РЕШЕНИЕ

по делу № АМЗ-38/2018

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена «13» августа 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «15» августа 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии – <...> – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;
члены комиссии:
<...> – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,
в присутствии представителей:

Заявитель – прокуратура Курганской области (640000, г. Курган, ул. Красина, 57): представитель не явился, извещен надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте рассмотрения дела на сайте Курганского УФАС России;

Ответчик – Щучанская городская Дума (ИНН 4525005461, 641010, Курганская область, Щучанский район, г. Щучье, площадь Победы, д. 1): представитель не явился, извещен надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте рассмотрения дела на сайте Курганского УФАС России;
Заинтересованное лицо – Администрация города Щучье Щучанского района Курганской области (641010, Курганская область, Щучанский район, город Щучье, ул. Пролетарская, 4, ИНН 4525001756): представитель не явился, извещен надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте рассмотрения дела на сайте Курганского УФАС России;
Заинтересованное лицо – общество с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 4525066792, 641010, Курганская область, Щучанский район, г. Щучье, ул. Кирова, д. 3А): представитель не явился, извещен надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте рассмотрения дела на сайте Курганского УФАС России,

рассмотрев дело АМЗ-38/2018 по признакам нарушения Щучанской городской Думой (ИНН 4525005461, 641010, Курганская область, Щучанский район, г. Щучье, площадь Победы, д. 1) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», несоответствующего требованиям части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по результатам рассмотрения материалов прокуратуры Курганской области (вх. №116 от 15.01.2018 г.), указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства, учитывая невыполнение предупреждения №21 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области возбуждено дело № АМЗ-38/2018 в отношении Щучанской городской Думы по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», несоответствующего требованиям части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступили материалы прокуратуры Курганской области (вх. №116 от 15.01.2018 г.), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области и Щучанской городской Думы при предоставлении муниципальной преференции ООО «Водоканал», путем передачи последнему объектов водоснабжения по договору аренды, сроком на одиннадцать месяцев, без проведения торгов.

По результатам анализа вышеуказанных материалов установлено, что 20.08.2017 г. Щучанской городской Думой принято решение №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», в соответствии с которым Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области на период подготовки и согласования конкурсной документации по передаче муниципального имущества по договору концессии, и в целях социальной защиты населения и охраны здоровья граждан, следует предоставить муниципальную преференцию обществу с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 4525066792, ОГРН 1164501051879), путем передачи по договору аренды без проведения торгов, сроком на 11 месяцев, следующего муниципального имущества: имущественный комплекс в составе: водовода с. Чумляк – г. Щучье с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема, 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), центрального водовода с. Чумляк – г. Щучье, разводящих сетей, в том числе 1, 2, 3 очереди (этап 1,2) п. Плановый, г. Щучье.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области, проанализировав обозначенные материалы, пришло к выводу о том в действиях Щучанской городской Думы (ИНН 4525005461, 641010, Курганская область, Щучанский

район, г. Щучье, площадь Победы, д. 1) содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», несоответствующего требованиям части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Необходимо отметить, что согласно части 1 статьи 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 (далее - предупреждение).

В силу части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае выявления признаков нарушения, в том числе статьи 15 Закона о защите конкуренции. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В результате Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области 12.04.2017 г. выдано предупреждение №21 в адрес Щучанской городской Думы об отмене решения № 44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», принятого 20.08.2017 г. Щучанской городской Думой.

При этом, в предупреждении антимонопольным органом установлен шестидесятидневный срок для выполнения Щучанской городской Думой указанного выше предупреждения.

Между тем, Щучанской городской Думой не выполнено предупреждение Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области №21 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, выданное 12.04.2018 г.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

Учитывая изложенное, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области возбуждено дело №АМЗ-38/2018 по признакам нарушения Щучанской городской Думой (ИНН 4525005461, 641010, Курганская область, Щучанский

район, г. Щучье, площадь Победы, д. 1) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», несоответствующего требованиям части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

От заявителя каких-либо заявлений, ходатайств, письменных пояснений либо возражений по существу дела не поступало.

