ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 20-07/22

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

14 ноября 2022 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области (далее - Заявитель, Министерство) на действия Администрации Южного городского поселения Нагайбакского муниципального района Челябинской области (далее - Администрация), выразившиеся в передаче муниципальных объектов холодного водоснабжения и водоотведения с нарушением требований действующего законодательства.

В ходе рассмотрения документов и материалов, представленных Администрацией, установлено следующее.

Администрацией на основании Постановления № 23 от 19.05.2020 «О предоставлении ООО «Вектор» права пользования сетями водоснабжения и водоотведения» (далее – Постановление № 23) принято решение о заключении Соглашения № 1 от 19.05.2020 и Соглашения № 3 от 19.05.2020.

Соглашением № 1 от 19.05.2020 Администрацией во временное владение и пользование ООО «Вектор» передано муниципальное имущество - объекты водоснабжения и водоотведения, расположенные на территории Южного городского поселения (далее – Соглашение № 1).

Соглашением № 3 от 19.05.2020 Администрацией во временное владение и пользование ООО «Вектор» передано муниципальное имущество – транспорт для предоставления услуг водоснабжения и водоотведения на территории Южного городского поселения (далее – Соглашение № 3).

При этом Соглашениями № 1 и № 3 предусмотрено, что имущество, переданное ООО «Вектор», используется в целях обеспечения бесперебойного снабжения на территории Южного городского поселения питьевой водой надлежащего качества и услугами бесперебойного водоотведения населения, социальной сферы (учреждения образования, культуры, медицины) и иных потребителей п. Южный в порядке и в соответствии с действующим законодательством и нормативно-правовыми актами. Кроме того Соглашения № 1 и № 3 действуют с даты его подписания сторонами до даты заключения концессионного соглашения между сторонами в период 2020-2023. Окончание срока действия Соглашений № 1 и № 3 - 31.12.2023.

Сведения и документы, подтверждающие проведение торгов на заключение Соглашений № 1 и № 3 либо подтверждающие возможность передачи муниципального имущества без проведения торгов, Администрацией не представлены, антимонопольным органом не получены.

Согласно письменным пояснениям Администрации (вх. № 14543-ЭП от 02.11.2022) в настоящее время осуществляются действия по признанию права муниципальной

собственности на бесхозные объекты водоснабжения, а также действия по регистрации и исследованию сетей с целью последующего заключения концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) 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.

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

В соответствии с частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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 (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 соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, права на объекты водоснабжения, водоотведения, дата ввода в эксплуатацию которых более 5 лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта и (или) системы из числа указанных выше объектов и (или) систем

не может быть определена, могут быть переданы только по концессионному соглашению.

Из представленных Администрацией документов следует, что дата ввода в эксплуатацию объектов холодного водоснабжения, водоотведения, переданных по Соглашению № 1, - 1968-2003 года.

Следовательно, объекты холодного водоснабжения, водоотведения, расположенные на территории Южного городского поселения, могут переданы во владение и (или) пользование только по концессионному соглашению.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, за исключением случаев, если концессионное соглашение заключается в отношении объекта, предусмотренного пунктом 21 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

В соответствии с пунктом 9 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях концессионным соглашением может предусматриваться предоставление концедентом во владение и в пользование концессионера имущества, принадлежащего концеденту на праве собственности, образующего единое целое с объектом концессионного соглашения и (или) предназначенного для использования в целях создания условий осуществления концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением (далее - иное передаваемое концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущество). В этом случае концессионным соглашением устанавливаются состав и описание такого имущества, цели и срок его использования (эксплуатации) концессионером, порядок возврата такого имущества концеденту при прекращении концессионного соглашения. Концессионным соглашением могут устанавливаться обязательства концессионера в отношении такого имущества по его модернизации, замене морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, иному улучшению характеристик и эксплуатационных свойств такого имущества, а также по осуществлению за свой счет страхования риска его случайной гибели и (или) случайного повреждения.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, отдельных объектов таких систем также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о

концессионных соглашениях.

Документы, подтверждающие предусмотренную законом возможность передачи муниципального имущества без проведения торгов (статья 37 Закона о концессионных соглашениях), Администрацией не представлены, антимонопольным органом не получены.

Таким образом, в рассматриваемом случае действиями Администрации по принятию Постановления № 23, на основании которого заключены Соглашения № 1 и № 3, могут создаваться преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Вектор») ввиду предоставления муниципального имущества в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением требований действующего законодательства, ограничения доступа на товарный рынок.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам, ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - 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.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества на конкурентной основе позволяет обеспечить равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Действия Администрации по принятию Постановления № 23, на основании которого заключены Соглашения № 1, и № 3, предусматривающие передачу муниципального имущества – объектов холодного водоснабжения и водоотведения, а также транспорта в целях предоставления услуг водоснабжения и водоотведения, во временное владение и пользование ООО «Вектор» без проведения конкурентных процедур, приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит пункту 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по предоставлению муниципального имущества с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо

совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения путем:

1) **в срок до 28 апреля 2023 года** принять меры, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, путем:

1.1) информирования ООО «Вектор» о намерении принять меры по возврату муниципального имущества – объектов холодного водоснабжения и водоотведения, а также транспорта в целях предоставления услуг водоснабжения и водоотведения в муниципальную казну, также о намерении его предоставления в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе Закона о концессионных соглашениях, Закона о водоснабжении, антимонопольного законодательства;

1.2) организации принятия мер в целях предоставления муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе по техническому обследованию муниципального имущества, согласованию с органом исполнительной власти, осуществляющим регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов) сведений, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях;

1.3) принятия мер по возврату муниципального имущества – объектов холодного водоснабжения и водоотведения, а также транспорта в целях предоставления услуг водоснабжения и водоотведения, переданного ООО «Вектор» по Соглашениям № 1 и № 3, в муниципальную казну;

1.4) обеспечения соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих получение ООО «Вектор» сведений (письма), указанных в пункте 1.1 настоящего предупреждения, актов, направленных на принятие мер в целях предоставления муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, принятие мер по возврату муниципального имущества в муниципальную казну, а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлено в пользование муниципальное имущество с приложением следующих надлежаще заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении данного имущества, с приложением извещения о проведении торгов (с указанием сайта и даты размещения), протоколов, составленных при их проведении, договоров, предусматривающих переход прав владения (пользования) в отношении имущества, иные документы, подтверждающие основания передачи имущества в пользование, в случае принятия решения о предоставлении во владение и (или)

пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества без проведения торгов).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель <...>