с которыми заявителем может быть любое юридическое лицо независимо от организационно – правовой формы, формы собственности, места нахождения и

места происхождения капитала или **любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель**, претендующее на заключение договора и подавшее заявку на участие в конкурсе или аукционе. Перечень случаев ограничения участия в конкурсе или аукционе является исчерпывающим, то есть расширительному толкованию не подлежит, и установлен пунктом 24 Правил проведения конкурсов или аукционов. В данный перечень не входит условие ограничения допуска к торгам по гражданству, которое является более узким понятием по отношению к такому понятию, как физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель.

В соответствии с п. 25 Правил проведения конкурсов или аукционов отказ в допуске к участию в конкурсе или аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пункте 24 Правил, не допускается.

Устанавливая статьей 25 Порядка, утвержденного решением Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области от 15.11.2012 № 2/13, такое дополнительное ограничение к потенциальным участникам торгов на право заключения договоров безвозмездного пользования объектами муниципальной собственности, как гражданство, Уржумская сельская Дума создала условия, которые приводят либо могут привести к ограничению участия лиц в торгах.

Комиссия считает, что нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине Уржумской сельской Думы.

Так как на момент принятия решения по делу «Порядок управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования Уржумское сельское поселение» не приведен в соответствие действующему антимонопольному законодательству, Комиссия считает необходимым выдать предписание об изменении нормативно-правового акта.

Руководствуясь статьей 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. связанном с не приведением в соответствие с действующим антимонопольным законодательством «Порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования Уржумское сельское поселение Уржумского района Кировской области», утв. Решением Уржумской сельской Думы Уржумского района Кировской области от 15.11.2012 № 2/13, в части, не соответствующей части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», части 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», п. 23

Порядка проведения конкурсов и аукционов, утв. Приказом ФАС России от 10.02.2010 года № 67, факт нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15

2.Думе Уржумского района Кировской области выдать предписание об изменении нормативно-правового акта, нарушающего антимонопольное законодательство.

Председатель Комиссии

А.В. Молчанов

Члены Комиссии

А.Г.Рогожкин

А.С. Юрьева

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ в трехмесячный срок.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.