

РЕШЕНИЕ

«28» марта 2012 года

г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «20» марта 2012 года.
В полном объеме решение изготовлено «28» марта 2012 года.

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: /.../

в присутствии представителей:

- ООО «Калужский областной водоканал» /.../
- Министерства экономического развития Калужской области /.../
- государственного предприятия Калужской области «Калугаоблводоканал» /.../

рассмотрев дело № 02-24/2012 по признакам нарушения Государственным предприятием Калужской области «Калугаоблводоканал» (местонахождение: ул. С. Щедрина, д. 80, г. Калуга, 248002; ИНН 4027001552; ОГРН 1024001186461) части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении без проведения торгов дополнительных соглашений № 47 от 19.03.2009, № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Калужской области (далее – Калужское УФАС России) от 10.01.2012 № 1 инспекцией Калужского УФАС России была проведена внеплановая выездная проверка в отношении Государственного предприятия Калужской области «Калугаоблводоканал» (местонахождение: ул. С. Щедрина, д. 80, г. Калуга, 248002; ИНН 4027001552; ОГРН 1024001186461) на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства проверяемым лицом при осуществлении им своей деятельности.

В ходе проведения проверки Инспекцией Калужского УФАС России в действиях Государственного предприятия Калужской области «Калугаоблводоканал» (далее также ГП «Калугаоблводоканал») были выявлены признаки нарушения части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении без проведения торгов дополнительных соглашений № 47 от 19.03.2009, № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009.

В связи с чем, на основании приказа Калужского УФАС России от 05.03.2012 № 51 в

отношении ГП «Калугаоблводоканал» возбуждено дело № 02-24/2012.

Полно и всесторонне исследовав обстоятельства дела и представленные в материалы дела доказательства, заслушав лиц участвующих в рассмотрении дела № 02-24/2012, Комиссия Калужского УФАС России приходит к следующему.

05.11.2008 между ГП «Калугаоблводоканал» и ООО «Калужский областной водоканал» заключен договор № 05/11 аренды недвижимого имущества (имущество ВКХ), принадлежащего на праве собственности Калужской области и закрепленного за государственным предприятием Калужской области «Калугаоблводоканал» на праве хозяйственного ведения.

Пунктом 1.1 договора установлено, что арендодатель (ГП «Калугаоблводоканал») передает Арендатору (ООО «Калужский областной водоканал») во временное владение и пользование недвижимое имущество, с целью оказания Арендатором услуг водоснабжения и водоотведения в г. Калуге и Калужской области. Имущество передается согласно приложению № 1 к данному договору.

Пунктом 5.1 договора установлено, что Арендатор вносит арендную плату в размере 1500000 рублей, в том числе НДС 228813 рублей.

Пунктом 8.1 договора установлено, что срок действия – 11 месяцев. Вступает в силу договор с 01 января 2009 года.

Приложением № 2 к договору № 05/11 от 05.11.2008 является акт приема-передачи, согласно которого, Арендатор (ООО «Калужский областной водоканал») принял в аренду имущество, указанное в данном акте. Так, по названному акту приема-передачи имущества был передан 41 объект имущества находящееся в городе Калуга, 26 объектов находящихся в Козельском районе г. Сосенский, 131 объект в Перемышльском районе, 84 объекта в Ферзиковском районе, 118 объектов в Сухиничском районе, 70 объектов в Мещовском районе, 18 объектов в Жиздринском районе, 2 объекта в Людиновском районе, 48 объектов в Хвастовичском районе, 102 объекта в Дзержинском районе, 6 объектов в Тарусском районе.

1. Согласно ответу ГП «Калугаоблводоканал» (исх. № 261 от 13.02.2012) данный договор был заключен по результатам проведения конкурса.

Так, 02.10.2008 № 32 в газете «Правовой курьер» было опубликовано сообщение, о проведении открытого конкурса.

