

Боготольская межрайонная прокуратура
Красноярского края
ул.Комсомольская, 2 ,
г. Боготол, Красноярский край, 662060

Администрация города Боготола
ул. Шикунова, 1, г. Боготол, Красноярский
край, 662060

ООО «Боготольские коммунальные системы»
ул. Советская, 143А, г. Боготол, 662060

ПАО «Красноярскэнергосбыт»
ул. Дубровинского,43, г. Красноярск, 660017

РЕШЕНИЕ

от «05» июля 2019

по делу № 38-16-19
Красноярск

г.

Резолютивная часть решения по делу оглашена на заседании Комиссии 03 июля 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено 05 июля 2019 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя управления – начальник контрольного отдела; члены Комиссии: <...>, начальник отдела контроля органов власти; <...>, исполняющая обязанности начальника правового отдела, рассмотрела дело № 38-16-19, возбужденное в отношении Администрации города Боготола Красноярского края (ул. Шикунова, 1, г. Боготол, Красноярский край, 662060) (далее - Администрация) и общества с ограниченной ответственностью «Боготольские коммунальные системы» (ОГРН 1182468061335; улица Советская, д. 143А, города Боготол, 662060) (далее- ООО «БКС») по признакам нарушения пункта 4 части 16

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- ФЗ «О защите конкуренции») по факту заключения антиконкурентного соглашения, направленного на обеспечение приоритетного доступа обществу на рынок водоснабжения и водоотведения города Боготола, посредством заключения договора аренды от 08.11.2018 объектов водоснабжения и водоотведения, расположенных в городе Боготоле Красноярского края, без соблюдения публичных процедур, в нарушение порядка, установленного Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации", статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ "О теплоснабжении", статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", что предоставляет необоснованные преимущественные условия получения муниципального имущества – объектов водоснабжения/водоотведения ООО «Боготольские коммунальные системы», а также ограничивает конкуренцию за доступ на товарный рынок водоснабжения/водоотведения в территориальных границах города Боготола Красноярского края.

Настоящее дело рассмотрено в отсутствие лиц, участвующих в рассмотрении дела, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела

УСТАНОВИЛА:

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Боготольской межрайонной прокуратуры Красноярского края (вх. № 18.03.2019 от 18.03.2019) «о принятии мер антимонопольного реагирования по факту заключения договора аренды муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения) Администрацией и ООО «БКС» без соблюдения публичных процедур».

Ранее аналогичное обращение было получено от ПАО «Красноярскэнергосбыт» (исх. № 22095 от 13.02.2019, вх. № 2561 от 18.02.2019).

В рамках рассмотрения обращений установлено следующее.

Между Администрацией и ООО «БКС» заключен договор аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018 (далее по тексту - Договор аренды от 08.11.2018).

Согласно преамбуле Договора аренды от 08.11.2018 Администрация и ООО «БКС» учитывая длительность процедуры конкурсного отбора по заключению концессионного соглашения на территории города Боготола заключили настоящий договор.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора аренды от 08.11.2018 передаваемое в аренду имущество используется для деятельности, связанной с эксплуатацией объектов водоснабжения и водоотведения.

Согласно п.2.1 Договора аренды от 08.11.2018 предметом договора является предоставление арендатору во временное возмездное владение и пользование имущества, представляющего собой совокупность объектов водоснабжения и

водоотведения на территории города Боготола.

В соответствии с пунктом 11.1 Договора аренды от 08.11.2018 срок действия договора - с 01.01.2019 по 30.11.2019.

Таким образом, переданное Администрацией ООО «БКС » во временное возмездное владение и пользование имущество относится к объектам водоснабжения и водоотведения, принадлежит на праве собственности городскому округу город Боготол, срок ввода в эксплуатацию указанного имущества превышает пять лет.

Ранее данное имущество находилось во владении и пользовании на основании договора субаренды у ООО «БКС ».

Объекты коммунальной инфраструктуры (водоснабжения/водоотведения) переданы ООО «БКС» на бесконкурсной основе и в нарушение требований действующего законодательства.

Поскольку объекты коммунальной инфраструктуры (водопроводные и канализационные сети) являются имуществом, в отношении которого установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования, то передача его на бесконкурсной основе является незаконной.

Заключение договора аренды объектов ЖКХ Администрацией и ООО «БКС» без проведения публичных процедур указывают на признаки нарушения абз. 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой, запрещаются согласованные действия (соглашения) между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе ограничение доступа на товарный рынок.