Позиция ответчика и Администрации города Щучье сводилась к тому, что передача ООО «Водоканал» прав владения и пользования объектами водоснабжения осуществлена во избежание нарушения организации водоснабжения и прекращения подачи воды населению.

ООО «Водоканал» в письменных пояснениях по делу указало, что заключение договора аренды №00000037 обусловлено неготовностью конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения, при этом полагает, что решение о предоставлении муниципальной преференции является правильным и объективно необходимым.

Определением от 16 июля 2018 г. рассмотрение дела №АМЗ-38/2018 о нарушении антимонопольного законодательства Щучанской городской Думой отложено на основании пункта 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции, в связи с необходимостью принятия комиссией заключения об обстоятельствах дела.

Согласно части 5 статьи 48.1. Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

От лиц, участвующих в деле, не поступило каких-либо пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрела представленные доказательства по делу, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Установлено, что 20.08.2017 г. Щучанской городской Думой принято решение №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», в соответствии с которым Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области на период подготовки и согласования конкурсной документации по передаче муниципального имущества по договору концессии, и в целях социальной защиты населения и охраны здоровья граждан, следует предоставить муниципальную преференцию обществу с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 4525066792, ОГРН 1164501051879), путем передачи по договору аренды без проведения торгов, сроком на 11 месяцев, следующего муниципального имущества: имущественный комплекс в составе: водовода с. Чумляк – г. Щучье с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема, 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), центрального водовода с. Чумляк – г. Щучье, разводящих сетей, в том числе 1, 2, 3 очереди (этап 1,2) п.

Плановый, г. Щучье.

Из упомянутого решения следует, что действие такового распространяется на правоотношения с 18.10.2017 г.

Из представленных материалов следует, что обозначенная муниципальная преференция предоставлена ООО «Водоканал» в отсутствие решения антимонопольного органа о даче согласия на предоставление такой преференции.

На основании указанного решения Щучанской городской Думы, 18.10.2017 г. между Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области (далее – Администрация города Щучье) и ООО «Водоканал» заключен договор №00000037 аренды имущественного комплекса водовода «Чумляк – Щучье», с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), разводящих сетей водоснабжения г. Щучье, п. Плановый, в том числе разводящих сетей 1, 2, 3 очереди.

Предметом указанного договора аренды является передача ООО «Водоканал», сроком на 11 месяцев, прав владения и пользования муниципальным имуществом, а именно объектами водоснабжения, перечень которых содержится в приложении №1 к договору аренды №00000037 от 18.10.2017 г.

Передача указанных объектов водоснабжения ООО «Водоканал» в рамках договора аренды №00000037 от 18.10.2017 г. подтверждается актом приема-передачи муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности города Щучье Курганской области (приложение №2 к договору аренды №00000037 от 18.10.2017 г.).

Таким образом, Администрация города Щучье, основываясь на решении Щучанской городской Думы №44 от 20.08.2017 г., осуществила передачу прав владения и пользования муниципальными объектами водоснабжения ООО «Водоканал» без проведения процедуры торгов, посредством предоставления ООО «Водоканал» муниципальной преференции.

Следует отметить, что упомянутая выше муниципальная преференция предоставлена Щучанской городской Думой в отсутствие согласия антимонопольного органа на предоставление такой преференции в соответствии с главой 5 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным, необходимо обратить внимание на следующие положения действующего законодательства.

Пунктом 20 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что под государственной или муниципальной преференцией понимается предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Главой 5 Закона о защите конкуренции предусмотрены требования к предоставлению государственных или муниципальных преференций.

Так, государственные или муниципальные преференции могут быть предоставлены на

основании правовых актов федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации исключительно в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции.

Частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции установлено, что государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, указанных в данной статье.

