

Прокуратура города Бородино

<.....>

ООО «УК СтройКом»

<.....>

Администрация г. Бородино

<.....>

ОУМИ г. Бородино

<.....>

ООО «Агропромкомплект»

<.....>

30.11.2017 20844

ООО «СибЭкоПром»

<.....>

ООО «Водоканал»

<.....>

РЕШЕНИЕ

по делу № 116-16-17

29 ноября 2017 года
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения оглашена 16 ноября 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 29 ноября 2017 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления; члены Комиссии – <...>, начальник отдела контроля органов власти; <...>, специалист-эксперт правового отдела, рассмотрев дело № 116-16-17, возбужденное в отношении Администрации г. Бородино Красноярского края (далее – Администрация г. Бородино), ОУМИ г. Бородино,

общества с ограниченной ответственностью «Агропромкомплект» <.....> (далее – ООО «Агропромкомплект») и общества с ограниченной ответственностью «СибЭкоПром» <.....> (далее – ООО «СибЭкоПром»), составляющих группу лиц, по признакам нарушения абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

при участии представителей:

начальника ОУМИ г. Бородино <.....>,

ООО «Агропромкомплект» - <.....>,

ООО «СибЭкоПром» <.....>,

в отсутствие иных лиц, уведомленных надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступили заявления ООО «УК СтройКом» (вх. №13389 от 20.07.2017, вх. №13629 от 24.07.2017) и обращения Прокуратуры г. Бородино Красноярского края (исх. № 7/4-04-2017 от 30.07.2017, вх. № 15003 от 14.08.2017; исх. № 7/2-02-2017 от 30.07.2017, вх. № 15010 от 14.08.2017) с просьбой провести проверку действий Администрации г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, связанных с предоставлением прав хозяйствующим субъектам в отношении муниципального имущества коммунального назначения.

В результате анализа полученной информации было установлено следующее.

11.01.2017 в адрес Региональной энергетической комиссии Красноярского края (далее – РЭК) Администрацией г. Бородино направлено письмо о согласовании метода регулирования предоставленных данных в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях»).

В процессе подготовки документов в отношении объектов муниципальной собственности было выявлено более 50 % незарегистрированного муниципального имущества по водоснабжению и водоотведению.

30.06.2017 в адрес ОУМИ г. Бородино поступило заявление № 166 от ООО «Агропромкомплект» с просьбой рассмотреть и положительно решить вопрос заключения договора аренды объектов водоснабжения, водоотведения и спецтранспорта на 30 дней с 01.07.2017 с ООО «Агропромкомплект».

ООО «Агропромкомплект» зарегистрировано 15.12.1999 Администрацией Рыбинского района Красноярского края за основным государственным регистрационным номером 212.

Согласно сведениям о государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы <http://egrul.nalog.ru/>, юридическим адресом ООО «Агропромкомплект» является: <.....>; лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица (а также директором) – <.....>, учредителями являются: <.....>.

<.....>, <.....>, <.....>.

Основным видом деятельности является деятельность в сфере сбора отходов, а в качестве дополнительных видов значатся: выращивание зернобобовых культур; забор и очистка воды для питьевых и промышленных нужд; распределение воды для питьевых и промышленных нужд; сбор и обработка сточных вод; обработка и утилизация отходов; строительство инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения; строительство водных сооружений; строительство прочих инженерных сооружений, не включенных в другие группировки; производство земляных работ; производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем и систем кондиционирования воздуха; производство прочих строительно-монтажных работ; работы гидроизоляционные; перевозка грузов специализированными автотранспортными средствами; перевозка грузов неспециализированными автотранспортными средствами; деятельность по эксплуатации автомобильных дорог и автомагистралей; управление эксплуатацией жилого фонда за вознаграждение или на договорной основе; управление эксплуатацией нежилого фонда за вознаграждение или на договорной основе; деятельность в области гидрометеорологии и смежных с ней областях, мониторинга состояния окружающей среды, ее загрязнения; деятельность в области технического регулирования, стандартизации, метрологии, аккредитации, каталогизации продукции; деятельность в области технического регулирования, стандартизации, метрологии, аккредитации, каталогизации продукции; испытания и анализ физико-механических свойств материалов и веществ; деятельность по чистке и уборке прочая, не включенная в другие группировки; деятельность физкультурно-оздоровительная.

03.07.2017 между ОУМИ г. Бородино в лице начальника ОУМИ г. Бородино <.....> и ООО «Агропромкомплект» был заключен договор краткосрочной аренды муниципального имущества №07/06/2017 (далее – договор №07/06/2017).

Указанный договор №07/06/2017, согласно вводной части документа, заключен в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 1.1 договора №07/06/2017 ОУМИ г. Бородино предоставляет ООО «Агропромкомплект» за плату во временное возмездное владение и пользование недвижимое имущество (нежилые здания и сооружения), находящиеся в муниципальной собственности г. Бородино Красноярского края.

В силу пункта 1.3 договора целевое назначение переданного имущества: для оказания услуг по водоснабжению и водоотведению.

Согласно акту приема-передачи от 03.07.2017 (приложение №2 к договору №07/06/2017) ООО «Агропромкомплект» передано недвижимое имущество в количестве 146 объектов водоснабжения и водоотведения (сооружения, нежилые здания, насосные станции, водозаборные сооружения).

В соответствии с пунктом 2.1 договора, срок его действия составляет 30 календарных дней с момента заключения настоящего договора.