Согласно извещения о проведении конкурса, в конкурсе могут принять участие юридические лица, деятельность которых не относится к требованиям ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ», а именно: юридические лица, имеющие среднюю численность работников, за предшествующий календарный год не менее 500 человек. Аналогичные требования к участникам конкурса отражены в разделе 1 «Общие положения» конкурсной документации (пункт 1.5).

В соответствии с частью 3 статьи 53 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. от 30.06.2008) до установления предусмотренного [частью 4 статьи 17.1](#) настоящего Федерального закона порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1 и 3](#)

[статьи 17.1](#) настоящего Федерального закона, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», а аукционы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 21 декабря 2001 года № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

ГП «Калугаоблводоканал» проводились открытые конкурсы на право заключение договоров аренды, следовательно, их проведении должно было осуществляться в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 21 июля 2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения регулируется главой 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно статье 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» конкурсная документация должна содержать, в том числе: условия конкурса; требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса; критерии конкурса и установленные в соответствии с частями 2.2 и 3 статьи 24 указанного Федерального закона параметры критериев конкурса; исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса (в том числе документов и материалов, подтверждающих: соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса; соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией; информацию, содержащуюся в конкурсном предложении), а также иное.

При этом, согласно части 2 статьи 24 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» в качестве критериев конкурса могут устанавливаться:

1) сроки создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения; 2) период со дня подписания концессионного соглашения до дня, когда созданный и (или) реконструированный объект концессионного соглашения будет соответствовать установленным концессионным соглашением технико-экономическим показателям; 3) технико-экономические показатели объекта концессионного соглашения; 4) объем производства товаров, выполнения работ, оказания услуг при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением; 5) период со дня подписания концессионного соглашения до дня, когда производство товаров, выполнение работ, оказание услуг при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, будет осуществляться в объеме, установленном концессионным соглашением; 6) размер концессионной платы; 7) предельные цены (тарифы) на производимые товары, выполняемые работы, оказываемые услуги, надбавки к таким ценам (тарифам) при осуществлении деятельности, предусмотренной концессионным соглашением.

В соответствии с частью 3 статьи 23 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ

«О концессионных соглашениях» конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

Наличие штатной численности работников не менее 500 человек, а равно как и исключение из числа потенциальных участников конкурса субъектов малого и среднего предпринимательства не подпадает не под один из критериев допускаемых статьей 24 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», как и не подтверждает квалификацию участника конкурса.

Само по себе требование о наличии штатной численности не менее 500 человек приводит к ограничению и устранению конкуренции, так как возможность принять участие в конкурсе имеют только хозяйствующие субъекты с установленной численностью. Все иные претенденты, имеющие необходимую квалификацию эксплуатации инженерных сетей и иных объектов ВКХ, но не имеющие указанную численность работников лишаются возможности подать заявку на участие в конкурсе.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. от 08.11.2008) установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного, действия ГП «Калугаоблводоканал» не соответствуют требованиям статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Однако, в соответствии со статьей 41.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Данное правонарушение совершено 02.10.2008 и не относится к категории длящихся правонарушений, в связи, с чем у Комиссии Калужского УФАС России отсутствуют правовые основания для выделения дела по признакам нарушения ГП КО «Калугаоблводоканал» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также для переквалификации настоящего дела.

2. 19 марта 2009 года к договору от 05.11.2008 № 05/11 было подписано дополнительное соглашение № 47, согласно которого в перечень имущества, переданного по договору аренды № 05/11 от 05.11.2008, также включено имущество согласно акта приема передачи имущества от 19.03.2009, а именно:

