

Заявитель:

Прокуратура

Кабардино-Балкарской Республики

360000, КБР, г. Нальчик,

пр. Кулиева, 16

Ответчик

Местная администрация

сельского поселения Карагач

Прохладненского муниципального района

Кабардино-Балкарской Республики

361022, КБР, Прохладненский район,

с. Карагач, ул. Абубекирова, 102

Заинтересованное лицо

Общество с

ограниченной ответственностью «АртСтройФонд»

361022, КБР, Прохладненский район,

с. Карагач, пер. Ногмова, д. 50

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №007/01/17-323/2023

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

*Резолютивная часть решения оглашена 19 мая 2023 года*

г. Нальчик

*Решение изготовлено в полном объеме 19 мая 2023 года*

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя:

заместителя руководителя Управления;

Членов Комиссии:

начальника отдела Управления;

начальника отдела Управления,

в отсутствие надлежащим образом извещенных заявителя и заинтересованного лица,

при участии представителя ответчика: Ким Георгий Вячеславович (доверенность №3 от 13.03.2023 г.),

рассмотрев дело №007/01/17-323/2023, возбужденное в связи с наличием в действиях местной администрации сельского поселения Карагач Прохладненского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики признаков нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Кабардино-Балкарское УФАС России (далее – Управление) поступили материалы Прокуратуры Кабардино-Балкарской Республики, указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях местной администрации сельского поселения Карагач Прохладненского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики (далее – администрация).

Так, согласно поступившим материалам, между администрацией и обществом с ограниченной ответственностью «АртСтройФонд» 27 мая 2020 года заключен договор аренды муниципального имущества – объектов водоснабжения, возраст которых на момент заключения договора превышает 5 лет (договор аренды имущества №3 от 27.05.2020 г.), при этом данное действие нарушает часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

По акту приема-передачи от 27.05.2020 г., приложенному к договору, передано нижеследующее имущество (перечень переданного имущества имеется в материалах, далее по тексту – объекты водоснабжения):

– центральная система водоснабжения протяженностью 29 295 метров с кадастровым номером 07:04:0000000:1695;

– центральная система водоснабжения «с. Карагач, ул. Шаловых» протяженностью 3 295 метров (право собственности не зарегистрировано, инвентарный номер 010851026);

– центральная система водоснабжения «с. Карагач, ул. Шогенцукова» протяженностью 1 200 метров (право собственности не зарегистрировано, инвентарный номер 010851033);

– артезианская скважина «с. Карагач, ул. Пенькозаводская» с кадастровым номером 07:04:0000000:1670;

– артезианская скважина «с. Карагач, ул. Абубекирова» с кадастровым номером 07:04:5200000:362;

– артезианская скважина «с. Карагач, ул. Степная» (на основании акта передачи от 01.11.2008, право собственности не зарегистрировано, инвентарный номер

010851004);

– водонапорная башня «с. Карагач, ул. Пенькозаводская» с кадастровым номером 07:04:0000000:1669;

– водонапорная башня «с. Карагач, ул. Абубекирова» (право собственности не зарегистрировано, инвентарный номер 010851009);

– водонапорная башня «с. Карагач, ул. Степная» (право собственности не зарегистрировано, инвентарный номер 010851012).

В ходе рассмотрения материалов Управлением также установлено, что объекты водоснабжения переданы администрацией обществу с ограниченной ответственностью «АртСтройФонд» по результатам проведенного открытого конкурса (протокол оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 14.05.2020 г. №2).

Управление, усмотрев в действиях местной администрации признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, приняло решение возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства, по результатам анализа материалов, имеющих в деле, Управление приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) определяет особенности порядка заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного и муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Согласно части 1 статьи 17.1 Закона 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, за исключением случаев, прямо названных в данной статье.

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, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Федеральный закон от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении водоотведении) регулирует отношения в сфере водоснабжения и водоотведения.

Особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными

системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, регулируется статьями 41.1 – 41.4 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Согласно части 1 статьи 41.1 Закона 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 данным 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 закона.

При этом, согласно части 2 той же статьи 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.

Как следует из выписок из Единого государственного реестра недвижимости об объектах водоснабжения, переданных по договору аренды имущества №3 от 27.05.2020 г., и установлено решением Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики по делу №А20-3536/2022, возраст объектов водоснабжения на момент их передачи, т.е. на 27.05.2020 г., составлял более 5 (пяти) лет.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения могла быть осуществлена органом местного самоуправления только путем заключения концессионного соглашения.

В свою очередь, отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 №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 (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.

Однако, рассматриваемый договор аренды таких прав и обязанностей сторон не предусматривает.

Как установлено частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

В ходе рассмотрения материалов и возбужденного дела случаев, подпадающих под исключения, не установлено, ответчиком доказательств обратного не представлено.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды является предоставлением объекта аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Кроме того, статьей 47 Закона о концессионных соглашениях установлен особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Комиссия приходит к выводу, что торги на право заключения договора аренды и договор аренды, заключенный по результатам их проведения, влекут нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении государственного или муниципального имущества.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе

предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

При этом запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, является безусловным запретом, который не требует доказывания фактических или возможных негативных последствий для конкуренции в связи с его нарушением.

По общему правилу, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, должна осуществляться в условиях равного доступа к указанному имуществу всех заинтересованных лиц. Предоставление указанных прав обуславливает получение такими лицами возможности доступа на рынок водоснабжения, водоотведения на соответствующей территории.

Нарушение порядка оценки и неверный выбор формы договора и соответственно процедуры определения лица, которому будут переданы права на муниципальное имущество, очевидно, влияет на итоговый результат.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Таким образом, Комиссией установлен факт нарушения администрацией пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции определено, что перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела №007/01/17-323/2023 от 04 мая 2023 года. В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Дополнительных доводов и документов по обстоятельствам, изложенным в заключении об обстоятельствах дела №007/01/17-323/2023, в адрес Управления не поступало.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Арбитражным судом Кабардино-Балкарской Республики по делу №А20-3536/2022 решено признать договор аренды муниципального имущества №3 от 27.05.2020 г., заключенный между администрацией сельского поселения Карагач Прохладненского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики и обществом с ограниченной ответственностью «АртСтройФонд», недействительным, а также применить последствия недействительности сделки: обязать общество с ограниченной ответственностью «АртСтройФонд» возвратить по акту приема-передачи администрации сельского поселения Карагач Прохладненского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики муниципальное недвижимое имущество.

Согласно информации представителя ответчика, объекты водоснабжения возвращены администрации. Таким образом, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия местной администрации сельского поселения Карагач Прохладненского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики по заключению договора аренды №3 от 27.05.2020 г. муниципального имущества – объектов водоснабжения без проведения конкурсных процедур в соответствии с Законом о концессионных соглашениях, нарушающими пункт 3 часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Местной администрации сельского поселения Карагач Прохладненского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.