

РЕШЕНИЕ

по делу № 028/01/15-206/2023

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена **«05» мая 2023 года**

В полном объеме решение изготовлено **«12» мая 2023 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 028/01/15-206/2023 по признакам нарушения отделом по управлению имуществом пгт. Прогресс части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в передаче ИП К, ООО «Юпитер» муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения пгт. Прогресс (п. Новорайчихинск) на основании договоров безвозмездного пользования вместо передачи прав на указанные объекты на основании концессионного соглашения, заключенного в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», при участии представителя ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» <...>, представителя ответчика <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступили материалы проверки прокуратуры города Райчихинска по результатам рассмотрения заявления ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Амурэнергосбыт» (далее - ПАО «ДЭК») на действия (бездействие) отдела по управлению имуществом пгт. Прогресс (далее - Отдел) по вопросу передачи муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения, расположенных в п. Новорайчихинск муниципального образования пгт. Прогресс, в безвозмездное пользование ООО «Водоканал-3» вместо заключения концессионного соглашения в установленном порядке.

По результатам рассмотрения указанного заявления в действиях Отдела выявлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

На основании статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» Отделу выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства со сроком исполнения до 27.01.2023.

В связи с невыполнением Отделом предупреждения приказом Амурского УФАС России от 21.03.2023 № 42 в отношении Отдела возбуждено дело № 028/01/15-206/2023 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Определением от 28.03.2023 рассмотрение дела назначено на 12.04.2023 в 09 часов 15 минут. По итогам заседания 12.04.2023 комиссией принято заключение об обстоятельствах дела, определением от 12.04.2023 рассмотрение дела отложено на 05.05.2023 в 09 часов 30 минут.

ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» представило письменные пояснения по делу, в которых поддержало ранее изложенную позицию, указало, что в действиях Отдела имеется нарушение части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», поскольку Отделом систематически осуществляется передача объектов водоснабжения и водоотведения коммерческим организациям на основании договоров безвозмездного пользования без проведения торгов. После возврата имущества из владения ООО «Водоканал-3» на следующий день 26.09.2022 Отдел передал имущество в безвозмездное пользование ИП К, а в последующем – в безвозмездное пользование ООО «Юпитер». Кроме того, в действиях Отдела имеется нарушение пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении соглашений с ИП К, ООО «Юпитер».

На заседаниях комиссии представитель ПАО «ДЭК» поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях.

Согласно представленной Отделом письменной позиции 14.10.2022 Отделом объявлены торги на право заключения концессионного соглашения в отношении рассматриваемых объектов. Постановлением Главы пгт. Прогресс от 07.11.2022 № 952 торги отменены в связи с истечением срока действия долгосрочных параметров регулирования, выданных регулирующим органом. 01.11.2022 администрацией пгт. Прогресс в Управлении государственного регулирования цен и тарифов Амурской области запрошены долгосрочные параметры регулирования на новый срок. 29.11.2022 проект концессионного соглашения и конкурсная документация направлены в министерство жилищно-коммунального хозяйства Амурской области для согласования. Проект согласован министерством 16.03.2023. Повторные торги объявлены 21.03.2023. ИП К является единственной ресурсоснабжающей организацией на территории п. Новорайчихинск по оказанию услуг водоснабжения и водоотведения. Договоры безвозмездного пользования заключаются Отделом вынуждено в целях оказания населению услуг водоснабжения и водоотведения. Договоры безвозмездного пользования заключаются Отделом на основании постановлений Главы пгт. Прогресс, обязательных для исполнения отделом. Предупреждение Амурского УФАС России поступило только на электронную почту Отдела и не было передано специалистами начальнику. Почтовой связью предупреждение не получено, что не позволило Отделу надлежащим образом его выполнить.

На заседании комиссии 12.04.2023 представитель Отдела поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях, пояснила, что в настоящее время рассматриваемое имущество вновь передано ИП К

На заседании комиссии 05.05.2023 представитель Отдела пояснила, что в настоящее время договор безвозмездного пользования с ИП К расторгнут, имущество возвращено ссудодателю, а впоследствии закреплено на праве оперативного управления за МАУ пгт. Прогресс «Благоустройство». Данное муниципальное учреждение будет осуществлять эксплуатацию переданного имущества, оказывать услуги водоснабжения и водоотведения с установлением тарифа в регулирующем органе.

Остальные лица, участвующие в деле, явку своих представителей в заседание комиссии не обеспечили, письменных пояснений не представили.

В ходе рассмотрения дела комиссией Амурского УФАС России установлено

следующее.

26.09.2022 между Отделом (ссудодатель) и ИП К (ссудополучатель) заключен договор безвозмездного пользования № 15-2022, согласно которому в пользование ссудополучателю передано муниципальное имущество жилищно-коммунального назначения пгг. Прогресс (объекты водоснабжения и водоотведения), расположенное по адресу пгг. Прогресс (п. Новорайчихинск).

Договор заключен на срок с 26.09.2022 до 25.10.2022. Имущество передано ссудополучателю по акту приема-передачи от 26.09.2022.

Ранее аналогичный договор безвозмездного пользования заключался Отделом с ООО «Водоканал-3».

22.02.2023 между Отделом и ООО «Юпитер» заключен договор № 3-2023 безвозмездного пользования вышеуказанным имуществом, сроком с 23.02.2023 по 24.03.2023.

