

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) рассмотрев Ваше обращение (вх. № 1092 от 02.03.2020 года) на неправомерные действия Службы по тарифам Республики Тыва (ИНН: 1701038082, ОГРН: 1051700510619 КПП: 170101001 дата регистрации: 22.03.2005, юридический адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Чульдума, д.18) по факту необоснованного препятствования осуществлению деятельности и созданию дискриминационных условий сообщает следующее:

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) данный Закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что указанный Федеральный закон 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.

В статье 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на принятие федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных выше органов власти и местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации ограничивающих конкуренцию актов и совершение ограничивающих конкуренцию действий (бездействие).

В обеспечение надлежащей конкурентной среды, единства

экономического пространства законодатель устанавливает требования, направленные на недопущение со стороны указанных органов (организаций) действий (бездействия), которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Так, частью 1 названной статьи введен прямой запрет указанным органам (организациям) принимать акты и 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).

При этом данный перечень императивов не является исчерпывающим. Антимонопольный орган вправе квалифицировать нарушение антимонопольного законодательства и в иных действиях, не поименованных в указанном перечне.

Согласно правовой позиции, выраженной в пункте 8 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30 июня 2008 года N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства", при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Следовательно, антимонопольным органам при признании нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, помимо доказывания незаконности действия органа власти со ссылками на конкретные нарушенные нормы отраслевого законодательства, необходимо доказывать последствия нарушения (в том числе возможные) в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции. Именно доказанность данного обстоятельства является определяющей на стадии рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

При этом 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.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29 ноября 2011 года N 8799/11.

В пункте 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 марта 2016 года, указано, что при рассмотрении судом дел, связанных с нарушением части 1 или 2 статьи 15 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить возможность наступления таких последствий на соответствующем товарном рынке.

Антимонопольный орган в рамках частей 1 и 2 статьи 15 Закона о защите конкуренции полномочен вынести соответствующее решение об обнаружении и пресечении выявленного нарушения лишь в том случае, когда нарушение привело либо могло привести к нарушению охраняемого законом баланса экономических интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном и том же рынке в соответствующих географических границах.

В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен провести анализ состояния конкуренции на товарном рынке и доказать, что спорные акты органов власти, действия (бездействия) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Иное нарушение действующего законодательства органом власти, само по себе не является нарушением статьи 15 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, положениями Закона о защите конкуренции предусмотрено обязательное требование при квалификации действий субъектов права о необходимости установления совершения субъектами права действий (бездействия), которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции как категории, значимой для определенного товарного рынка.

Отсутствие таких последствий (приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции) исключает нарушение антимонопольного законодательства.

Как следует из Вашего обращения, 11.09.2019 года (исх. № 119, 120) ООО «Водоканал-Сервис» обратилось с заявлением в адрес Службы по тарифам Республики Тыва об установлении долгосрочных цен (тарифов) по водоснабжению и водоотведению. При этом, согласно письменным пояснениям ООО «Водоканал-Сервис» от Службы по тарифам Республики Тыва ответов по указанным заявлениям не поступало.

Государственное регулирование тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 07.12.2011 года № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении), [Основами](#) ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения (далее - Основы ценообразования) и [Правилами](#) регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения (далее - Правила регулирования тарифов), которые утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 13 мая 2013 г. N 406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения», а также Методическими [указаниями](#) по расчету регулируемых тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными приказом Федеральной службы по тарифам от 27 декабря 2013 г. N 1746-э (далее - Методические указания).

Установление тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, в том числе тарифов на питьевую воду (питьевое водоснабжение), относится к полномочиям органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации ([пункт 1 части 1 статьи 5, пункт 1 части 2 статьи 31](#) Закона о водоснабжении и водоотведении).

Согласно пункта 1 Положения о Службе по тарифам Республики Тыва, утвержденного Постановлением Правительства Республики Тыва от 04.05.2017 № 200 (далее - Положение), Служба по тарифам Республики Тыва (далее - Служба) является [органом](#) исполнительной власти Республики Тыва, осуществляющим функции по реализации государственной политики в области цен и тарифов в отраслях, где применяется государственное регулирование цен и тарифов, отнесенных к ведению Республики Тыва, в том числе по контролю и надзору в установленной сфере деятельности.

Как установлено Тывинским УФАС России и усматривается из материалов заявления, Постановлением Службы по тарифам Республики Тыва № 18 от 30.08.2019 года установлены тарифы на питьевую воду (питьевое водоснабжение) и водоотведение, в том числе очистку сточных вод, для ООО «Водоканал-Сервис» на территории городского округа «г. Кызыл Республики Тыва» на 2019 -2020.

Согласно [пунктам 8, 9](#) Правил регулирования тарифов тарифы в сфере

водоснабжения и водоотведения устанавливаются органами регулирования до начала очередного периода регулирования, но не позднее 20 декабря года, предшествующего началу очередного периода регулирования, а вводятся в действие с начала очередного года на срок не менее одного года, если иное не предусмотрено законом или актами Правительства Российской Федерации.