В силу пункта 5.1 договора по истечении срока аренды, установленного пунктом 2.1 договора, имущество подлежит возврату арендатором по акту приема - передачи в день окончания срока аренды.

03.07.2017, т.е. в день заключения договора №07/06/2017, ООО «Агропромкомплект, с согласия ОУМИ г. Бородино (о чем свидетельствует печать органа и подпись начальника отдела – <.....>) заключает договор субаренды муниципального имущества №06/17 с ООО «СибЭкоПром». Из пункта 1.1. договора следует, что ООО «СибЭкоПром» принимает в субаренду во временное возмездное владение и пользование недвижимое имущество на срок до 30 дней (в период с 01.07.2017-31.07.2017).

Согласно пункту 1.2. указанного договора, имущество находится у Арендодателя во временном владении и пользовании на основании договора аренды № 07/06/2017.

Согласно сведениям о государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы <http://egrul.nalog.ru/>, юридическим адресом ООО «СибЭкоПром» является: <.....>; лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени юридического лица (а также директором) – <.....>, учредителем является <.....>

Основным видом деятельности является деятельность в сфере сбора отходов, а в качестве дополнительных видов значатся: забор и очистка воды для питьевых и промышленных нужд; распределение воды для питьевых и промышленных нужд; сбор и обработка сточных вод; строительство инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения; строительство водных сооружений; строительство прочих инженерных сооружений, не включенных в другие группировки; производство земляных работ; производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем и систем кондиционирования воздуха; производство прочих строительно-монтажных работ; работы гидроизоляционные; управление эксплуатацией нежилого фонда за вознаграждение или на договорной основе; деятельность в области гидрометеорологии и смежных с ней областях, мониторинга состояния окружающей среды, ее загрязнения; деятельность в области технического регулирования, стандартизации, метрологии, аккредитации, каталогизации продукции; деятельность в области технического регулирования, стандартизации, метрологии, аккредитации, каталогизации продукции; испытания и анализ состава и чистоты материалов и веществ: анализ химических и биологических свойств материалов и веществ; испытания и анализ в области гигиены питания, включая ветеринарный контроль и контрольиспытания и анализ физико-механических свойств материалов и веществ; деятельность по чистке и уборке прочая, не включенная в другие группировки.

Как указывалось ранее, директором и учредителем ООО «Агропромкомплект» является <.....>

Из вышеизложенного следует, что директором ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» является одно лицо – <.....>, что указывает на то, что данные общества составляют группу лиц.

03.07.2017 Администрацией г. Бородино принято заявление №18/07 от ООО «Водоканал» с просьбой рассмотреть и положительно решить вопрос о заключении договора аренды объектов водоснабжения, водоотведения и спецтранспорта на 30 дней с 01.07.2017 с ООО «Водоканал».

03.07.2017 Прокуратурой г. Бородино принято заявление №19/07 от ООО «Водоканал»

о неправомерной передаче объектов водоснабжения и водоотведения ООО «Агропромкомплект».

10.07.2017 Администрация г. Бородино в ответ на направленное ООО «Водоканал» заявление №18/07 сообщила, что ранее (30.06.2017) от ООО «Агропромкомплект» поступило аналогичное заявление и 03.07.2017 между ОУМИ г. Бородино и ООО «Агропромкомплект» заключен договор №07/06/2017 в целях предотвращения чрезвычайной ситуации в городе.

12.07.2017 письмом №1837 Администрация г. Бородино сообщила ООО «Агропромкомплект» о том, что договор № 07/06/2017 будет действовать до заключения концессионного соглашения, а именно до 31.12.2017.

13.07.2017 ООО «Агропромкомплект» направило уведомление №308 ООО «УК СтройКом» о смене ресурсоснабжающей организации и заключении договора содержания общего имущества МКД.

14.07.2017 Администрация г. Бородино направила ООО «Агропромкомплект» уведомление №1857 о том, что письмо №1837 о гарантии продления краткосрочного договора №07/06/2017 является неправомерным, поскольку такое письмо противоречит ФЗ «О защите конкуренции». В связи с указанным данное гарантийное письмо является недействительным и не подлежит применению в отношениях с третьими лицами.

Также Администрация в своем уведомлении сообщила, что по окончании действия договора №07/06/2017 муниципальное имущество необходимо вернуть по акту приема-передачи ОУМИ г. Бородино.

21.07.2017 письмом № 1 ООО «СибЭкоПром» известило ООО «УК СтройКом» о том, что управляющей компании необходимо заключить договор холодного водоснабжения в отношении МКД с ООО «СибЭкоПром», поскольку последнему переданы полномочия по владению и пользованию объектами водоснабжения и водоотведения.

27.07.2017 ОУМИ г. Бородино Прокуратурой г. Бородино выдано предостережение о недопустимости нарушения законодательства о жилищно-коммунальном хозяйстве, о защите конкуренции и муниципальной собственности, которое исполнено не было.

Согласно пояснениям начальника ОУМИ г. Бородино <.....> и главы МО г.Бородино <.....> от 26.07.2017, директора ООО «Агропромкомплект» <.....> от 04.08.2017 по истечении срока договора краткосрочной аренды №07/06/2017 требования законодательства о проведении торгов на право заключения соглашения о концессии соблюдены не будут, имущество у ООО «Агропромкомплект» изыматься не будет.