Таким образом, действия Администрации Боготола и ООО "БКС", связанные с передачей/получением муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения в городе Боготоле содержат признаки нарушения требований абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку в данном случае исключается возможность получения имущества (объектов водоснабжения, водоотведения) в порядке, установленном действующим законодательством (по результатам публичных процедур).

По факту заключения антиконкурентного соглашения Красноярским УФАС России на основании приказа № 94 от 01.04.2019 было возбуждено дело № 38-16-19.

К моменту рассмотрения дела ответчик - Администрация города Боготола представила письменную позицию (исх. № 2127 от 29.04.2019), заключающуюся в следующем:

05.11.2018 состоялось заседания комиссии по предупреждению чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности, в соответствии с решением которой администрации города Боготола необходимо провести работу по заключению договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) с ООО «БКС».

В целях недопущения нарушения жизнедеятельности населения города Боготола и обеспечения бесперебойного водоснабжения, водоотведения 08.11.2018 заключен договор аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения). Срок действия договора установлен с 01 января 2019 года по 30 ноября 2019. Договором установлено условие о его досрочном расторжении в одностороннем порядке в случае заключения концессионного соглашения до 30 ноября 2019.

28 ноября 2018 года администрацией города Боготола опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности муниципального образования город Боготол.

18 февраля 2019 года конкурсной комиссией рассмотрено конкурсное предложение на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения. Конкурс признан несостоявшимся по ч. 6 статьи 27 ФЗ-115 «О концессионных соглашениях» (подана только одна заявка). Решением конкурсной комиссии конкурсное предложение соответствует требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса.

18 марта 2019 года концессионное соглашение подписано со стороны Администрации города Боготола и победителем конкурса Обществом с ограниченной ответственностью «Боготольские коммунальные системы».

20 марта 2019 года проект концессионного соглашения направлен Председателю Правительства Красноярского края. Проект концессионного соглашения согласован Министерством промышленности, энергетики и жилищно - коммунального хозяйства, Министерством тарифной политики и находится на согласовании в правовом управлении при Правительстве Красноярского края.

ООО «БКС» также к моменту рассмотрения дела представило письменную позицию (исх. № 165 от 29.04.2019), аналогичную по содержанию позиции администрации г. Боготола.

На заседаниях комиссии 30 апреля и 5 июня 2019 года представитель администрации г. Боготола нарушение признал, дополнительно пояснив, что заключение договора имело место в целях недопущения жизнеобеспечения населения.

05.06.2019, на основании статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией было принято заключение об обстоятельствах дела № 38-16-19; лицам, участвующим в деле, было предложено представить комиссии пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Администрация города Боготола представила на заключение об обстоятельствах дела письменную позицию (вх. № 10806) аналогичную по содержанию ранее представленной, дополнительно пояснив, что на территории города Боготола нет трех хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги водоснабжения и водоотведения, фактически осуществляет деятельность одна организация ООО «БКС», которая Постановлением администрации г. Боготола № 0079-п от 28.01.2019

определена единой водоснабжающей организацией.

ПАО «Красноярскэнергосбыт» также представило отзыв на заключение об обстоятельствах дела (вх. № 10744 от 20.06.2019) в котором выразило согласие с выводами комиссии антимонопольного органа.

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

Конституцией Российской Федерации (статья 8) 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, в том числе 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».

Из содержания терминов и понятий, приведенных в статье 2 указанного Закона, следует, что к вопросам местного значения относятся вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным законом осуществляется населением и органами местного самоуправления самостоятельно.

Согласно пункту 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное владение 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.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

В соответствии со статьей 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее- ГК РФ) собственнику принадлежит 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 имущество 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 названного Кодекса от имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом системы водоснабжения, водоотведения является Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ "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 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее - Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 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 водоснабжения и водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным

законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

С учетом изложенного, с 08.05.2013 передача органом местного самоуправления прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, объектами теплоснабжения находящимися в муниципальной собственности, возможна только по договорам аренды или концессионным соглашениям.

Как установлено Комиссией в ходе рассмотрения дела между Администрацией города Боготола и обществом с ограниченной ответственностью «Боготольские коммунальные системы» (далее по тексту - ООО «БКС») заключен договор аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018 (далее по тексту - Договор аренды от 08.11.2018).