№	Наименование, адрес имущества	Инв. номер	Балансовая стоимость

1	Водопроводная сеть протяженностью 103,5 п.м., кадастровый номер <...> -40-01/049/2008-983. г. Калуга, б-р Байканур, д. 5	39066	166893,00
2	Канализационная сеть протяженностью 150,8 п.м., кадастровый номер <...> -40-01/049/2008-986. г. Калуга, б-р Байканур, д. 5	39067	93965,00
3	Водопроводная сеть протяженностью 46,3 п.м. кадастровый номер <...> -40-01/049/2008-979. г. Калуга, ул. Платонова, д. 40	39068	17020,00
4	Канализационная сеть протяженностью 44.15м., кадастровый номер <...> -40-01/049/2008-981. г. Калуга, ул. Платонова, д. 40	39069	15011,00
5	Водопроводная сеть протяженностью 258,7 п.м., Кадастровый номер <...> :26:01 00 33:0026:26124/в. Г. Калуга, ул. Вишневого, д. 1	39033	80264,74
6	Наружные сети магистрального водопровода протяженностью 608,55 п.м. кадастровый номер <...> -40-01/003/2005-203. г. Калуга, ул. Вишневого, д. 1	29034	7000,00
7	Канализационная сеть протяженностью 261,5 п.м., кадастровый номер <...> :26:01 00 33:0026:26124/к. г. Калуга, ул. Вишневого, д. 1	39035	247705,00
8	Сети водопровода протяженностью 29 п.м. и канализации 139,8 п.м. к жилому дому, кадастровый номер <...> -40-01/003/2005-073. г.Калуга, ул. Первых коммунаров, д. 14	39036	853178,00
9	Одноэтажное кирпичное строение канализационно-насосной станции (строение 1) общей площадью 37.9 кв.м. с подвалом общей площадью 45.0 кв.м. г. Калуга, д. Плетеневка 4:25:01 16 00:002:28420/1	39004	366200,00

10 апреля 2009 года к договору № 05/11 от 05.11.2008 было подписано дополнительное соглашение № 48, согласно которого в перечень имущества, переданного по договору аренды № 05/11 от 05.11.2008, также включено имущество согласно акта приема передачи имущества от 10.04.2009, а именно:

№	Наименование, адрес имущества	Инв. номер	Балансовая стоимость
1	Водопроводная сеть протяженностью 234,9 п.м., кадастровый номер <...> -40-01/034/2008-525. г. Калуга, ул. Московская, д. 65/1	39058	217791,00
2	Канализационная сеть протяженностью 189,6 п.м., кадастровый номер <...> -40-01/034/2008-526. г.Калуга, ул. Московская, д. 65	39070	152775,00
3	Насосная станция над артезианской скважиной № 2, нежилое, 1-этажный общая площадь 4,6 кв.м. кадастровый номер <...> -40-10/004/2008-666. Калужская область, Козельский район, д. Гранный Холм.	39040	0
	Насосная станция над артезианской скважиной № 1,		

4	нежилое, 1-этажный общая площадь 3,6 кв.м. кадастровый номер <...> -40-10/004/2008-669	39039	18205,59
5	Насосная станция над артезианской скважиной № 3, нежилое, 1-этажный общая площадь 13 кв.м. кадастровый номер <...> -40-10/004/2008-664. Калужская область, Козельский район, д. Гранный Холм.	39041	0
6	Насосная станция над артезианской скважиной № 4, нежилое, 1-этажный общая площадь 10,6 кв.м. кадастровый номер <...> -40-10/004/2008-667. Калужская область, Козельский район, д. Гранный Холм.	39042	0
7	Насосная станция над артезианской скважиной № 5, нежилое, 1-этажный общая площадь 12 кв.м. кадастровый номер <...> -40-10/004/2008-668. Калужская область, Козельский район, д. Гранный Холм.	39043	0

28 апреля 2009 года к договору № 05/11 от 05.11.2008 было подписано дополнительное соглашение № 50, согласно которого в перечень имущества, переданного по договору аренды № 05/11 от 05.11.2008, также включено имущество согласно акта приема передачи имущества от 28.04.2009, а именно:

№	Наименование, адрес имущества	Инв. номер	Балансовая стоимость
1	Канализационный контролер от канализационной насосной станции до канализационной камеры № 5 протяженностью 449.7 п.м. номер объекты 40:26:0100319:0022:27819/к г. Калуга, ул. Рамоданоские дворики	39073	1065236,30
2	Подземная железобетонная канализационная насосная станция площадью 2.3 кв.м. номер объекта 40:26:01 00 319:0021:27860/Г г. Калуга, ул. Рамоданоские дворики	39074	698937,20
3	Железобетонный аварийный резервуар, застроенной площадью 36 кв.м. номер объекта 40:26:01 00 319 :0021:27860/Г1 г. Калуга, ул. Рамоданоские дворики	39075	898917,32

26 мая 2009 года к договору № 05/11 от 05.11.2008 было подписано дополнительное соглашение № 51, согласно которого в перечень имущества, переданного по договору аренды № 05/11 от 05.11.2008, также включено имущество согласно акта приема передачи имущества от 28.04.2009, а именно:

№	Наименование, адрес имущества	Инв. номер	Балансовая стоимость
1	Башня высота 16м. кадастровый номер <...> -40-04/029/2008-400 Калужская обл., Дзержинский район, с. Барятино	39059	370394,45
2	Скважина глубина 41 м., кадастровый номер <...> -40-04/029/2008-399 Калужская обл., Дзержинский район, с.	39071	1387429,57

	Барятино		
3	Водопроводная сеть, протяженностью 1554 п.м., кадастровый номер <...> -40-04/029/2008-398 Калужская обл., Дзержинский район, с. Барятино	39072	2245345,48

17 июня 2009 года к договору № 05/11 от 05.11.2008 было подписано дополнительное соглашение № 52, согласно которого в перечень имущества, переданного по договору аренды № 05/11 от 05.11.2008, также включено имущество согласно акта приема передачи имущества от 28.04.2009, а именно:

№	Наименование, адрес имущества	Инв. номер	Балансовая стоимость
1	Водопроводная сеть с артскважиной и погруженным насосом ЭЦВ 6-6,5-125, кад. № 40-40-01/032/2008-535 Калуга, д. Николо-Лапиносово	390131	80264,74
2	Башня Рожновского водонапорная ВБР-15-10 высота 10 м., Калуга, д. Николо-Лапиносово. Кад. № 40-40-01/087/2007-903	39032	7000,00

30.11.2010 к договору № 05/11 от 05.11.2008 было подписано дополнительное соглашение, согласно которого из перечня недвижимого имущества, переданного в аренду, исключено 3 объекта, а именно:

№	Наименование, адрес имущества	Инв. номер	Балансовая стоимость
1	Сооружение, назначение: водонапорная башня, высота 12,3 м. Калужская область, Дзержинский район, д. Дюкино 40-40-04/028/2008-016	29597	0
2	Сооружение (водонапорная башня), назначение: сооружение коммунальной инфраструктуры, высота 22,0 м Калужская область, Дзержинский район, село Совхоз Чкаловский 40-40-04/020/2008-111	38532	0
3	Сооружение (водонапорная башня), назначение: сооружение коммунальной инфраструктуры, высота 20,0 м, протяженностью 5509,0 п/м Калужская область, Дзержинский район, д. Барсуки 40-40-04/020/2008-108	38543	0

31 октября 2011 года подписан акт приема-передачи, которым установлено, что в связи с окончанием срока действия договора № 05/11 от 05.11.2008 аренды недвижимого имущества, являющегося собственностью Калужской области и закрепленного за ГП «Калугаоблводоканал» на праве хозяйственного ведения, имущество передается в ГП «Калугаоблводоканал», имущество, переданное как по самому договору аренды № 05/11, так и по дополнительным соглашениям возвращено ГП «Калугаоблводоканал».

Так, Комиссией Калужского УФАС России установлено, что в период с 19 марта 2009 года по 19 июня 2009 года ГП «Калугаоблводоканал» с ООО «Калужский

областной водоканал» заключались дополнительные соглашения № 47 от 19.03.2009, № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009.