01.08.2017 между ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» с согласия ОУМИ г. Бородино (о чем свидетельствует печать органа и подпись начальника отдела – <.....>) заключен новый договор субаренды №07/17 муниципального имущества, переданного ОУМИ г.Бородино ООО «Агропромкомплект» по договору 07/06/2017 от 03.07.2017. Согласно пункту 2.1. договора №07/17 срок действия последнего определен сторонами с 01.08.2017 по 31.12.2017.

Таким образом, с 03.07.2017 по настоящее время ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», составляющие группу лиц, фактически владеют объектами

теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения г. Бородино, поскольку после истечения 30 дневного срока по договору № 07/06/2017 указанные объекты ОУМИ г. Бородино не изымались.

Ввиду изложенного, в действиях Администрации г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром», составляющих группу лиц, Управлением выявлены признаки нарушения абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения, в результате которого группе лиц ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром», в нарушение требований законодательства о водоснабжении и водоотведении о необходимости проведения открытого конкурса на предоставление права заключить концессионное соглашения, было предоставлено преимущественное право пользования вышеуказанным муниципальным имуществом без проведения публичных процедур, что создает преимущественные условия деятельности вышеуказанной группе лиц, ведет к устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения г. Бородино, в связи с чем принято решение о возбуждении настоящего дела в отношении Администрации г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» (приказ № 237 от 04.09.2017).

Определением от 12.09.2017 о назначении дела № 116-16-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, к участию в рассмотрении дела в качестве заявителей привлечены: ООО «УК СтройКом», Прокуратура г. Бородино, в качестве ответчиков - Администрация г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», рассмотрение дела № 116-16-17 назначено на 17.10.2017.

В ходе рассмотрения дела лицами, участвующими в деле, были представлены следующие устные и письменные пояснения.

ООО «УК СтройКом», согласно письменным пояснениям считает, что с 28.12.2016 (с момента изъятия муниципального имущества у ООО «Строительная компания» по настоящее время) Администрацией г. Бородино и ОУМИ г. Бородино мер по соблюдению установленного законодательством порядка передачи объектов тепло- и водоснабжения, водоотведения не принято. Объекты муниципальной собственности, предназначенные для оказания услуг в сфере ЖКХ г. Бородино, передаются по договорам аренды на срок 30 дней незаконно, а эксплуатация указанных объектов ЖКХ по истечении 30-дневного срока осуществляется арендатором в дальнейшем без каких-либо законных оснований.

Заявитель указывает, что в настоящее время на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> информация о запланированных мероприятиях по распоряжению муниципальным имуществом или о проведении торгов на право заключения концессионного соглашения или о поступившем предложении инвесторов отсутствуют.

Также заявитель сообщает, что имеет намерение участвовать в получении права на владение и пользование централизованными системами холодного водоснабжения, отдельными объектами таких систем на установленных законом условиях и осуществлять деятельность по подготовке, транспортировке, поставке потребителям питьевой воды.

О своем намерении общество сообщило в ОУМИ г. Бородино письмом № 366 от

06.07.2017 (направленным в адрес ОУМИ г. Бородино по электронной почте), в котором также содержалась просьба предоставить информацию о дате и условиях проведения соответствующего конкурса, ответ на которое общество не получило.

Письмом №1 от 21.07.2017 ООО «УК СтройКом» уведомили, что последнему необходимо заключить договор холодного водоснабжения в отношении МКД с ООО «СибЭкоПром», поскольку последнему переданы полномочия по владению и пользованию объектами водоснабжения и водоотведения (договор субаренды №06.07. от 03.07.2017).

Вместе с тем, ООО «УК СтройКом» считает недопустимым передачу муниципальных объектов коммунальной сферы в субаренду ООО «СибЭкоПром», кроме того, ООО «СибЭкоПром» и ООО «Агропромкомплект» являются аффилированными лицами.

На основании изложенного ООО «УК СтройКом» считает, что в действиях Администрации г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, СибЭкоПром» и ООО «Агропромкомплект» содержатся признаки нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку муниципальное имущество было передано с нарушением ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»).

ООО «УК СтройКом» пояснило, что согласно Положению об ОУМИ г. Бородино на последний возложены обязанности по ведению Реестра муниципальной собственности в соответствии с Приказом Минэкономразвития России от 30 августа 2011 г. № 424 г. Москва «Об утверждении Порядка ведения органами местного самоуправления реестров муниципального имущества».

Ежегодно на мероприятия по кадастрированию и регистрации права муниципальной собственности г. Бородино выделяются денежные средства.

Объекты тепло- и водоснабжения города Бородино имеют общий срок эксплуатации в среднем более 15 лет и до их передачи во владение ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» передавались другим хозяйствующим субъектам по договорам аренды.

Исходя из изложенного, ОУМИ г. Бородино и Администрация г. Бородино владели информацией об объеме незарегистрированных объектов до заключения антиконкурентных соглашений.

В местной газете «Бородинский вестник» администрация г. Бородино начиная с 2016 года периодически размещала информацию о том, что ведется работа по формированию конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения. Последняя публикация от 18.01.2017 содержит статью в рубрике «неделя главы» следующего содержания «...12.01.2017 состоялось совещание с руководителями и юристами АО «КрасЭКо». На совещании обсуждали пути и сроки работы над концессионным соглашением...».

Однако, информация о том, каким образом ОУМИ г. Бородино и Администрация г.Бородино планируют распорядиться объектами тепло- и водоснабжения, водоотведения не публиковалась на официальном сайте Администрации в разделе «Торги» и на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru>, что предусмотрено Федеральным законом «О приватизации государственного и муниципального

имущества» и ФЗ «О концессионных соглашениях».