Изъятия из этого правила установлены [подпунктами "а" - "к" пункта 9](#) Правил регулирования тарифов.

В силу пункта 12 Правил регулирования тарифов установление тарифов производится органом регулирования тарифов путем открытия и рассмотрения дел об установлении тарифов, за исключением случаев, когда настоящими Правилами предусмотрено иное.

Открытие и рассмотрение дел об установлении тарифов осуществляется:

а) по предложению регулируемой организации;

б) по инициативе органа регулирования тарифов в случае непредставления регулируемыми организациями заявления об установлении тарифов и (или) материалов, предусмотренных настоящими Правилами (пункт 13 Правил регулирования тарифов).

Пунктом 16 Правил регулирования тарифов установлено, что предложение об установлении тарифов состоит из **заявления регулируемой организации** об установлении тарифов, в том числе по отдельным регулируемым видам деятельности (далее - заявление об установлении тарифов), и необходимых обосновывающих материалов.

В свою очередь пункт 17 Правил регулирования тарифов предусматривает перечень обосновывающих материалов, прилагаемых к заявлению об установлении тарифов, где в том числе предусмотрены копии правоустанавливающих документов (копии гражданско-правовых договоров, концессионных соглашений, при реорганизации юридического лица - передаточных актов), подтверждающих право собственности, иное законное основание для владения, пользования и распоряжения в отношении объектов недвижимости (зданий, строений, сооружений, земельных участков), используемых для осуществления регулируемой деятельности.

Согласно информации, представленной ООО «Водоканал-Сервис» и письменных пояснений Службы по тарифам Республики Тыва заявления исх. № 119, 120 от 11.09.2019 года ООО «Водоканал-Сервис» поступили без копий правоустанавливающих документов, подтверждающих право

собственности, иное законное основание для владения, пользования и распоряжения в отношении объектов недвижимости, используемых для осуществления регулируемой деятельности в нарушение подпункта «а» пункта 17 Правил регулирования тарифов.

В свою очередь согласно пункта 20 Правил регулирования тарифов уведомление о необходимости представления указанных в [пункте 17](#) настоящих Правил материалов в полном объеме (в случае их отсутствия полностью или частично) направляется органом регулирования тарифов заказным почтовым отправлением в течение 10 рабочих дней со дня подачи регулируемой организацией заявления об установлении тарифов.

Информация о направлении уведомления в адрес ООО «Водоканал-Сервис» Службой по тарифам Республики Тыва не представлена, что является нарушением пункта 20 Правил регулирования.

Вместе с тем, необходимо отметить, что Арбитражным судом Республики Тыва рассмотрено дело № А69-2732 в рамках которого установлены следующие обстоятельства.

31 августа 2019 года между Министерством земельных и имущественных отношений Республики Тыва и обществом с ограниченной ответственностью «Водоканал-Сервис» заключен договор аренды государственного имущества № 8, относящегося к казне Республики Тыва.

В соответствии с приложениями № 1 и № 2 к договору аренды от 31 августа 2019 года № 8 объектом аренды является перечень государственного недвижимого и движимого имущества необходимого для оказания услуг по водоснабжению и водоотведению на территории города Кызыла Республики Тыва.

Решением Арбитражного суда от 18.11.2019 года указанный договор аренды государственного имущества признан недействительной (ничтожной) сделкой, при этом, применены последствия недействительной сделки. На ООО «Водоканал-Сервис» возложена обязанность возвратить недвижимое и движимое имущества, являющееся предметом договора аренды, Министерству земельных и имущественных отношений Республики Тыва.

Таким образом, на момент обращения ООО «Водоканал-Сервис» в адрес Службы по тарифам Республики Тыва недвижимое имущество, используемое для осуществления регулируемой деятельности, было передано в нарушение требований действующего законодательства.

Кроме того, 09.01.2020 года по итогам рассмотрения сообщения № 260919/33931867/01 от 26.09.2019 года, размещенного на сайте torgi.gov.ru, между Правительством Республики Тыва в лице Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва и ООО «Водоканал-Сервис» заключено концессионное соглашение в отношении республиканского имущества, представляющего собой объекты системы коммунальной инфраструктуры холодного (питьевого) водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод на территории г. Кызыла (далее – Концессионное соглашение).

09.01.2020 года (исх. № 1) ООО «Водоканал-сервис» обратилось с письмом в адрес Службы по тарифам Республики Тыва, где указывает о направлении копии концессионного соглашения и просит об ускорении утверждения тарифов на водоснабжение и водоотведение, а также тарифа на подключение (технологического присоединения). Содержание указанного письма свидетельствует, что данное обращение направлено в дополнение к ранее представленным заявлениям исх. № 119, 120 от 11.09.2019 года.

Вместе с тем, Правила регулирования тарифов предусматривают четкий порядок действий и перечень предоставляемых документов при обращении с предложением об установлении тарифов, где не указана возможность направления материалов по частям.

