

явление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области, рассмотрев поступившую информацию, выявило в принятии Собранием представителей сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области (далее – Собрание представителей) Решения от 25.12.2016 года № 14 Б «Об установлении муниципальных преференций в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих приоритетные для сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области» признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»).

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

Исполнение статьи 17.1 Закона о защите конкуренции приказом Федеральной антимонопольной службы России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила 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.

Вместе с тем, указанный в части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции 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 (часть 2 названной статьи).

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 15-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются, в том числе, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В силу части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон 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

том установленных вышеназванным Федеральным законом особенностей, или концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями оногодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного [частью 1 статьи 9](#) указанного закона.

в соответствии с частью 3 статьи 41.1 Закон о водоснабжении и водоотведении, в том числе, 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 сообщения 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 (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 ответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и объекты являются технологически связанными в соответствии с законодательством о строительной деятельности).

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, и подлежащими исполнению органами власти и 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 с пунктом 5 части 2 статьи 23 Закона «О защите конкуренции» федеральный антимонопольный орган осуществляет полномочия по даче разъяснений по вопросам применения им антимонопольного законодательства. Решением ФАС России от 05.10.2015 г. № АД/53812/15 даны разъяснения о возможности закрепления на праве хозяйственного ведения за муниципальными предприятиями такого вида муниципального имущества как сетей водоснабжения и теплоснабжения.

Согласно указанному письму ФАС России из анализа норм законодательства о водоснабжении и теплоснабжении следует, что передача прав в отношении таких объектов, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений.

Решением ФАС России от 14.06.2016 N АД/40064/16 даны разъяснения по вопросу передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, систем горячего или холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности путем предоставления

ударственной и муниципальной преференции, то есть без проведения ответствующих процедур торгов, на основании положений Главы 5 Закона «О защите конкуренции».

Согласно позиции ФАС России, содержащейся в указанном письме, передача прав в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений.

Решением Собрании Представителей сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области от 25.12.2016 года № 15 утверждён Порядок предоставления муниципальной преференции.

Пунктом 14 решения Собрании Представителей сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области № 16 от 25.12.2016 года установлены муниципальные преференции в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих приоритетные для сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области – осуществление водоснабжения жителей сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области. Муниципальные преференции устанавливаются в виде аренды или безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предоставленным субъектам малого и среднего предпринимательства без проведения торгов на основании их заявлений для осуществления ими приоритетных для сельского поселения видов деятельности. Муниципальные преференции предоставляются в соответствии с Порядком предоставления муниципальной преференции, утвержденным Решением Собрании Представителей сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области.

Установлением сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области от 22.12.2016 года № 49а утверждена муниципальная программа «Развитие малого и среднего предпринимательства на территории сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области на 2017-2021 годы».

Решением Собрании представителей от 25.12.2016 г. № 14Б «Об установлении муниципальных преференций в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих приоритетные для сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области», установлены муниципальные преференции в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих приоритетные для сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области виды деятельности, а именно: осуществление водоснабжения жителей сельского поселения Арзамасцевка муниципального района Богатовский Самарской области (далее – Решение от 25.12.2016 года № 14Б).

Согласно Приложению № 9 к указанному Решению, получателем муниципальной преференции является ООО «Богатовское коммунальное хозяйство».

исполнение Решения от 25.12.2016 г. № 14Б, 01 января 2017 года между администрацией, в лице главы сельского поселения В.А. М. (далее – иждодатель) и ООО «Богатовское коммунальное хозяйство», в лице директора . А. (Ссудополучатель) заключен договор безвозмездного пользования объектами водоснабжения в с. Аверьяновка муниципального района Богатовский Самарской области № 1/17 (далее – Договор).

Согласно пункту 1.1 указанного договора, ссудодатель предоставляет объекты водоснабжения и не возражает против передачи их и поставок мощностей электрической энергии, а Ссудополучатель принимает в пользование объекты – водоподъемные скважины и зоны санитарной охраны, указанные в приложении № 1 к настоящему договору в с. Аверьяновка Богатовского района Самарской области.

Согласно пункту 2.11 договора, Ссудодатель обязуется передать Ссудополучателю принадлежащие Ссудодателю объекты в безвозмездное пользование с правом их передачи в пользование или аренду, на срок предоставления правами владения и пользования сетями инженерно-технического назначения на 5 лет.

Факт передачи объектов водоснабжения подтверждается подписанным обеими сторонами актом приема-передачи объектов водоснабжения от 01.01.2017 года. Согласно Перечню объектов, являющемуся приложением № 1 к Договору, в безвозмездное пользование переданы – водозаборная башня и скважина глубиной 70 м.; водонапорная башня, водозаборная скважина, глубиной 70 м.; водопровод 1000 м., водопровод.

Таким образом, Решение Собрании представителей от 25.12.2016 года № 14Б, предусматривающее предоставление муниципальной преференции ООО «Богатовское коммунальное хозяйство» в виде передачи прав владения и пользования указанными объектами водоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, принято в нарушение порядка, установленного положениями Закона о водоснабжении и водоотведении.

Приложение № 1 к Договору следует, что срок, определяемый как разница между датой ввода объектов водоснабжения в эксплуатацию до момента передачи прав владения и (или) пользования указанными объектами водоснабжения, превышает 5 лет.

Следовательно, исходя из части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, передача указанных объектов возможна лишь по цессионному соглашению, заключенному в порядке Закона о цессионных соглашениях.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право получения концессионного соглашения.

Эмпирическое закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального

щества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в Постановлении от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008, законным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В

случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее обязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть привлечены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к ответственному товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Принятие Собранием представителей Решения от 25.12.2016 года № 14Б повлекло собой предоставление муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Гатовское коммунальное хозяйство» и лишению иных потенциальных заинтересованных лиц возможности претендовать на получение прав в отношении данного имущества.

Предоставление муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту создает для данного субъекта преимущественные условия в получении данного имущества и препятствует доступу к муниципальному ресурсу определенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести обозначенные права в отношении муниципального имущества.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее обязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть привлечены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к ответственному товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Согласно части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям 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).

Таким образом, принятие Собранием представителей Решения от 25.12.2016 года № 14Б содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции», в целях устранения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к

опущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов тех лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности о ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, о об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Самарское УФАС России, на основании статьи 39.1 «О защите конкуренции» предупреждает

о необходимости устранения причин и условий, способствовавших возникновению указанных признаков нарушения путем издания акта органа местного самоуправления (приказа, распоряжения или иного акта), содержащего требование о необходимости соблюдения положений действующего законодательства при передаче прав владения (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения; проведения разъяснительной работы с сотрудниками или иным способом устранить причины и условия, способствовавшие возникновению указанных признаков нарушения. При передаче прав владения и (или) пользования данными объектами водоснабжения и водоотведения руководствоваться положениями действующего законодательства о концессионных соглашениях;

о необходимости отмены Решения от 25.12.2016 года № 14 Б «Об установлении муниципальных преференций в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих приоритетные для сельского поселения замасцевка муниципального района Богатовский Самарской области».

Срок выполнения настоящего предупреждения до 30 августа 2017 года.

При выполнении настоящего предупреждения сообщить в Самарское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его исполнения.

Руководитель
Самарского УФАС России
Л.А. Пак