

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №56
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

01 декабря 2016 г.

г. Курган

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступили материалы Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области (вх. № 5465 от 09.09.2016 г.), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом при передаче муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Курганская государственная сельскохозяйственная академия имени Т.С. Мальцева» (далее – ФГБОУ ВО Курганская ГСХА).

Согласно вышеуказанным материалам, 15.07.2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА без проведения процедуры торгов заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ФГБОУ ВО Курганская ГСХА прав владения и пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

По результатам анализа материалов, поступивших в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области из Департамента государственного регулирования цен и тарифов Курганской области, а также документов и информации, поступивших из Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом в ответ на запрос Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области, установлено следующее.

15 июля 2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом,

предметом которого является передача ФГБОУ ВО Курганская ГСХА прав владения и пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения согласно приложению.

В приложении №1 к указанному выше договору безвозмездного пользования закреплён перечень объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, права владения и пользования на которые переданы ФГБОУ ВО Курганская ГСХА в рамках данного договора.

А именно, из приложения №1 следует, что в рамках указанного выше договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, заключенным 15 июля 2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА последнему переданы права владения и пользования в отношении следующего муниципального имущества:

– сооружение – наружные тепловые сети, общей протяженностью 666 м., РНФИ П12460004076, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, микрорайон КГСХА;

– сооружение – наружные тепловые сети, общей протяженностью 205 м., РНФИ П12460004077, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, проспект Студенческий;

– сооружение – наружные канализационные сети, общей протяженностью 96 м., РНФИ П12460004070, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, микрорайон КГСХА;

– сооружение – наружные канализационные сети, общей протяженностью 75 м., РНФИ П12460004067, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, микрорайон КГСХА;

– сооружение – наружные канализационные сети, общей протяженностью 1202 м., РНФИ П12460004068, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, микрорайон КГСХА;

– сооружение – наружные канализационные сети, общей протяженностью 235 м., РНФИ П12460004069, местоположение

(адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, проспект Студенческий;

– сооружение – наружные канализационные сети, общей протяженностью 110 м., РНФИ П12460004071, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, микрорайон КГСХА;

– сооружение – сети водопровода, общей протяженностью 972 м., РНФИ П12460004072, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, микрорайон КГСХА;

– сооружение – сети водопровода, общей протяженностью 163 м., РНФИ П12460004073, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, проспект Студенческий;

– сооружение – сети водопровода, общей протяженностью 150 м., РНФИ П12460004074, местоположение (адрес) объекта: Россия, Курганская область, Кетовский район, с. Лесниково, проспект Студенческий.

Подтверждением передачи обозначенных выше объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения ФГБОУ ВО Курганская ГСХА является акт приема-передачи муниципального имущества, являющийся приложением №2 к упомянутому выше договору безвозмездного пользования.

Из анализа данного договора безвозмездного пользования (преамбулы договора) следует, что заключая данный договор, Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом руководствовался распоряжением Администрации Кетовского района Курганской области от 08.07.2016 г. №382-р, а также основывался на пункте 6 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В письменных пояснениях, представленных Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом в антимонопольный орган, указано нижеследующее.

19 августа 2015 года на основании распоряжения ТУ Росимущества в Курганской области № 193-р от 19 июня 2015 года «О безвозмездной передаче имущества, находящегося в федеральной собственности и закрепленного на праве оперативного управления

за Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Курганская государственная сельскохозяйственная академия имени Т.С. Мальцева», в собственность муниципального образования – Кетовский район Курганской области» Администрацией Кетовского района Курганской области издано распоряжение № 259-р «О приеме и передаче имущества», согласно которому в муниципальную собственность Кетовского района из федеральной собственности Российской Федерации были приняты линейные объекты (в том числе объекты, перечисленные выше) для последующей передачи в муниципальное образование Лесниковский сельсовет Кетовского района Курганской области.

Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом указал, что в соответствии со статьей 14 Федерального закона № 131-ФЗ от 6 октября 2003 года «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения поселения относится организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом.

Как пояснил Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом, до настоящего времени Администрация Лесниковского сельсовета не приняла в собственность данные объекты. При этом, Администрация Кетовского района Курганской области (далее – Администрация Кетовского района) не имеет возможности эксплуатировать данные объекты самостоятельно, поэтому было принято решение вернуть во временное пользование ФГБОУ ВО Курганская ГСХА указанное имущество, часть которого имеет присоединение к котельной ФГБОУ ВО Курганская ГСХА.

Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом считает, что поскольку пунктом 6 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» допускается заключение договоров безвозмездного пользования с организацией, осуществляющей образовательную деятельность, без проведения торгов, а ФГБОУ ВО Курганская ГСХА является учреждением, осуществляющим образовательную деятельность, то действия Администрации Кетовского района Курганской области и Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом по заключению вышеобозначенного договора безвозмездного пользования без

проведения процедуры торгов, являются соответствующими закону.

Таким образом, 15.07.2016 г. Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом, основываясь на распоряжении Администрации Кетовского района от 08.07.2016 г. №382-р, а также на пункте 6 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключил с ФГБОУ ВО Курганская ГСХА без проведения процедуры торгов договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ФГБОУ ВО Курганская ГСХА прав владения и пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с распоряжением Администрации Кетовского района Курганской области от 19 августа 2015 г. №259-р Администрация Кетовского района Курганской области приняла в муниципальную собственность муниципального образования Кетовский район Курганской области из федеральной собственности Российской Федерации имущество, переданное впоследствии на баланс Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом, согласно приложению №1.

В силу пункта 3 части 1 статьи 14 Федерального закона № 131-ФЗ от 6 октября 2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения муниципального района относится владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального района.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 7 Устава муниципального образования Кетовский район (далее – Устав) к вопросам местного значения муниципального района относится, в том числе, владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности Кетовского района

Пунктами 5.1, 5.2 части 1 статьи 7.2 Устава определено, что в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления Кетовского района обладают полномочиями по организации теплоснабжения, предусмотренными Федеральным законом от 27.07.2010 г. N 190-ФЗ «О теплоснабжении», а также полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 г. N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Согласно статье 19 Устава структуру органов местного самоуправления Кетовского района составляют:

- Кетовская районная Дума – представительный орган муниципального образования;
- Глава Кетовского района – глава муниципального образования;
- Администрация Кетовского района – исполнительно-распорядительный орган муниципального образования;
- Контрольно-счетная палата Кетовского района.

В силу статьи 37.1 Устава к полномочиям Администрации Кетовского района относится, в том числе, обеспечение исполнения решений органов местного самоуправления Кетовского района по реализации вопросов местного значения, а также исполнение полномочий по решению вопросов местного значения в соответствии с федеральными законами, нормативными правовыми актами Кетовской районной Думы, постановлениями Главы Кетовского района.

Порядок владения, пользования и распоряжения муниципальным имуществом Кетовского района определен в статье 48 Устава.

Органы местного самоуправления Кетовского района от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органом местного самоуправления (часть 1 статьи 48 Устава).

Органы местного самоуправления Кетовского района вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации, органам государственной власти Курганской области и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами (часть 2 статьи 48 Устава).

Порядок управления и распоряжения муниципальным имуществом Кетовского района устанавливается решением Кетовской районной Думы.

Решением Кетовской районной Думы от 01 февраля 2006 г. №159 утверждено Положение о порядке управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования Кетовского района (далее – Положение).

Частью 6 статьи 1 Положения предусмотрено, что от имени муниципального образования Кетовского района право собственности на муниципальное имущество осуществляет Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом в порядке, установленном данным Положением.

Пунктом «б» части 1 статьи 3 Положения установлено, что правомочия собственника в отношении муниципального имущества в пределах установленной законодательством компетенции осуществляет также Администрация Кетовского района – исполнительно-распорядительный орган муниципального образования и орган местного самоуправления в лице Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом.

Пунктами «а», «б» части 4 статьи 3 Положения закреплено, что к полномочиям Администрации Кетовского района и ее уполномоченного органа местного самоуправления Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом по осуществлению права собственности относится, в том числе, управление и распоряжение муниципальной собственностью в соответствии с порядком, утвержденным Кетовской районной Думой, а также принятие нормативных правовых актов по вопросам управления и распоряжения муниципальной собственностью.

Пунктом «д» части 1 статьи 4 Положения установлено, что управление и распоряжение муниципальным имуществом включает установление порядка приобретения, отчуждения, сдачи в аренду, внесения в уставные капиталы открытых акционерных обществ, передачи имущества в залог, безвозмездное пользование и доверительное управление.

Частью 1 статьи 7 Положения определено, что движимое и недвижимое имущество может быть передано в аренду по договору.

При сдаче в аренду движимого и недвижимого муниципального имущества муниципальной казны арендодателем является Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом. Договоры аренды подлежат обязательному согласованию с

Администрацией Кетовского района.