Согласно преамбуле Договора аренды от 08.11.2018 Администрация города Боготола и ООО «БКС» учитывая длительность процедуры конкурсного отбора по заключению концессионного соглашения на территории города Боготола заключили настоящий договор.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора аренды от 08.11.2018 передаваемое в аренду имущество используется для деятельности, связанной с эксплуатацией объектов водоснабжения и водоотведения.

Согласно п.2.1 Договора аренды от 08.11.2018 предметом договора является предоставление арендатору во временное возмездное владение и пользование имущества, представляющего собой совокупность объектов водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола.

В соответствии с пунктом 11.1 Договора аренды от 08.11.2018 срок действия договора - с 01.01.2019 по 30.11.2019.

Таким образом, переданное Администрацией города Боготола ООО «БКС» во временное возмездное владение и пользование имущество относится к объектам водоснабжения и водоотведения, принадлежит на праве собственности городскому округу город Боготол, срок ввода в эксплуатацию указанного имущества превышает пять лет.

Ранее данное имущество находилось во владении и пользовании на основании договора субаренды у ООО «БКС».

28 ноября 2018 года администрацией города Боготола опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности муниципального образования город Боготол.

18 февраля 2019 года конкурсной комиссией рассмотрено конкурсное

предложение на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения. Конкурс признан несостоявшимся по ч. 6 статьи 27 ФЗ-115 «О концессионных соглашениях» (подана только одна заявка). Решением конкурсной комиссии конкурсное предложение соответствует требованиям конкурсной документации, в том числе критериям конкурса.

18 марта 2019 года концессионное соглашение подписано со стороны Администрации города Боготола и победителем конкурса Обществом с ограниченной ответственностью «Боготольские коммунальные системы».

20 марта 2019 года проект концессионного соглашения направлен Председателю Правительства Красноярского края. Проект концессионного соглашения согласован Министерством промышленности, энергетики и жилищно - коммунального хозяйства, Министерством тарифной политики и находится на согласовании в правовом управлении при Правительстве Красноярского края.

Муниципальное имущество - объекты коммунальной инфраструктуры, расположенные на территории г. Боготола находились в пользовании и владении в период 2016-2018 г.г. у следующих ресурсоснабжающих организаций:

С 24.01.2012 по 24.10.2016 года деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола осуществлял ООО «Водоканал» города Боготола.

С 25.10.2016 по 31.12.2018 гг. деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола осуществлял ООО «ВКС».

Объекты коммунальной инфраструктуры (водоснабжения/водоотведения) переданы ООО «ВКС» на бесконкурсной основе и в нарушение требований действующего законодательства.

Согласно позиции ООО «ВКС» В 2018 году организацией, осуществляющей деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола, являлось Общество с ограниченной ответственностью «ВКС», у которого в субаренде находилось муниципальное имущество. Учитывая, что указанная организация не планировала в 2019 году осуществлять деятельность в сфере водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола, 25 октября 2018 было образовано новое предприятие - общество с ограниченной ответственностью «Боготольские коммунальные системы» при этом руководство и штат в новой организации остались прежними.

Таким образом, ООО «ВКС» специально создано в целях осуществления деятельности в сфере водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в

отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно пункту 2 статьи 1 ГК РФ граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В соответствии с положениями пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательская деятельность является самостоятельной, осуществляемой на свой страх и риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В силу п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (п. 1 ст. 422 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Действия, связанные с заключением в ноябре 2018 года между ответчиками договоров аренды муниципальных объектов коммунального назначения, без проведения публичных процедур, противоречат положениям статьи 16 Закона «О защите конкуренции» и свидетельствуют об ограничении конкуренции путем создания преимущественных условий деятельности отдельным хозяйствующим субъектам при получении муниципального имущества и устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности получения в аренду вышеуказанного муниципального имущества и доступа на рынок водоснабжения и водоотведения на территории города Боготола.

Стороны соглашения могли заключить только концессионное соглашение (с учетом того, что срок ввода в эксплуатацию объектов составляет более 5 лет) по результатам публичных процедур. Однако договор заключен в нарушение порядка, установленного Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации", согласно которому передача прав владения и (или) пользования объектами 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 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", что также противоречит статье 16 ФЗ «О защите конкуренции».

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.

В соответствии со статьей 168 ГК РФ сделка (в том числе договор аренды объектов ЖКХ), не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

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.