Кроме того, установлено, что ГП КО «Калугаоблводоканал» не обращался в адрес собственника имущества о получении согласия на право заключения дополнительных соглашений, которыми предусмотрен переход прав владения и пользования в отношении недвижимого имущества закрепленного за ГП «Калугаоблводоканал» на праве хозяйственного ведения и принадлежащего Калужской области, что подтверждено письмом Министерства экономического развития Калужской области (исх. от 14.03.2012 № 1635-12-Г) и не отрицалась лицами участвующими в рассмотрении настоящего дела.

Частью 2 статьи 295 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом **без согласия собственника.**

Частью 2 статьи 18 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» также установлено, что государственное или муниципальное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом **без согласия собственника имущества государственного или муниципального предприятия.**

Также, ГП «Калугаоблводоканал» не представил документов, подтверждающих проведение торгов на право заключения названных дополнительных соглашений.

Согласно позиции ГП «Калугаоблводоканал» изложенной в письме от 19.03.2012 заключение данных дополнительных соглашений происходило в соответствии с положениями статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Довод ГП «Калугаоблводоканал» о возможности заключения дополнительных соглашений на основании статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» Комиссией Калужского УФАС России отклоняется исходя из следующего.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 08.11.2008) порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1](#) и [3](#) настоящей статьи, и перечень случаев заключения указанных договоров путем проведения торгов в форме конкурса устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Частью 3 статьи 53 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 08.11.2008) установлено, **что до установления предусмотренного частью 4 статьи 17.1 данного документа порядка проведения конкурсов** или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 данного документа, **конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным [законом](#) от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»**, а аукционы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным [законом](#) от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установил, что **до установления предусмотренного частью 4 статьи 17.1 данного документа порядка проведения конкурсов** или аукционов, **конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным [законом](#) от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»**. Таким образом, применений исключения и иных положений Федерального [закона](#) от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» не касающихся порядка проведения конкурсов не предусмотрено и является не обоснованным.

Довод ГП «Калугаоблводоканал» о том, что дополнительные соглашения заключались в порядке исключения предусмотренного пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией Калужского УФАС России также отклоняется исходя из следующего.

Как установлено, рассматриваемые дополнительные соглашения заключались в период с 19 марта 2009 года по 19 июня 2009 года. Пункт 8 части 1 статьи 17.1 указанного Федерального закона был внесен статьей 1 Федерального закона от 17.07.2009 № 173-ФЗ «О внесении изменений в статьи 17.1 и 53 Федерального закона «О защите конкуренции» вступившего в силу с 23.07.2009, т.е. после заключения рассматриваемых дополнительных соглашений.

В связи с чем, на момент заключения дополнительных соглашений № 47 от 19.03.2009, № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009 не была предусмотрена возможность заключения договоров аренды без проведения конкурса или аукциона с лицом, обладающим 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.

Таким образом, на момент заключения договора у ГП КО «Калугаоблводоканал» отсутствовали правовые основания для заключения дополнительных соглашений № 47 от 19.03.2009, № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009.

Кроме того, в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заключение договора аренды без проведения торгов возможно с лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Для заключения договора аренды (иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования) в отношении муниципального имущества без проведения конкурса или аукциона на основании пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо, чтобы передаваемое имущество являлось частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть должны быть технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» под сетями инженерно-технического обеспечения понимается совокупность трубопроводов, коммуникаций и других сооружений, предназначенных для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений. Под системой инженерно-технического обеспечения, в соответствии с указанным техническим регламентом, понимается одна из систем здания или сооружения, предназначенная для выполнения функций водоснабжения, канализации, отопления, вентиляции, кондиционирования воздуха, газоснабжения, электроснабжения, связи, информатизации, диспетчеризации, мусороудаления, вертикального транспорта (лифты, эскалаторы) или функций обеспечения безопасности;

В соответствии с пунктом 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 № 83, технологически связанными сетями признаются принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, **имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе** электро-, тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

В обосновании того, что имущество, переданное по рассматриваемым дополнительным соглашениям являлось частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть технологически связаны в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности ГП «Калугаоблводоканал» представило таблицу, исходя из которой переданное имущество располагается вблизи ранее переданного имущества, что не является должным подтверждением и обоснованием возможности заключения договоров на основании вышеуказанного исключения.