Статьей 10 Положения установлено, что муниципальное имущество может быть передано в безвозмездное пользование:

- областным и федеральным органам государственной власти, а также органам местного самоуправления;
- государственным и муниципальным учреждениям;
- общественным организациям.

Решение о передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование принимает Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом с согласия Кетовской районной Думы.

Постановлением Администрации Кетовского района от 01.06.2009 г. №826 утверждено Положение об Администрации Кетовского района (далее – Положение об Администрации Кетовского района).

Частью 1 статьи 1 главы 1 Положения об Администрации Кетовского района установлено, что Администрация Кетовского района является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления Кетовского района, наделенным полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления Кетовского района федеральными законами и законами Курганской области.

Статьей 2 Положения об Администрации Кетовского района предусмотрено, что Администрация Кетовского района обладает полномочиями по решению вопросов местного значения, определенных статьей 15 Федерального закона № 131-ФЗ от 6 октября 2003 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Частью 6.1. статьи 6 главы 4 Положения об Администрации Кетовского района определено, что Администрацией Кетовского района руководит Глава Кетовского района, который является Главой Администрации Кетовского района.

Частью 9.2. статьи 9 главы 5 Положения об Администрации Кетовского района предусмотрено, что Администрация Кетовского района в пределах своей компетенции в соответствии с законодательством и решениями районной Думы издает

постановления и распоряжения, которые подписываются Главой Кетовского района и обязательны для исполнения.

Распоряжением Администрации Кетовского района от 27.06.2002 г. №200р утвержден Устав Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом.

Пунктом 1.4. Устава Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом установлено, что Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом является органом управления Администрации Кетовского района и действует в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации, настоящим Уставом, постановлениями и распоряжениями Главы Администрации Кетовского района.

Согласно пункту 2.1 Устава Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом данный Комитет создан в целях эффективного управления и распоряжения объектами муниципальной собственности Кетовского района в пределах, установленных действующим законодательством и настоящим Уставом.

Пунктом 2.2 Устава Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом закреплено, что Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом осуществляет такие функции, как передача в установленном порядке имущества, находящегося в муниципальной собственности, в хозяйственное ведение муниципальным предприятиям, оперативное управление муниципальным учреждениям, по договорам аренды и безвозмездного пользования физическим и юридическим лицам.

Пунктом 3.1 Устава Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом определено, что указанный Комитет имеет право от имени собственника распоряжаться муниципальным имуществом в пределах полномочий, предоставленных Кетовскому районному комитету по управлению муниципальным имуществом настоящим Уставом.

Согласно пункту 4.1 Устава Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом руководство деятельностью Комитета осуществляет председатель на принципах единоначалия.

Пунктом 4.4 Устава Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом закреплено, что председатель

Комитета:

- без доверенности действует от имени Комитета, представляя его во всех учреждениях и организациях;
- в пределах компетенции Комитета издает приказы, обязательные для исполнения всеми муниципальными предприятиями, учреждениями, органами управления, по имущественным вопросам;
- издает приказы и распоряжения во исполнение постановлений и распоряжений Главы районной администрации, а также решений представительного органа местного самоуправления;
- заключает договоры, в том числе трудовые.

Как уже указывалось выше, установлено, что 15.07.2016 г. Кетовский районный комитет по управлению муниципальным имуществом, основываясь на распоряжении Администрации Кетовского района от 08.07.2016 г. №382-р, а также на пункте 6 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключил с ФГБОУ ВО Курганская ГСХА без проведения процедуры торгов договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ФГБОУ ВО Курганская ГСХА прав владения и пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

Установлено, что 08 июля 2016 г. Администрацией Кетовского района Курганской области издано распоряжение № 382-р «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование», согласно которому Кетовскому районному комитету по управлению муниципальным имуществом надлежит передать в безвозмездное пользование муниципальное имущество, сроком на 11 месяцев, Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Курганская государственная сельскохозяйственная академия имени Т.С. Мальцева», согласно приложению.

Также, согласно данному распоряжению Администрации Кетовского района Курганской области от 08 июля 2016 г. № 382-р Кетовскому районному комитету по управлению муниципальным имуществом надлежит заключить, сроком на 11 месяцев, договор безвозмездного пользования муниципального имущества с Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением

высшего образования «Курганская государственная сельскохозяйственная академия имени Т.С. Мальцева», согласно приложению.