Кроме того, ничтожные сделки (ранее заключенные договоры) не порождают юридических последствий и соответственно не могут быть продлены.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N A13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов (конкурса, аукциона) создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеуказанные права в отношении государственного или муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества на конкурсной основе позволяет обеспечить равный доступ к государственному или муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Ответчики – Администрация г. Боготола, и ООО «БКС», заключив антиконкурентное соглашение (договор аренды), направленное на предоставление/получение объектов коммунальной инфраструктуры (водоснабжения/водоотведения) исключили возможность получения объектов ЖКХ в установленном порядке (по результатам публичных процедур), Администрация не приняла мер для создания равных возможностей всем хозяйствующим субъектам для участия в борьбе за заключение концессионного соглашения. Хозяйствующий субъект - ООО «БКС» приобрело возможность получить данное имущество и, соответственно, осуществлять деятельность с его использованием в приоритетном порядке, а иные хозяйствующие субъекты, имеющие намерение осуществлять данную деятельность, не получили возможность реализовать свое право бороться за заключение концессионного соглашения.

С учетом изложенного, в результате заключения антиконкурентного соглашения (договора аренды), направленного на предоставление/получение объектов коммунальной инфраструктуры (водоснабжения/водоотведения) в действиях Администрации г. Боготола и ООО «БКС» имеет место нарушение абз. 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой, запрещаются согласованные действия (соглашения) между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе ограничение доступа на товарный рынок.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В ходе рассмотрения дела в соответствии с пунктом 10.8 Приказа ФАС России от 28.04.2010 N 220 (ред. от 20.07.2016) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (Зарегистрировано в Минюсте России 02.08.2010 N 18026) проведен анализ состояния конкуренции на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом (объектов ЖКХ) на территории города Боготола Красноярского края (аналитический отчет от 05.06.2019).

Согласно данным аналитического отчета от 05.06.2019 временной интервал исследования определен с 08.11.2018 (дата заключения договора аренды) по 05.06.2019 включительно (дата составления аналитического отчета).

Анализ и оценка состояния конкурентной среды на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом объектов водоснабжения/водоотведения на территории города Боготола Красноярского края показал следующее.

На исследуемом товарном рынке 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 - объектов водоснабжения/водоотведения может рассматриваться как товар.

Администрацией города Боготола представлено ООО «БКС» во временное владение и пользование муниципальное имущество - объекты водоснабжения/водоотведения для осуществления последними предпринимательской деятельности.

Предметом договоров является предоставление арендатору во временное владение и пользование муниципального имущества (теплоснабжения, водоснабжения/водоотведения).

Так как товаром является право владения и (или) пользования муниципальным имуществом города Боготола и полномочия по обеспечению населения,

проживающего на территории города Боготола услугами водоснабжения населения и водоотведения реализовывались Администрацией города Боготола (на основании договора), следовательно, продавцом такого права может быть - Администрация города Боготола. В связи с тем, что в границах одного муниципального образования существует только один собственник муниципального имущества, то аналогов рассматриваемого товара нет.

Таким образом, Администрация города Боготола выступает единственным продавцом на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории города Боготола.

Учитывая, что муниципальное имущество должно быть использовано для целей оказания услуг на территории города Боготола, за продуктовые границы исследуемого товарного рынка принимаются – предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом – объектами водоснабжения/водоотведения на территории города Боготола Красноярского края.

Таким образом, географические границы рынка предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом объектами водоснабжения/водоотведения в рассматриваемом случае определены территорией города Боготола Красноярского края.

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

Согласно данным, представленным Администрацией города Боготола, на территории города Боготола услуги водоснабжения/водоотведения оказывало 3 хозяйствующих субъекта: ООО «Водоканал» города Боготола; ООО «ВКС»; ООО «БКС», при этом круг потенциальных претендентов на вышеуказанное имущество не ограничивается вышеуказанными хозяйствующими субъектами.

Возможность приобретения товара имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) деятельность на территории города Боготола в сфере водоснабжения, водоотведения. Следовательно, потенциально имеется большое число покупателей товара, ограниченное только территориальными границами муниципальных образований на анализируемом рынке.

В ходе исследования рассматриваемого товарного рынка установлено наличие непреодолимого административного барьера входа на рынок. Это обусловлено тем, что распоряжаться муниципальным имуществом может только орган местного самоуправления – Администрация города Боготола.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории города Боготола является конкурентным среди покупателей данного права.

