

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 23-07/17

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЙ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«22» мая 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ПАО «Челябэнергосбыт» Златоустовский филиал (далее – ПАО «Челябэнергосбыт») на неправомерные действия Администрации Бакальского городского поселения Челябинской области (далее – Администрация), выразившиеся в нарушении порядка предоставления муниципального имущества – объектов водоснабжения на территории Бакальского городского поселения Челябинской области по договорам аренды № 2 от 01.01.2012, № 3 от 01.01.2012 (далее – объекты водоснабжения).

В ходе рассмотрения документов и материалов, представленных установлено следующее.

Администрацией по результатам проведения торгов на право заключения договора аренды объектов водоснабжения принято Распоряжение от 30.12.2011 № 273 «Об аренде имущества (оборудования) ООО «Горводоканал», на основании которого с указанным обществом заключен договор № 2 от 01.01.2012 аренды 55 объектов водоснабжения.

Согласно условиям срок действия договора аренды № 2 от 01.01.2012 с 01.01.2012 по 31.12.2016.

Также Администрацией по результатам проведения торгов на право заключения договора аренды объектов водоснабжения принято Распоряжение от 30.12.2011 № 274 «Об аренде имущества (оборудования) ООО «Горводоканал», на основании которого с указанным обществом заключен договор № 3 от 01.01.2012 аренды 300 объектов водоснабжения.

Согласно условиям срок действия договора аренды № 3 от 01.01.2012 с 01.01.2012 по 30.11.2012.

Согласно пояснениям Администрации по истечению договора аренды № 3 от 01.01.2012 Администрацией проведены торги, на основании которых заключались договоры аренды объектов водоснабжения сроком на 11 месяцев:

- договор аренды № 14 от 24.12.2012;

- договор аренды № 16 от 01.01.2014;

- договор аренды № 18 от 27.12.2014.

По истечению срока договора аренды № 18 от 27.12.2014 дополнительным соглашением № 7 от 27.12.2015 к договору аренды № 2 от 01.01.2012 в перечень объектов водоснабжения по данному договору включено 180 объектов водоснабжения по договору № 18 от 27.12.2014.

Срок действия договора аренды № 2 от 01.01.2012 со всеми дополнительными соглашениями истек 31.12.2016.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон 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 Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 указанного закона.

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о

градостроительной деятельности).

В соответствии с частью 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» со дня официального опубликования (08.05.2013) настоящего 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 Закона о водоснабжении и водоотведении, 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.

Распоряжением Администрации № 236-р от 24.10.2016 принято решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов системы водоснабжения, находящихся на территории муниципального образования «Бакальское городское поселение».

На официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru, на сайте Администрации Бакальского городского поселения 26 октября 2016 года опубликовано извещение о проведении Конкурса.

Распоряжением Администрации от 21.12.2016 № 302-р во исполнение предписания Челябинского УФАС России по жалобе № 78-07-18.1/16 принято решение об аннулировании Конкурса по извещению № 261016/0233804/01 и признании утратившим силу распоряжения Администрации от 24.10.2016 № 236-р.

В настоящее время конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения не проведен, концессионное соглашение не заключено.

Согласно пояснениям Администрации в настоящее время Администрация предоставляет объекты водоснабжения без проведения торгов сроком на 30 дней в аренду различным организациям, которые в свою очередь передают объекты водоснабжения ООО «Горводоканал», имеющему тарифы на питьевую воду и оказывающего услуги холодного водоснабжения потребителям Бакальского городского поселения на 2017-2019 годы, в субаренду.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 41.3 Закона о водоснабжении и водоотведении арендатор не вправе передавать свои права и обязанности по договору аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 настоящего Федерального закона, предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных товариществ и обществ или в качестве паевого взноса в производственный кооператив.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением 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).

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 указанной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

В данном случае срок эксплуатации объектов водоснабжения более пяти лет, что требует заключения концессионного соглашения в порядке, предусмотренном Законом о концессионных соглашениях.

Таким образом, положения пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции неприменимы при заключении договоров в отношении объектов водоснабжения.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Законом о концессионных соглашениях предусмотрены случаи заключения концессионного соглашения без проведения торгов. Так, согласно части 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях с 01.05.2015 допускается заключение концессионного соглашения без

проведения торгов по инициативе лиц, указанных в [пункте 2 части 1 статьи 5](#) указанного закона и отвечающих требованиям, предусмотренным [частью 4.11 статьи 37](#) названного закона, в порядке, установленном [частями 4.2 - 4.10](#) и [4.12](#) указанной статьи.

В данном случае срок эксплуатации объектов водоснабжения, являющихся объектами договоров аренды № 2, № 3 превышает 5 лет. Соответственно, обязательным условием передачи прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения является заключение концессионного соглашения по итогам торгов.

Однако, после окончания срока договора аренды № 2 от 01.01.2012 (с учетом дополнительного соглашения № 7 от 27.12.2015) Администрацией торги не проводились, объекты водоснабжения предоставляются хозяйствующим субъектам сроком на 30 дней без проведения торгов.

Соответственно, в действиях Администрации по предоставлению хозяйствующим субъектам объектов водоснабжения без проведения торгов сроком на 30 дней присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению объектов водоснабжения без проведения торгов сроком на 30 дней в нарушение части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями 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.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по предоставлению объектов водоснабжения с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании

статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения:

- 1) с даты получения предупреждения прекратить заключение договоров аренды объектов водоснабжения, в том числе сроком на 30 дней;
- 2) с даты получения предупреждения прекратить согласование передачи объектов водоснабжения в субаренду (в случае такого согласования);
- 3) в срок не позднее 01.08.2017 прекратить продление договоров аренды объектов водоснабжения, заключенных без проведения торгов, в том числе на неопределенный срок;
- 4) в срок до 01.08.2017 принять меры по возврату муниципального имущества - объектов водоснабжения в муниципальную казну;
- 5) в срок до 01.09.2017 обеспечить заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения в порядке, предусмотренном Законом о концессионных соглашениях.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (письменные сведения о хозяйствующих субъектах, во владении и (или) пользовании которых находятся объекты водоснабжения с даты получения настоящего предупреждения до даты подготовки ответа, в том числе договоры, заключенные в отношении объектов водоснабжения, действующие в 2017 году; письменные обращения хозяйствующих субъектов о даче согласия собственника имущества на предоставление объектов водоснабжения, переданных по договорам аренды в субаренду и ответы на них; акты, принятые в целях исполнения пункта 4 настоящего предупреждения; копии концессионного соглашения, заключенного в целях исполнения пункта 5 настоящего предупреждения, с приложением всех протоколов, составленных в ходе проведения конкурса.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.