При этом за период с 2016 года по 01.07.2017 в отношении объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения не было поставлено на кадастровый учет ни одного объекта. Конкурсная документация фактически не готовилась, предложения инвесторов не представлялись и не рассматривались.

Администрация г. Бородино и ОУМИ г. Бородино, по мнению ООО УК «СтройКом», умышлено не предпринимали мер по законной передаче объектов тепло- и водоснабжения злоупотребляя своим правом и преследуя цель передачи объектов определенным коммерческим лицам, чем нарушили законные права и интересы ООО «УК СтройКом», выразившего желание участвовать в торгах на право заключения концессионного соглашения и имевшего объективную возможность эксплуатировать объекты тепло-, водоснабжения и водоотведения.

Таким образом, ООО «УК «СтройКом» считает, что довод Администрации г. Бородино и ОУМИ г. Бородино о том, что именно в процессе подготовки документов в отношении объектов муниципальной собственности было выявлено более 50 % незарегистрированного муниципального имущества по водоснабжению и водоотведению, что являлось препятствием для проведения торгов, не соответствует вышеизложенным обстоятельствам, а также положениям статей 39, 42 ФЗ «О концессионных соглашениях», позволяющим реализовать возможность передачи в концессию незарегистрированного имущества.

Прокуратура г. Бородино в своем обращении сообщает, что была проведена проверка исполнения Администрацией г. Бородино законодательства о жилищно-коммунальном хозяйстве, о защите конкуренции и муниципальной собственности при распоряжении объектами водоснабжения и водоотведения, в ходе которой в деятельности Администрации г. Бородино выявлены многочисленные нарушения названного законодательства.

Также в обращении Прокуратуры г. Бородино содержатся аналогичные сведения, изложенным в заявлениях ООО «УК СтройКом».

С позицией заявителей ответчики - ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» не согласны (исх. № 703 от 11.10.2017, исх. № 259 от 11.10.2017) ввиду следующего.

Минстрой России считает возможным закрепление объектов коммунальной инфраструктуры на праве хозяйственного ведения или оперативного управления в случае возникновения угрозы безопасности теплоснабжения, нарушения обеспечения надлежащего и бесперебойного водоснабжения и водоотведения при реализации органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения, установленных Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления»), до передачи таких объектов концедентом концессионеру по концессионному соглашению.

31.07.2017 Верховный Суд Российской Федерации высказался за возможность передачи подобного имущества без проведения концессионных торгов (решение по делу №303-КГ17-4054).

Так, закрепление государственного или муниципального имущества за

хозяйствующими субъектами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления не является преференцией, указанные действия полностью соответствуют положениям статей 209, 215 и 216 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и являются законным правомочием собственника имущества. Требования ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (о передаче объектов водоснабжения, введенных в эксплуатацию более 5 лет назад, хозяйствующему субъекту в соответствии с концессионным законодательством) не затрагивает правомочий собственника по распоряжению имуществом на праве хозяйственного ведения и оперативного управления.

На основании изложенного, ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» с доводами заявителей не согласны, считают, что антимонопольное законодательство нарушено не было.

Дополнительно ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» пояснили, что причиной передачи прав на объекты холодного водоснабжения от ООО «Агропромкомплект» к ООО «СибЭкоПром» является наличие лицензии у ООО «Агропромкомплект» на осуществление деятельности по сбору и транспортированию отходов, в том числе жидких бытовых отходов. Кроме того, причиной передачи также являлось отсутствие квалифицированных кадров по обслуживанию объектов холодного водоснабжения.

Иные объекты холодного водоснабжения и (или) водоотведения, кроме переданных ОУМИ г. Бородино, у ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» отсутствуют.

За период с 2016 по 2017 гг. ООО «СибЭкоПром» осуществляло деятельность по водоснабжению, применяя тарифные решения в сфере водоснабжения, принятые в отношении предыдущей организацией (приказ РЭК №580-в от 10.12.2015 «Об установлении долгосрочных тарифов на питьевую воду для потребителей общества с ограниченной ответственностью «Строительная компания» (г. Железногорск, ИНН 2452023938)», письмо РЭК №02-2392 от 07.08.2017).

За период с 2016 по 2017 гг. ООО «Агропромкомплект» осуществляло деятельность по сбору, транспортированию и захоронению отходов, в том числе жидких бытовых, по управлению эксплуатацией жилого и нежилого фонда.

Согласно письменным пояснениям Администрации г. Бородино (исх. № 1756 от 11.10.2017) последняя с вменяемым правонарушением не согласна по следующим основаниям.

Администрация г. Бородино считает, что каких-либо согласованных действий не осуществляла, соглашений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в виде ограничения доступа на товарный рынок или устранения с него хозяйствующих субъектов на рынке города Бородино не заключала.

Администрация г. Бородино действовала только в пределах полномочий, предоставленных ей ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления» для организации в границах г. Бородино водоснабжения населения, водоотведения и в этих целях для обеспечения бесперебойной работы объектов жизнеобеспечения города (объектов водоснабжения и водоотведения), и в соответствии с поступившим заявлением, передала ООО «Агропромкомплект» имущество коммунального назначения при условии приема на работу работников в

количестве 143 человека, в целях избежания массового увольнения работников ООО «Строительная компания» и подготовки объектов водоснабжения и водоотведения к зимнему периоду.