Приложение к распоряжению Администрации Кетовского района Курганской области от 08 июля 2016 г. № 382-р содержит перечень муниципального имущества, подлежащего передаче в безвозмездное пользование ФГБОУ ВО Курганская ГСХА, а именно содержит в себе вышеперечисленные объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, которые явились впоследствии предметом указанного выше договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, заключенного 15 июля 2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА.

Таким образом, в рассматриваемом случае вышеобозначенный договор безвозмездного пользования, предусматривающий передачу муниципального имущества ФГБОУ ВО Курганская ГСХА, заключен Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом во исполнение распоряжения Администрации Кетовского района Курганской области, как исполнительно-распорядительного органа муниципального образования, уполномоченного на решение вопросов местного значения, в том числе в отношении передачи прав владения, пользования или распоряжения муниципальным имуществом.

Федеральным законом от 07.05.2013 г. № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены изменения относительно правового регулирования порядка передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) 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.

Частью 3 статьи 28.1. Закона о теплоснабжении предусмотрено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения (аналогичные требования применимы и к объектам водоснабжения), находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Аналогичные изменения содержатся в части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении), в соответствии с которой 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 данного Федерального закона.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении также установлено, что 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, водоснабжения или водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, не превышает пять лет, то передача прав владения и (или) пользования в отношении таких объектов возможна путем заключения договора аренды.

Из норм права, закрепленных в части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 1 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении следует, что Законом о теплоснабжении и Законом о водоснабжении и водоотведении императивно закреплено требование о том, что передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения возможна путем заключения концессионного соглашения (если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения,

водоснабжения или водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет) либо заключения договора аренды таких объектов (если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, водоснабжения или водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, не превышает пять лет).

Таким образом, Законом о теплоснабжении, равно как и Законом о водоснабжении и водоотведении императивно закреплены специальные нормы права в отношении видов гражданско-правовых договоров, которые предусматривают передачу прав владения и (или) пользования в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения или водоотведения, а именно, передача названных прав возможна только путем заключения двух видов гражданско-правовых договоров: договора аренды либо концессионного соглашения.

Возможность заключения договора безвозмездного пользования в отношении указанных объектов Законом о теплоснабжении, как и Законом о водоснабжении и водоотведении законодателем не установлена.

Следует отметить, что при заключении договора аренды (если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов теплоснабжения, водоснабжения или водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, не превышает пять лет), предусматривающего передачу прав владения и (или) пользования в отношении данных объектов необходимо руководствоваться и нормами антимонопольного законодательства.

Частью 1 статьи 17.1 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что 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 (за исключением случаев предусмотренных данной статьей).

Приказом Федеральной антимонопольной службы России № 67 от 10.02.2010 г. 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.

Пунктом 3.1. Приказа Федеральной антимонопольной службы России № 67 от 10.02.2010 г., предусмотрено специальное правило, в соответствии с которым заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении», статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Таким образом, в случае, если передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения возможна путем заключения договора аренды (в зависимости от даты ввода в эксплуатацию таких объектов), право на заключение такого договора приобретается по результатам проведения процедуры торгов только в форме конкурса.

Также необходимо отметить, что, если передача прав владения и пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению, то к проведению процедуры торгов применяются правила, предусмотренные Федеральным законом № 115-ФЗ от 21.07.2005 г. «О концессионных соглашениях».

Частью 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции четко определено, что 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, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Таким образом, в силу части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, указанный в части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Федеральным законом № 115-ФЗ от 21.07.2005 г. «О концессионных соглашениях».

В рассматриваемом случае 15 июля 2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ФГБОУ ВО Курганская ГСХА прав владения и пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

Вместе с тем, из технической документации и кадастровых паспортов, представленных в антимонопольный орган в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, переданных в рамках вышеуказанного договора безвозмездного пользования, данные объекты введены в эксплуатацию в 1971-1973 годах, а, следовательно, дата ввода в эксплуатацию названных объектов на момент издания распоряжения Администрации Кетовского района от 08.07.2016 г. №382-р превышала пять лет, соответственно, передача прав владения и пользования такими объектами должна быть осуществлена только по концессионному соглашению, заключенному по результатам конкурса, проведенного в порядке, предусмотренном Федеральным законом № 115-ФЗ от 21.07.2005 г. «О концессионных соглашениях».