Вместе с тем, в соответствии с Федеральным законом от 07.05.2013 г. № 103-ФЗ (официально опубликован - 08.05.2013 г.) «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Так, в соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона 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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 данного Федерального закона.

Частью 3 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Из указанного выше следует, что, если все объекты водоснабжения, в отношении которых

планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, то в отношении данных объектов может быть заключен договор аренды, а в отношении объектов, введенных в эксплуатацию более чем за пять лет до момента опубликования извещения, либо в случае, когда дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта не может быть определена - только концессионное соглашение.

Следует понимать, что по общему правилу предоставление прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения осуществляется по результатам проведения конкурентных процедур.

Также следует учесть, что согласно части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды объектов водоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 24 данной статьи, является ничтожным.

Таким образом, нормы Закона о водоснабжении и водоотведении являются специальными нормами права, регулирующими отношения в области передачи прав в отношении объектов водоснабжения, соответственно, договор аренды, заключенный с нарушением требований частей 1 и 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

Кроме того, следует учесть, что в соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Закона № 103-ФЗ с 08.05.2013 г. и до 01.01.2015 г. допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, при условии, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 г. могло осуществляться путем заключения договора аренды таких объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Относительно указанного положения, следует отметить, что законодателем был установлен переходный период, который давал возможность до 01.01.2015 г. заключать договоры аренды на срок до 3 лет в отношении обозначенных объектов. Однако, в предоставленные три года было необходимо проводить работу по подготовке к заключению концессионного соглашения.

Принимая во внимание совокупность отраженных выше норм действующего законодательства, возможность передавать объекты водоснабжения путем

предоставления преференции отсутствует.

Аналогичная позиция имеет свое отражение в письме Федеральной антимонопольной службы России от 14.06.2016 г. № АД/40064/16 «О передаче прав владения и (или) пользования объектов теплоснабжения, систем горячего или холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящегося в государственной или муниципальной собственности».

Учитывая изложенное, передача вышеуказанных объектов водоснабжения могла быть осуществлена исключительно по результатам конкурсной процедуры, предусмотренной частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Таким образом, в результате принятия 20.08.2017 г. решения Щучанской городской Думой №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», муниципальные объекты водоснабжения, в нарушение требований части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, без проведения процедуры конкурса были переданы ООО «Водоканал» по договору №00000037 аренды имущественного комплекса водовода «Чумляк – Щучье», с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), разводящих сетей водоснабжения г. Щучье, п. Плановый, в том числе разводящих сетей 1, 2, 3 очереди, заключенному 18.10.2017 г. межу Администрацией города Щучье и ООО «Водоканал».

Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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.

Необходимо понимать, что органы публичной власти, реализуя свои полномочия, в силу специфики правового статуса способны оказывать существенное влияние как на экономическую систему в целом, так и на состояние конкуренции в частности. Причем с точки зрения антимонопольного регулирования это влияние выражается не столько в решении ими публично-правовых вопросов, сколько в применении властно-распорядительных полномочий в отношении отдельных лиц или по поводу отдельных обстоятельств.

Учитывая особое правовое положение государства, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, законодатель ввел ряд запретов и ограничений с целью минимизации негативного влияния на конкурентную среду со стороны органов власти путем злоупотребления ими своими полномочиями.

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим

функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) 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).

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 05.04.2011 г. № 14686/10, от 11.03.2014 г. № 16034/13, 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.

При этом, в тех случаях, когда требуется проведение конкурентной процедуры, подразумевающей состязательность хозяйствующих субъектов, ее непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурентных процедур в установленном законодательством порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В рассматриваемом случае проведение публичных процедур в установленном законодательством порядке направлено на обеспечение равного доступа всех желающих реализовать свое право владения и пользования муниципальными объектами водоснабжения в соответствии с заключенным договором.