28.12.2016 после изъятия муниципального имущества у ООО «Строительная компания», ОУМИ г. Бородино начал подготовку документов к конкурсу на заключение концессионного соглашения на объекты водоснабжения и водоотведения.

11.01.2017 направлено письмо в РЭК Красноярского края о согласовании метода регулирования предоставления данных в соответствии с ФЗ «О концессионных соглашениях». В процессе подготовки документов в отношении объектов муниципальной собственности было выявлено более 50% незарегистрированного муниципального имущества по водоснабжению, в связи с чем не было возможности объявить конкурс (п. 5 ст. 39 ФЗ «О концессионных соглашениях»). Далее было принято решение провести комплексное кадастрирование муниципального имущества в сфере водоснабжения и водоотведения.

04.08.2017 Администрацией г. Бородино было направлено заявление в Красноярское УФАС России о согласовании предоставления муниципальной преференции ООО «Агропромкомплект» в виде передачи в аренду объектов водоснабжения и водоотведения до момента заключения концессионного соглашения. Отказ в предоставлении муниципальной преференции был получен 05.09.2017.

Таким образом, Администрация г. Бородино считает, что в действиях Администрации г. Бородино по передаче имущества ООО «Агропромкомплект» отсутствует событие нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

ОУМИ г. Бородино поддержал позицию, изложенную Администрацией г. Бородино (исх. № 6/н от 10.10.2017), дополнительно сообщив, что субсидии и иные бюджетные средства ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» не предоставлялись.

Определением от 17.10.2017 в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела рассмотрения дела отложено и назначено к рассмотрению на 16.11.2017.

От лиц, участвующих в деле в материалы дела не поступило письменных возражений, относительно выводов Комиссии, содержащихся в вышеуказанном заключении.

На рассмотрении дела №116-16-17 16.11.2017 представителем ответчика – Администрацией г. Бородино озвучена и поддержана позиция, изложенная в ранее представленных пояснениях, о том, что в действиях Администрации г. Бородино по передаче имущества ООО «Агропромкомплект» отсутствует событие нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Также Администрация г. Бородино представила Комиссии письма №3109 от 14.11.2017, направленные в адрес РЭК Красноярского края и Министерство строительства и ЖКХ Красноярского края с информацией об инвестиционном предложении от ООО «Агропромкомплект» о заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоотведения г. Бородино Красноярского края для их рассмотрения и согласования..

Представитель ОУМИ г. Бородино пояснила, что были сданы на регистрацию и поставку на кадастровый учет 28 объектов водоснабжения.

Исследовав представленные доказательства, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно пункту 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью.

Статьей 132 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Согласно пунктам 1, 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления 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 органов местного самоуправления. Органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 209 ГК РФ собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно пункту 1 статьи 215 ГК РФ имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

В силу пункта 2 статьи 125 и пункта 2 статьи 215 ГК РФ от имени муниципального

образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Пунктом 3 статьи 215 ГК РФ установлено, что имущество, находящееся в муниципальной собственности, закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии с настоящим Кодексом.

При этом из норм, содержащихся в статье 51 ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления» и статье 209 ГК РФ, следует, что собственник вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества действия, не противоречащие закону и иным правовым актам, в том числе соблюдать установленные этими законами и нормативными актами ограничения.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено, по общему правилу, только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Порядок проведения конкурсов и аукционов на право владения и пользования публичным имуществом установлен Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 года №67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее - Приказ ФАС России № 67).

Согласно пункту 3.1 Приказа ФАС России № 67 заключение договоров аренды в отношении объектов водоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Согласно части 1 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» 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 ФЗ «О водоснабжении» особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 ФЗ «О водоснабжении».

Частью 3 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении» 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).

Кроме того, часть 2 указанной статьи гласит, что осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением случаев передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

При этом, в силу части 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – ФЗ «О внесении изменений в ФЗ №115-ФЗ»), со дня официального опубликования данного федерального закона и до 1 января 2015 года допускается 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, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (в редакции настоящего Федерального закона), по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Как уже было ранее указано, в водной части договора №07/06/2017 указано, что договор №07/06/2017 заключен между ОУМИ Бородино и ООО «Агропромкомплект» в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Пункт 11 части 1 статьи 17.1. ФЗ «О защите конкуренции» предусматривает, 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 предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Вместе с тем, частью 2 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что указанный в части 1 настоящей статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 13 ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Из системного анализа частей 1 - 3 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении», части 1 статьи 13 ФЗ «О концессионных соглашениях», части 6 статьи ФЗ «О внесении изменений в ФЗ №115-ФЗ» с учетом пункта 11 части 1 и части 2 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» следует, что договор краткосрочной аренды муниципального имущества №07/06/2017 от 03.07.2017 в отношении недвижимого имущества (объекты водоснабжения и водоотведения), являющегося муниципальной собственностью г. Бородино Красноярского края, был заключен в нарушение действующего законодательства, поскольку после 01.01.2015 передача прав на объекты водоснабжения и водоотведения, срок эксплуатации которых превышает пять лет, осуществляется только по концессионному соглашению.

Таким образом, положения пункта 11 части 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» при заключении договора №07/06/2017 не могли быть применены ОУМИ г. Бородино. Передача прав владения и пользования муниципальным имуществом коммунального назначения ООО «Агропромкомплект» ОУМИ г. Бородино была осуществлена с нарушением действующего законодательства о водоснабжении, о защите конкуренции и муниципальной собственности.