Из вышеизложенного следует, что ссылки Кетовского районного комитета по управлению муниципальным имуществом на пункт 6 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» являются несостоятельными, не основанными на нормах права, а базируются на неверном толковании норм статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также Закона о теплоснабжении, Закона о водоснабжении и водоотведении, которые являются основополагающими нормами права, регулирующими специальные правила передачи объектов

теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

В рассматриваемой ситуации 08 июля 2016 г. Администрацией Кетовского района Курганской области издано распоряжение № 382-р «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование», согласно которому Кетовскому районному комитету по управлению муниципальным имуществом надлежит передать в безвозмездное пользование муниципальное имущество, сроком на 11 месяцев, Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего образования «Курганская государственная сельскохозяйственная академия имени Т.С. Мальцева», согласно приложению.

Согласно данному распоряжению Администрации Кетовского района Курганской области от 08 июля 2016 г. № 382-р Кетовскому районному комитету по управлению муниципальным имуществом надлежит заключить, сроком на 11 месяцев, договор безвозмездного пользования муниципальное имущество с Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Курганская государственная сельскохозяйственная академия имени Т.С. Мальцева», согласно приложению.

Во исполнение данного распоряжения Администрации Кетовского района Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом 15.07.2016 г. заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ФГБОУ ВО Курганская ГСХА прав владения и пользования в отношении муниципальных объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

Таким образом, в результате издания Администрацией Кетовского района Курганской области 08 июля 2016 г. распоряжения № 382-р «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование», вышеперечисленные муниципальные объекты теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, в нарушение требований части 1 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, без проведения процедуры конкурса были переданы ФГБОУ ВО Курганская ГСХА по договору безвозмездного пользования, заключенному 15.07.2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА.

Федеральный закон от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Необходимо понимать, что органы публичной власти, реализуя свои полномочия, в силу специфики правового статуса способны оказывать существенное влияние как на экономическую систему в целом, так и на состояние конкуренции в частности. Причем с точки зрения антимонопольного регулирования это влияние выражается не столько в решении ими публично-правовых вопросов, сколько в применении властно-распорядительных полномочий в отношении отдельных лиц или по поводу отдельных обстоятельств.

Учитывая особое правовое положение государства, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, законодатель ввел ряд запретов и ограничений с целью минимизации негативного влияния на конкурентную среду со стороны органов власти путем злоупотребления ими своими полномочиями.

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации.

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 органам 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).

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 05.04.2011 г. N 14686/10, от 11.03.2014 г. N 16034/13, достаточным 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.

При этом, в тех случаях, когда требуется проведение конкурентной процедуры, подразумевающей состязательность хозяйствующих субъектов, ее непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурентных процедур в установленном законодательством порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В рассматриваемом случае проведение публичных процедур в установленном законодательством порядке направлено на обеспечение равного доступа всех желающих реализовать свое право владения и пользования муниципальными объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в соответствии с заключенным договором.

Таким образом, действие Администрации Кетовского района Курганской области, выразившееся в издании Администрацией

Кетовского района Курганской области 08 июля 2016 г. распоряжения № 382-р «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование», предусматривающего передачу прав владения и пользования муниципальными объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения ФГБОУ ВО Курганская ГСХА по договору безвозмездного пользования, без проведения процедуры конкурса, содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку только лишь при проведении публичных процедур обеспечивается равный доступ всех желающих реализовать свое право владения и пользования муниципальными объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в соответствии с заключенным договором.

Необходимо отметить, что согласно части 1 статьи 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 силу части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в [части 1](#) статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае выявления признаков нарушения, в том числе статьи [15](#) Закона о защите конкуренции. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи [15](#) Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **предупреждает Администрацию Кетовского района Курганской области (641310 Курганская область, с. Кетово, ул. Космонавтов, 39) о необходимости прекращения нарушения антимонопольного законодательства путем совершения следующих действий:**

1. Администрации Кетовского района Курганской области (641310 Курганская область, с. Кетово, ул. Космонавтов, 39):

– отменить распоряжение Администрации Кетовского района Курганской области от 08 июля 2016 г. № 382-р «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование»;

– вернуть в муниципальную собственность муниципального образования Кетовский район муниципальное имущество, переданное во владение и пользование ФГБОУ ВО Курганская ГСХА по договору безвозмездного пользования, заключенному 15 июля 2016 г. между Кетовским районным комитетом по управлению муниципальным имуществом и ФГБОУ ВО Курганская ГСХА.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано.

Срок выполнения предупреждения составляет двадцать дней.

По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

О выполнении предупреждения уведомить Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области в течение трех дней со дня

окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