24.03.2023 между Отделом и ИП К заключен договор № 7-2023 безвозмездного пользования вышеуказанным имуществом.

Соглашением от 21.04.2023 Отделом и ИП К расторгнут договор безвозмездного пользования от 24.03.2023. 23.04.2023 имущество возвращено ИП К ссудодателю.

Распоряжением Отдела от 21.04.2023 № 101 рассматриваемое имущество закреплено на праве оперативного управления за МАУ «Благоустройство», имущество передано учреждению актом от 24.04.2023 № 1-2023.

Антимонопольные требования к деятельности органов власти, а также полномочия антимонопольного органа определены Законом «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 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.

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 (часть 3 статьи 41.1 указанного федерального закона).

Из ранее рассмотренных Амурским У ФАС России сведений и документов по заявлению ПАО «ДЭК» от 16.12.2021 № 71-2-1-8/6491, а также из материалов настоящего дела следует, что срок эксплуатации объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся предметом вышеуказанных договоров безвозмездного пользования, превышает пять лет.

Следовательно, передача права на такие объекты должна осуществляться на основании концессионного соглашения, заключенного в установленном порядке.

В соответствии со статьями 21-36 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается по результатам конкурса.

Случаи и порядок заключения концессионного соглашения без проведения конкурса установлены статьей 37 указанного Федерального закона.

Заключение Отделом с ИП К договоров безвозмездного пользования от 26.09.2022 № 15-2022, от 24.03.2023 № 7-2023, с ООО «Юпитер» договора безвозмездного пользования от 22.02.2023 № 3-2023 не соответствует требованиям Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Передача муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения хозяйствующим субъектам без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», приводит/может привести к ограничению доступа к указанному имуществу заинтересованных лиц.

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции установлены следующие характеристики товарного рынка:

- временные границы: 2022 год – истекший период 2023 года;
- продуктовые границы товарного рынка: услуги централизованного водоснабжения и водоотведения;
- географические границы: границы муниципального образования пгт. Прогресс (п.

Новорайчихинск);

- оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке: действия Отдела привели/могли привести к сокращению количества хозяйствующих субъектов, заинтересованных в приобретении прав владения (пользования) муниципальными объектами, предназначенными для оказания услуг водоснабжения и водоотведения, следовательно, ограничили/могли ограничить доступ хозяйствующих субъектов на рынок услуг водоснабжения и водоотведения на территории п. Новорайчихинск пгт. Прогресс.

Указанные действия Отдела являются нарушением части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Доводы Отдела о неполучении предупреждения Амурского УФАС России почтовой связью отклонены комиссией, поскольку согласно пояснениям Отдела предупреждение получено посредством электронной почты. Адрес электронной почты `rgg-oui@yandex.ru` указывается Отделом в качестве адреса для направления сообщений, в том числе, в конкурсной документации по проведению торгов на право заключения концессионного соглашения.

Доводы Отдела об истечении долгосрочных параметров регулирования и проведении работы по согласованию проекта концессионного соглашения и конкурсной документации в министерстве жилищно-коммунального хозяйства Амурской области не свидетельствуют об отсутствии нарушения. Как следует из представленных в материалы дела документов, длительность согласования министерством жилищно-коммунального хозяйства Амурской области проекта концессионного соглашения обусловлена недостатками документации, направляемой Отделом для согласования.

При этом, Отделом ранее проводились конкурсы на право заключения концессионного соглашения в отношении рассматриваемых объектов водоснабжения и водоотведения, следовательно, Отдел располагает информацией о требованиях, предъявляемых к конкурсной документации для ее согласования с исполнительными органами власти Амурской области, а также о сроках действия долгосрочных параметров регулирования. При должной степени осмотрительности Отдел имел возможность подготовить документацию надлежащим образом и провести конкурс в установленные сроки.

В части доводов ПАО «ДЭК» о наличии в действиях Отдела, ИП К, ООО «Юпитер» нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции» комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Само по себе заключение Отделом договоров безвозмездного пользования с ИП К, ООО «Юпитер» не свидетельствует о заключении ими антиконкурентного соглашения, направленного на ограничение доступа других хозяйствующих субъектов на товарный рынок.

В материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие о наличии вышеуказанного соглашения.

По результатам заседания 12.04.2023 комиссией подготовлено заключение об обстоятельствах дела и направлено в адрес лиц, участвующих в деле.

В соответствии со статьей 48.1 Закона «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

До оглашения комиссией резолютивной части решения по делу лицами, участвующими в деле, не представлены пояснения, доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

По результатам рассмотрения дела комиссия приходит к выводу о наличии в рассматриваемых действиях Отдела нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Поскольку на дату вынесения решения нарушение Отделом устранено, имущество изъято у ИП К, ООО «Юпитер» и закреплено на праве оперативного управления за МАУ «Благоустройство», комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи ответчику предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьями 41, 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия Отдела по управлению имуществом пгт. Прогресс, выразившегося в передаче ИП К, ООО «Юпитер» муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения пгт. Прогресс (п. Новорайчихинск) на основании договоров безвозмездного пользования вместо передачи прав на указанные объекты на основании концессионного соглашения, заключенного в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», нарушающими часть 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

2. Предписание по делу не выдавать.

3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...>

<...>

<...>