Статьей 166 ГК РФ предусмотрено, что сделка является недействительной по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно статье 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

В соответствии со статьей 168 ГК РФ сделка (в том числе договор аренды муниципального имущества), нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна.

Исходя из вышеизложенного, договор № 07/06/2017, заключенный между ОУМИ г. Бородино и ООО «Агропромкомплект» в отношении недвижимого имущества – объектов водоснабжения и водоотведения в силу статей 167-168 ГК РФ является ничтожным.

Таким образом, ООО «Агропромкомплект» не только не имело законных оснований владения и пользования объектами водоснабжения и водоотведения, но и не могло передавать в субаренду указанные объекты коммунальной системы иным хозяйствующим субъектам.

Однако, как установлено Комиссией, 03.07.2017, т.е. в день заключения договора аренды 07/06/2017 с ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект», с согласия ОУМИ г. Бородино, заключает договор субаренды муниципального имущества №06/17 с ООО «СибЭкоПром», переданного ОУМИ г. Бородино ООО «Агропромкомплект» по договору 07/06/2017 от 03.07.2017

Из пункта 1.1. договора следует, что ООО «СибЭкоПром» принимает в субаренду во временное возмездное владение и пользование недвижимое имущество на срок до 30 дней (в период с 01.07.2017-31.07.2017).

01.08.2017 между ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» с согласия ОУМИ г. Бородино заключен новый договор субаренды №07/17 муниципального имущества, переданного ОУМИ г. Бородино ООО «Агропромкомплект» по договору 07/06/2017 от 03.07.2017. Согласно пункту 2.1. договора №07/17 срок действия последнего с 01.08.2017 по 31.12.2017.

Как указывалось ранее, директором ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» является одно лицо - <.....>, что свидетельствует о том, что указанные общества составляют группу лиц.

Таким образом, с 03.07.2017 и до настоящего времени муниципальное имущество г.Бородино (объекты водоснабжения и водоотведения) находится во владении и пользовании у группы лиц - ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», которые осуществляют деятельность с его использованием, взимая при этом плату с граждан за потребленные коммунальные ресурсы, что подтверждается представленной ООО «СибЭкоПром» информацией о расчете прибыли общества от деятельности по водоотведению, а также уведомлением ООО «Агропромкомплект» о смене ресурсоснабжающей организации №308 от 13.07.2017.

ОУМИ г. Бородино, в свою очередь, не имея оснований для заключения договора №07/06/2017 с ООО «Агропромкомплект», неправоммерно согласовывал договор субаренды от №06/17 и №07/17.

Указанные действия свидетельствуют о том, что ОУМИ г. Бородино намерено предоставил преимущество ООО «Агропромкомплект» по распоряжению муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и водоотведения, а также не предпринимал никаких действий по изъятию указанного имущества у ООО «Агропромкомплект», даже напротив – согласовывал неправоммерную передачу

объектов коммунального хозяйства в субаренду ООО «СибЭкоПром», тем самым позволяя группе лиц - ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» владеть и пользоваться объектами водоснабжения и водоотведения вплоть до настоящего времени, поскольку фактически указанные объекты группой лиц по истечении срока договора №07/06/2017 ОУМИ г. Бородино переданы (возвращены) не были.

Об указанных неправомерных действиях ОУМИ г. Бородино и группы лиц знала и Администрация г. Бородино, поскольку именно последней было направлено письмо №1837 от 12.07.2017 ООО «Агропромкомплект» с сообщением о том, что договор № 07/06/2017 будет действовать до заключения концессионного соглашения, а именно до 31.12.2017. Таким образом, Администрация г. Бородино знала о неправомерно заключенном договоре №07/06/2017, вместе с тем, никаких мер по предотвращению его заключения, а в дальнейшем мер по изъятию муниципального имущества МО г. Бородино у группы лиц - ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» не предприняла.

Передав указанные объекты группе лиц - «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», ОУМИ г. Бородино и Администрация г.Бородино исключили возможность получения объектов водоснабжения и водоотведения в установленном порядке (по результатам публичных процедур), не приняли мер для создания равных возможностей всем хозяйствующим субъектам участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения.

Вместе с тем, на территории г. Бородино существуют хозяйствующие субъекты которые имели желание участвовать в конкурсе на право заключить концессионно соглашение в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, которые обращались в адрес ОУМИ г. Бородино с соответствующими заявлениями – ООО «У СтройКом» (исх № 366 от 06.07.2017) и ООО «Водоканал» (исх. № 19/07 от 03.07.2017), что свидетельствует о заинтересованности данных лиц осуществлять деятельность по оказанию услуг по водоснабжению и водоотведению на территории г. Бородино.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о том, что изначально, еще при заключении ничтожного договора 03.07.2017 у ОУМИ г. Бородино и Администрации г. Бородино был умысел на передачу муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) определенным субъектам – ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», являющимся группой лиц, в обход публичных процедур.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширение возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развитие добросовестной конкуренции, совершенствование деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечение гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему

товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает как равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, так и соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на более выгодных условиях.

Применительно к рынкам водоснабжения и водоотведения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

Таким образом, передача права владения и (или) пользования вышеуказанными объектами муниципальной собственности без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения.

Статьей 1 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что настоящий Федеральный 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.

Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с абзацем 1 и пунктом 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между 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 или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским

законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств (пункт 9 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 16.03.2016).