Иные документы, подтверждающие, что переданное в аренду ООО «Калужский областной водоканал» имущество неразрывно связано по своим техническим характеристикам, месту нахождения, и назначению, а так же, что передаваемое

имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными, в материалы дела не представлены.

Согласно позиции ГП «Калугаоблводоканал» изложенной в письме от 19.03.2012 ООО «Калужский областной водоканал» является **единственным специализированным предприятием** ВКХ, которая оказывает потребителям г. Калуга и Калужской области услуги водоснабжения и водоотведения, что подтверждается приказом Калужского УФАС России от 05.02.2007 № 6 в внесении ООО «Калужский областной водоканал» в реестр хозяйствующих субъектов имеющих долю на рынке свыше 35%. ГП «Калугаоблводоканал» указывает, что иной организации, которая могла бы претендовать на право заключения договора аренды в отношении данного имущества нет.

В подтверждение указанной позиции ГП «Калугаоблводоканал» не представлено ни каких документов. Комиссия Калужского УФАС России, приходит к выводу о несостоятельности данных выводов ГП «Калугаоблводоканал» на основании следующего.

Согласно реестру хозяйствующих субъектов имеющих долю на рынке свыше 35% ООО «Калужский областной водоканал» имеет долю на рынках, в границах определенных административно-территориальных единиц, свыше 65 %, а не 100%. Кроме того, согласно ответа Министерства конкурентной политики и тарифов Калужской области от 14.03.2012 (исх. № 03/918-12) на территории Калужской области услуги по водоснабжению и водоотведению оказывают около 93 организации. Таким образом, на территории Калужской области имеются и иные организации оказывающие услуги по водоснабжению и водоотведению.

Также, статья 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не требует наступления негативных последствий для участников рынка, данная норма носит императивный характер и обязывает проводить конкурсы и аукционы на право заключения договоров аренды в отношении муниципального и государственного имущества, за исключением установленных законом случаев.

Таким образом, сам факт не проведения торгов на право заключения договора аренды в отношении государственного имущества, является основополагающим и достаточным для признания факта нарушения статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 41.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения. Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необходимости прекращения рассмотрения данного дела в части заключения дополнительного соглашения № 47 от 19.03.2009 на основании пункта 7 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с истечением сроков

давности.

В остальной части дело подлежит прекращению на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с добровольным устранением нарушений антимонопольного законодательства, так как 31 октября 2011 года подписан акт приема-передачи, которым установлено, что в связи с окончанием срока действия договора № 05/11 от 05.11.2008 аренды недвижимого имущества, имущество переданное как по самому договору аренды № 05/11, так и по дополнительным соглашениям возвращено ГП «Калугаоблводоканал».

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41 частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Государственным предприятием Калужской области «Калугаоблводоканал» части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении без проведения торгов дополнительных соглашений № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009.

2. Производство по делу № 02-24/2012 в отношении Государственного предприятия Калужской области «Калугаоблводоканал» в части заключения без проведения торгов дополнительного соглашения № 47 от 19.03.2009 прекратить на основании пункта 7 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с истечением сроков давности.

3. Производство по делу № 02-24/2012 в отношении Государственного предприятия Калужской области «Калугаоблводоканал» в части заключения без проведения торгов дополнительных соглашений № 48 от 10.04.2009, № 50 от 26.05.2009, № 51 от 26.05.2009, № 52 от 17.06.2009 прекратить на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с добровольным устранением нарушения.

Председатель _____ /.../
Комиссии

Члены Комиссии: _____ /.../

_____ /.../

*На момент изготовления решения по делу № 02-24/2012 в полном объеме постановка подписи /.../ не представляется возможным в связи с нахождением на больничном листе.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.