Таким образом, действие Щучанской городской Думы, выразившееся в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», предусматривающего предоставление муниципальной преференции ООО «Водоканал», путем передачи по договору аренды без проведения торгов, сроком на 11 месяцев, следующего муниципального имущества: имущественный комплекс в составе: водовода с. Чумляк – г. Щучье с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема, 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), центрального водовода с. Чумляк – г. Щучье, разводящих сетей, в том числе 1, 2, 3 очереди (этап 1,2) п. Плановый, г. Щучье, противоречит части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении и содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку только лишь при проведении публичных процедур обеспечивается равный доступ всех желающих реализовать свое право владения и пользования муниципальными объектами водоснабжения в соответствии с заключенным договором.

С учетом вышеперечисленного, по результатам оценки имеющихся доказательств, в действиях Щучанской городской Думы (ИНН 4525005461, 641010, Курганская область, Щучанский район, г. Щучье, площадь Победы, д. 1) установлено нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», несоответствующего требованиям части 1 статьи

41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Разрешая вопрос о целесообразности выдачи Щучанской городской Думе предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, необходимо отметить следующее.

Ответчиком в процессе рассмотрения дела не представлено доказательств, свидетельствующих об отмене решения Щучанской городской Думы от 20.08.2017 г. №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал».

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи Щучанской городской Думе предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с вышеизложенным и руководствуясь частью 1 статьи 15, статьей 23, частями 1-2 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела №АМЗ-38/2018 о нарушении антимонопольного законодательства отсутствуют.

2 . Признать в действиях Щучанской городской Думы (ИНН 4525005461, 641010, Курганская область, Щучанский район, г. Щучье, площадь Победы, д. 1) нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в принятии 20.08.2017 г. решения №44 «О предоставлении муниципальной преференции для ООО «Водоканал», несоответствующего требованиям части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

3. Выдать Щучанской городской Думе предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, посредством

Срок выполнения предписания – 60 (шестьдесят) календарных дней с момента получения предписания.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия или в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № АМЗ-39/2018

о нарушении антимонопольного законодательства

15 августа 2018 г.
г. Курган

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии – <...> – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;
члены комиссии:
<...> – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области,

руководствуясь частью 1 статьи 15, статьей 23, частями 1-2 статьи 39, частями 1-3.4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 - ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 15 августа 2018 года по делу № АМЗ-39/2018 о нарушении антимонопольного законодательства,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области в течение (641010, Курганская область, Щучанский район, город Щучье, ул. Пролетарская, 4, ИНН 4525001756) шестидесяти календарных дней с момента получения данного предписания прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении 18.10.2017 г. с ООО «Водоканал» договора №00000037 аренды имущественного комплекса водовода «Чумляк – Щучье», с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), разводящих сетей водоснабжения г. Щучье, п. Плановый, в том

числе разводящих сетей 1, 2, 3 очереди, без проведения процедуры конкурса, предусмотренной частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», и исполнении такого договора, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

А именно Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области (641010, Курганская область, Щучанский район, город Щучье, ул. Пролетарская, 4, ИНН 4525001756):

– принять меры по прекращению арендных правоотношений по договору №00000037 аренды имущественного комплекса водовода «Чумляк – Щучье», с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), разводящих сетей водоснабжения г. Щучье, п. Плановый, в том числе разводящих сетей 1, 2, 3 очереди, заключенному 18.10.2017 г. между Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области и ООО «Водоканал»

– принять меры к возврату Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области муниципального имущества, переданного по договору №00000037 аренды имущественного комплекса водовода «Чумляк – Щучье», с насосными станциями 1-го, 2-го и 4-го подъема (для г. Щучье, п. Плановый), разводящих сетей водоснабжения г. Щучье, п. Плановый, в том числе разводящих сетей 1, 2, 3 очереди, заключенному 18.10.2017 г. между Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области и ООО «Водоканал».

2. Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области информировать Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области об исполнении предписания (не позднее пяти дней с момента исполнения предписания).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня выдачи предписания.