Сама возможность заключения соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Доказательством наличия волеизъявления хозяйствующего субъекта и органа власти, направленного на заключение антиконкурентного соглашения, может выступать неоднократность предоставления органом власти вне конкурентных процедур хозяйствующему субъекту имущества, несмотря на то, что такому органу и хозяйствующему субъекту было достоверно известно о необходимости проведения публичных процедур для передачи муниципального имущества в пользование.

Такая неоднократность имела место при предоставлении ОУМИ г. Бородино муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) ООО «Агропромкомплект» по договору аренды 07/06/2017 от 03.07.2017, дача согласия на заключение договоров субаренды № 06/17 от 03.07.2017 и № 07/17 от 01.08.2017 с ООО «СибЭкоПром» без проведения конкурентных процедур.

Анализ и оценка состояния конкурентной среды на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом, предназначенным для предоставления услуг водоснабжения и водоотведения на территории г. Бородино Красноярского края, показал следующее.

Согласно статье 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Таким образом, предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом может рассматриваться как товар.

По окончании срока действия договора аренды 07/06/2017 от 03.07.2017, между ОУМИ г. Бородино и ООО «Агропромкомплект» новый договор заключен не был, вместе с тем, 01.08.2017 между ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», с согласия ОУМИ г. Бородино, заключен новый договор субаренды муниципального имущества №07/17, переданного ОУМИ г.Бородино ООО «Агропромкомплект» по договору 07/06/2017 от 03.07.2017. Согласно пункту 2.1. договора №07/17 срок действия последнего определен сторонами с 01.08.2017 по 31.12.2017.

Из указанного следует, что срок действия договора с момента подписания (03.07.2017) до дня его исполнения (31.12.2017) составляет 182 дня.

Таким образом, временной интервал исследования товарного рынка определен периодом третьего квартала 2017 года (с момента заключения договора аренды

07/06/2017 от 03.07.2017) по истекший период 2017 гг. (срок окончания договора аренды 07/17 от 01.08.2017)

ОУМИ г. Бородино на правах собственника муниципального имущества 03.07.2017 передал группе лиц ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» во временное владение и пользование муниципальное имущество: комплекс объектов, используемых для водоснабжения, в частности здания насосных станций, водопроводную сеть и др., о чем были подписаны соответствующие договоры аренды, субаренды и акты приема-передачи от 03.07.2017, 01.08.2017.

Указанное имущество составляет казну муниципального образования г. Бородино и ОУМИ г. Бородино в отношении него осуществляет полномочия собственника.

Так как товаром является право владения и (или) пользования муниципальным имуществом муниципального образования г. Бородино, следовательно, единственным продавцом такого права может быть собственник имущества (уполномоченное собственником лицо) – ОУМИ г. Бородино. В связи с тем, что в границах одного муниципального образования существует только один собственник муниципального имущества, то аналогов рассматриваемого товара нет.

Таким образом, ОУМИ г. Бородино выступает единственным продавцом на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования г. Бородино Красноярского края.

Учитывая изложенное, за продуктовые границы исследуемого товарного рынка принимаются – предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории г. Бородино Красноярского края.

Передаваемое по договорам аренды от 03.07.2017, субаренды от 03.07.2017 и 01.08.2017 муниципальное имущество должно быть использовано для целей оказания услуг по водоснабжению и водоотведению потребителей на территории г. Бородино.

Таким образом, географические границы рынка предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом в рассматриваемом случае определены территорией муниципального образования г. Бородино.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемые услуги в пределах определенного временного интервала.

Возможность приобретения товара имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) деятельность по водоснабжению и водоотведению на территории г. Бородино. Так, на территории г. Бородино услуги по водоснабжению и водоотведению оказывают: ООО «УК СтройКом», ООО «Водоканал», АО «КрасЭко», ООО «Бородинское энергоуправление», ООО «Бородинский комплекс жилищно-коммунальных услуг», и др. Следовательно, потенциально имеется большое число покупателей товара, ограниченное только территориальными границами поселения на анализируемом рынке.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования г. Бородино является конкурентным среди покупателей данного права. В ходе исследования рассматриваемого товарного

рынка установлено наличие непреодолимого административного барьера входа на рынок. Это обусловлено тем, что распоряжаться муниципальным имуществом может только его законный собственник (уполномоченное собственником лицо) – орган местного самоуправления – ОУМИ г. Бородино.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на рассматриваемом рынке вследствие предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории г. Бородино Красноярского края без проведения торгов группе лиц - ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», показала, что действиями администрации города Бородино, ОУМИ г. Бородино, выразившимися в негативном вмешательстве в конкурентную среду посредством использования административных (волевых) инструментов, конкуренция нивелирована, имущество передано в пользование конкретной группе лиц - ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», без предоставления возможности иным хозяйствующим субъектам получить в пользование муниципальное имущество.

Вместе с тем, оказание услуг по водоснабжению и водоотведению с использованием вышеуказанного муниципального имущества может осуществляться как хозяйствующими субъектами, действующими в границах муниципального образования г. Бородино, так и вне его пределов.

Кроме того, для оказания коммунальных услуг необходимо лишь получение в пользование объектов инженерно-технического обеспечения зданий (строений, сооружений), предназначенных для оказания услуг водоснабжения и водоотведения, что может свидетельствовать о возможности получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории г. Бородино Красноярского края также хозяйствующими субъектами, ранее не осуществлявшими аналогичную деятельность по оказанию коммунальных услуг.

