

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела № 06/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства – <...>.

У С Т А Н О В И Л:

Региональной службой по тарифам Кировской области от 13.10.2017 № 3491-66-01-02 (вх. от 13.10.2017 № 7123) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее - Кировское УФАС России) направлено обращение и копии правоустанавливающих документов, представленных ресурсоснабжающими организациями на предмет подтверждения ими законного права владения, пользования и распоряжения в отношении объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения.

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

Администрацией Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области (далее – Арендодатель) на основании договора аренды имущества от 15.01.2013 № 1 (далее – Договор) осуществлена передача ООО «ЖКХ Гарант» (далее – Арендатор) во временное владение и пользование имущество, согласно акта приема-передачи (Приложение № 1 к договору), относящееся к муниципальной собственности **Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** (п. 1.1 Договора), без проведения процедуры торгов.

Согласно п. 1.2 Договора настоящий Договор действует на срок с 01.01.2013 на неопределенный срок и вступает в силу с момента его подписания.

Сведения о расторжении договора и передаче имущества Арендодателю в настоящее время отсутствуют.

01.07.2016 № 1 **администрацией Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** и ООО «ЖКХ Гарант» заключено дополнительное соглашение к договору аренды имущества от 15.01.2013 № 1. В Приложении 1 к договору аренды имущества исключить раздел «Водоотведение».

01.07.2016 № 1 **администрацией Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** и ООО «ЖКХ Гарант» заключен акт приема-передачи к дополнительному соглашению к договору аренды имущества от 15.01.2013 № 1. Арендатор передал, а Арендодатель принял объекты водоотведения.

01.07.2016 № 2 **администрацией Селезневского сельского поселения Кирово-**

Чепецкого района Кировской области и ООО «ЖКХ Гарант» заключено дополнительное соглашение к договору аренды имущества от 15.01.2013 № 1. Согласован новый перечень арендованного муниципального имущества, объекты водоснабжения и объекты теплоснабжения.

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Законодательство не устанавливало возможность заключения договоров, соглашений, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, без проведения процедуры торгов. Непроведение торгов приводит к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к данной публичной процедуре.

Таким образом, договор аренды имущества от 15.01.2013 № 1 был заключен в нарушение требования ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (в ред. от 30.12.2012).

В связи с этим договор аренды имущества от 15.01.2013 № 1, заключенный без проведения торгов, является оспоримой сделкой ([статья 168](#) ГК РФ), равно как и дополнительные соглашения к такому договору.

В соответствии с п. 2, п. 8 ч. 1 ст. 15 Федерального 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, 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 и создание дискриминационных условий.

[Пунктом 7 ч. 1 ст. 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Под дискриминационными условиями, согласно п. 8 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению,

устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов, в том числе органов местного самоуправления, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

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 **администрацией Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** договора аренды имущества от 15.01.2013 № 1, а также дополнительных соглашений к нему без проведения процедуры торгов лишило иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях. Передавая во

временное владение и пользование имуществом без применения процедуры торгов, **администрация Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания услуг по водоснабжению и по теплоснабжению в территориальных границах **Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области**, что противоречит п. 2, п. 7, п. 8 ч. 1 ст. 15, ч. 1, ст. 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно п. 20 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» государственные и 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 Федерального закона «О защите конкуренции» регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 ст. 19 Федерального закона «О защите конкуренции» государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [ч. 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области, передавая по договору аренды имущества от 15.01.2013 № 1, объекты водоснабжения, и теплоснабжения, без проведения торгов, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

На основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России предупредило предупреждением № 87 от 10.11.2018 администрацию Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области о необходимости прекращения в срок до 15.12.2017 г. указанного действия, а именно:

- принятия мер по возврату в казну муниципального образования **Селезневское сельское поселение Кирово-Чепецкого района Кировской области** муниципального имущества, указанного в дополнительном соглашении к договору аренды имущества от 01.07.2016 № 2, переданного ООО «ЖКХ Гарант»

на основании договора аренды имущества от 15.01.2013 № 1.

Информацию об исполнении предупреждения было предложено предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

19.12.2017 в Кировское УФАС России от администрации Селезеневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области поступило ходатайство (исх. № 129 от 19.12.2017) о продлении срока выполнения предупреждения № 87.

22.12.2017 (исх. № 7263/05) Кировским УФАС России срок выполнения предупреждения № 87 был продлен до 12.01.2018. Информацию об исполнении предупреждения необходимо было предоставить до 15.01.2018.

15.01.2018 (вх. № 177) в Кировское УФАС России от администрации Селезеневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области поступило ходатайство (исх. 01 от 12.01.2018) о продлении срока выполнения предупреждения № 87.

16.01.2018 (исх. 183/05) Кировским УФАС России срок выполнения предупреждения № 87 был продлен до 19.02.2018. Информацию об исполнении предупреждения необходимо было предоставить до 22.02.2018.

22.02.2018 (вх. № 1332) в Кировское УФАС России от администрации Селезеневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области поступило ходатайство (исх. № 15 от 22.02.2018) о продлении срока выполнения предупреждения №87.

27.02.2018 (исх. № 1145/05) Кировским УФАС России срок выполнения предупреждения № 87 был продлен до 27.03.2018. Информацию об исполнении предупреждения необходимо было предоставить до 30.03.2018.

Предупреждение № 87 (исх. от 10.11.2017 № 6404/05) о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, администрацией Селезеневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области не было исполнено в установленный срок.

Согласно части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

На основании изложенного издан приказ Кировского УФАС России от 05.04.2018 № 31 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией Селезеневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области п. 2, п. 7, п. 8 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от

26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело №06/05-18 к рассмотрению **на 07 мая 2018 г. в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Киров, ул. К.Либкнехта, 55, вход со двора, каб. 5.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №06/05-18 в качестве ответчика **администрацию Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** (613037, Кировская область, Кирово-Чепецкий район, с. Селезениха, ул. Кирова, д. 28).
3. Привлечь к участию в рассмотрении дела №06/05-18 в качестве заявителя **Региональную службу по тарифам Кировской области** (610020, Кировская область, г. Киров, ул. Дерендяева, д. 23).
4. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06/05-18 в качестве заинтересованного лица **ООО «ЖКХ Гарант»** (ИНН 4312042758, юридический адрес: 613032, Кировская область, Кирово-Чепецкий район, д. Чуваши, ул. Советская, д. 23).
5. Ответчику по делу **администрации Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области** представить в Кировское УФАС России заблаговременно, не позднее чем за три дня до рассмотрения дела, следующую информацию (с приложением документов):

-пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства (п. 2, п. 7, п. 8 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции»);

-иные документы, которые, по их мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

6. Заинтересованному лицу заблаговременно, не позднее чем за три дня до рассмотрения дела, представить в Кировское УФАС России следующие сведения:

-письменно высказать свою позицию по возбужденному делу;

-иные документы, которые, по их мнению, будут способствовать рассмотрению дела.

Напоминаем, что в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3 и 4 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган заведомо ложных сведений (информации) – влечет административную ответственность.

Все документы должны быть заверены надлежащим образом.

Явка администрации Селезневского сельского поселения Кирово-Чепецкого района Кировской области или её представителей по доверенности, в действиях которой содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **обязательна**. В случае невозможности явки заявить ходатайство о рассмотрении дела в их отсутствие.