Таким образом, обращение от 09.01.2020 года (исх. № 1) ООО «Водоканал-сервис» не соответствует требованиям, предусмотренным пунктами 16-17 Правил регулирования тарифов.

Однако, 13.01.2020 года (исх. № 33) Служба по тарифам Республики Тыва направила ответ на вышеуказанное письмо общества, где Служба поясняет, что в силу пункта 17 Правил регулирования тарифов к заявлению об установлении тарифов прилагаются обосновывающие материалы, в том числе копии правоустанавливающих документов (копии гражданско-правовых договоров, концессионных соглашений), подтверждающих право собственности в отношении объектов недвижимости, используемых для осуществления регулируемой деятельности. При этом, в силу части 1 статьи 131 ГК РФ право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней.

Между тем, необходимо отметить следующее.

В силу [пункта 1 статьи 174.1](#) НК РФ при совершении операций в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), концессионным соглашением или договором доверительного управления имуществом на участника товарищества, концессионера или доверительного управляющего возлагаются обязанности налогоплательщика, установленные [главой 21](#) НК РФ (Налог на добавленную стоимость).

При реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), концессионным соглашением или договором доверительного управления имуществом участник товарищества, концессионер или доверительный управляющий обязан выставить соответствующие счета-фактуры в порядке, установленном [Кодексом \(пункт 2 статьи 174.1](#) НК РФ).

Согласно письму ООО «Водоканал-Сервис» от 13.01.2020 года (исх. № 0010), направленного в адрес УФНС России по Республике Тыва Обществом 13.01.2020 года направлено заявление о переходе на общую систему налогообложения (далее - ОСН) посредством электронного документооборота.

В соответствии с частью 6 статьи 346.13 НК РФ налогоплательщик, применяющий упрощенную систему налогообложения (далее - УСН), вправе перейти на иной режим налогообложения с начала календарного года, уведомив об этом налоговый орган не позднее 15 января года, в котором он предполагает перейти на иной режим налогообложения. При этом, НДС начисляется с 1 января года, в котором осуществлен переход на ОСН.

[Подпунктом "к"](#) пункта 9 Правил регулирования тарифов отмечается, что требования, указанные в пункте 9 Правил регулирования тарифов в части__ сроков установление органами регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения не распространяются на решения органов регулирования, принятые в связи с изменением в течение периода регулирования системы налогообложения регулируемой организации. Указанный пункт введен [Постановлением](#) Правительства РФ от 24.01.2017 № 54.

При этом, принимая во внимание нормы законодательства в области ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения и налогового законодательства, в случае перехода регулируемой организации с УСН на ОСН в соответствии со статьей 346.13 НК РФ пересмотр установленных тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения по основанию, предусмотренному подпунктом «к» пункта

9 Правил регулирования тарифов, осуществляется на основании заявления регулируемой организации об установлении тарифов с приложением необходимых обосновывающих материалов, в том числе сообщения регулируемой организации о переходе на иной режим налогообложения, поданного в налоговый орган по месту нахождения организации.

Следовательно, пересмотр установленных тарифов осуществляется в порядке, предусмотренном разделом IV Правил регулирования тарифов и Регламентом установления регулируемых тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденным приказом ФТС России от 16.07.2014 года № 1154-э.

ООО «Водоканал-Сервис» не представлено документов, подтверждающих обращение в адрес Службы по тарифам республики Тыва в соответствии с вышеуказанными требованиями действующего законодательства после заключения концессионного соглашения от 09.01.2020 года и перехода с УСН на ОСН.

В свою очередь, при рассмотрении заявления антимонопольный орган должен установить, произошло ли в результате действий субъекта права негативное влияние на конкуренцию с учетом фактических обстоятельств спора и квалификации антимонопольным органом незаконности действий субъекта.

Следовательно, не всякие акты и действия органов власти, нарушающие требования действующего законодательства, признаются в качестве нарушения антимонопольного законодательства. Таким образом, при рассмотрении заявления антимонопольный орган должен доказать наличие негативных последствий для конкуренции (либо существование реальной угрозы наступления таких последствий) и причинно-следственную связь между рассматриваемыми действиями и такими последствиями.

В рамках рассмотрения данного дела установлено, что ООО «Водоканал-Сервис» обращалось в адрес Службы по тарифам Республики Тыва с заявлениями, не соответствующими требованиям действующего законодательства.

Следовательно, в действиях Службы по тарифам Республики Тыва не содержится признаков, подтверждающих наличие (или угрозу наступления) в сложившихся правоотношениях по не рассмотрению заявлений и не утверждению тарифов, любого из перечисленных последствий (бездействия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции), предусмотренных статьей 15 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, Тывинское УФАС России приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях Службы по тарифам Республики Тыва признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В силу части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 3) о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в случае, если признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании изложенного, Тывинское УФАС России отказывает в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения.

Руководитель управления
Хаджиев

Ф.А.