На основании вышеизложенного Комиссия соглашается с доводами УК «СтройКом» о том, что незаконно заключены договоры аренды с ООО «Агропромкомплект» и субаренды с ООО «СибЭкоПром» в отношении муниципального имущества (объекты водоснабжения и водоотведения) г. Бородино и доводами Прокуратуры относительно нарушения Администрацией г. Бородино законодательства о жилищно-коммунальном хозяйстве, о защите конкуренции и муниципальной собственности при распоряжении объектами водоснабжения, поскольку муниципальное имущество (объекты водоснабжения и водоотведения) было передано с нарушением ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Комиссия отклоняет доводы ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром» о том, что предусмотрена возможность передачи муниципального имущества хозяйствующему субъекту без проведения торгов на право заключения концессионного соглашения, поскольку указанная возможность распространяется на случаи закрепления за хозяйствующими субъектами (предприятиями и учреждениями) имущества на праве хозяйственного или оперативного управления (решение Верховного Суда Российской Федерации по делу №303-КГ17-4054). ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», в свою очередь, являются обществами с ограниченной ответственностью, которые пользовались муниципальным имуществом на основании договоров аренды и субаренды. Позиция, изложенная в решении Верховного Суда Российской Федерации по делу № 303-КГ17-4054 к предмету рассматриваемого дела не относится.

Доводы Администрации г. Бородино и ОУМИ г. Бородино о том, что последними антимонопольное законодательство нарушено не было также не принимается, поскольку такие основания как: наличие заявления от хозяйствующего субъекта на осуществление соответствующих услуг; заключение краткосрочного договора аренды муниципального имущества при условии приема на работу работников и наличие незарегистрированных объектов, не являются достаточными и не предусмотрены действующим законодательством Российской Федерации для передачи объектов коммунального значения хозяйствующему субъекту без проведения публичной процедуры.

Таким образом, вышеуказанные факты и обстоятельства указывают на то, что между Администрацией г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром», составляющих группу лиц, заключено антиконкурентное соглашение об обеспечении приоритетного доступа ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» на рынок водоснабжения и водоотведения г. Бородино, достигнутое посредством ряда последовательных действий, определенных одним умыслом - предоставить имущество коммунального назначения ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» без торгов, а именно посредством заключения между ОУМИ г. Бородино и ООО «Агропромкомплект» договора краткосрочной аренды муниципального имущества № 07/06/2017 от 03.07.2017, с одновременной последующей передачей его в субаренду ООО «СибЭкоПром».

Ввиду указанного, Администрация г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром», составляющие группу лиц, допустили нарушение абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении антиконкурентного соглашения, в результате которого группе лиц ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром», в нарушение требований законодательства о водоснабжении и водоотведении о необходимости проведения открытого конкурса на предоставление права заключить концессионное соглашения, было предоставлено преимущественное право пользования вышеуказанным муниципальным имуществом без проведения публичных процедур, что создает преимущественные условия деятельности вышеуказанной группе лиц, ведет к устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения г. Бородино.

В соответствии с вышеизложенным, ввиду того, что муниципальное имущество, переданное по ничтожному договору № 07/06/2017 от 03.07.2017 ООО «Агропромкомплект» находится в фактическом пользовании ООО «СибЭкоПром» на основании договора субаренды №07/17 от 01.08.2017 Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ОУМИ г. Бородино, группе лиц ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром» обязательных для исполнения предписаний о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции.

В соответствии с изложенным, руководствуясь статьями 17, 23, 39, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию г. Бородино, ОУМИ г. Бородино, группу лиц: ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром» нарушившими абзаца 1 и пункт 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, в результате которого группе лиц ООО «Агропромкомплект» и ООО

«СибЭкоПром», в нарушение требований законодательства о водоснабжении и водоотведении о необходимости проведения открытого конкурса на право заключить концессионное соглашения, было предоставлено преимущественное право пользования вышеуказанным муниципальным имуществом без проведения публичных процедур, что создает преимущественные условия деятельности вышеуказанной группе лиц, ведет к устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения г. Бородино.

2. Выдать ОУМИ г. Бородино обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечении конкуренции, с этой целью ОУМИ г. Бородино надлежит в срок до 01.02.2018:

- вернуть муниципальное имущество, переданное по договору аренды № 07/06/2017 от 03.07.2017 ООО «Агропромкомплект» в казну муниципального образования г. Бородино;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности (объектов водоснабжения, водоотведения города Бородино) без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»;

- принять организационные меры по подготовке и проведению публичной процедуры на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся предметом вышеуказанного договора.

3. Выдать группе лиц ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушения антимонопольного законодательства и обеспечении конкуренции, с этой целью ООО «Агропромкомплект» и ООО «СибЭкоПром» надлежит в срок до 01.02.2018 вернуть муниципальное имущество, переданное по договорам аренды № 07/06/2017 от 03.07.2017 ООО «Агропромкомплект» и субаренды №07/17 от 01.08.2017 ООО СибЭкоПром» в казну муниципального образования г. Бородино.

4. Передать копии материалов дела №116-16-17 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром» и виновных должностных лиц Администрации г. Бородино Красноярского края, ОУМИ г. Бородино, ООО «Агропромкомплект», ООО «СибЭкоПром» дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 ФЗ «О защите конкуренции».

I Комиссии

<...>

<...>