Вход на рынок услуг водоснабжения и водоотведения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для водоснабжения и водоотведения.

Следовательно, передача права владения и (или) пользования указанными объектами без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения.

Предоставление указанного права обуславливает получение покупателем возможности доступа на рынок водоснабжения/водоотведения на территории города Боготола. Соответственно, предоставление/получение права на пользование муниципальным имуществом в приоритетном порядке, оказывают непосредственное влияние на конкуренцию за право доступа на товарный рынок оказания услуг по водоснабжению/водоотведению.

Довод Ответчика - Администрации города Боготола о том, что договор аренды заключен с целью предотвращения нарушения жизнеобеспечения населения города Боготола, не может быть принят Комиссией во внимание, поскольку не исключает нарушения требований действующего законодательства в действиях Ответчиков по настоящему делу, кроме того, обязанность по соблюдению действующего законодательства возложена на всех субъектов правоотношений, осуществляющих деятельность на территории Российской Федерации.

Согласно статье 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Статья 4 ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В результате исследования доказательств, Комиссия Красноярского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях ответчиков имело место нарушение антимонопольного законодательства, которое создало преимущественные условия деятельности конкретному хозяйствующему субъекту.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии антиконкурентной системы, в результате действия которой, договор аренды муниципального имущества заключался без соблюдения публичных процедур, что причиняет вред публичным интересам.

Вред публичным правам и интересам, т.е. посягательство на правопорядок в сфере конкуренции, определяется через категории недопущения, ограничения или устранения конкуренции, либо через категорию "вред конкуренции".

Недопущение конкуренции - это такая ситуация, при которой исключается возможность конкуренции; ограничение конкуренции - когда существенно снижается возможность конкуренции, устранение конкуренции - когда устраняется ее возможность, вплоть до нуля.

Вина ответчиков в совершении нарушения антимонопольного законодательства обусловлена и выражается в умысле.

Комиссия приходит к выводу о том, что сторонам было известно о необходимости заключения договоров по результатам публичных процедур, о недопустимости заключения договоров аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры, что свидетельствует о виновности лиц – ответчиков по настоящему делу.

Комиссия отмечает, что заключение антиконкурентных соглашений (совершение согласованных действий) между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие действия приводят или могут 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.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N A13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Согласно данной правовой позиции федеральным органам исполнительной власти запрещается совершать любые действия, следствием которых является ограничение прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров, а также создание неравных (дискриминационных) условий деятельности для субъектов товарного рынка. При этом нормативно установленный запрет федеральным и муниципальным органам исполнительной власти адресован в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Введение ограничения прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров, создание дискриминационных условий деятельности на соответствующем товарном рынке оказывает влияние на состояние конкурентной среды и, соответственно, способно повлечь негативные

последствия в виде ограничения, недопущения либо устранения конкуренции.

Довод Ответчика - Администрации города Боготола о том, что фактически на территории г. Боготола деятельность по водоснабжению и водоотведению осуществляет один хозяйствующий субъект ООО «БКС», не имеет существенного правового значения, поскольку если бы Администрация города Боготола проводила процедуру, предусмотренную Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации", Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", извещение о заключении концессионного соглашения было бы размещено в единой информационной системе, которое не может содержать требований о нахождении исполнителя в конкретном регионе, и потенциальными исполнителями могли быть любые хозяйствующие субъекты, постоянно оказывающие подобные услуги.

Согласно статье 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Статья 4 ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В результате исследования доказательств, Комиссия Красноярского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях ответчиков имело место нарушение антимонопольного законодательства, которое складывалось из ряда тождественных деяний, направленных на достижение одной цели и объединенных одним умыслом – создать преимущественные условия деятельности конкретному хозяйствующему субъекту.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии антиконкурентной

системы, в результате действия которой, договор по предоставлению прав владения и пользования на муниципальное имущество заключался без соблюдения публичных процедур, что причиняет вред публичным интересам.

Вред публичным правам и интересам, т.е. посягательство на правопорядок в сфере конкуренции, определяется через категории недопущения, ограничения или устранения конкуренции, либо через категорию "вред конкуренции".

Недопущение конкуренции - это такая ситуация, при которой исключается возможность конкуренции; ограничение конкуренции - когда существенно снижается возможность конкуренции, устранение конкуренции - когда устраняется ее возможность, вплоть до нуля.

Вина ответчиков в совершении нарушения антимонопольного законодательства обусловлена и выражается в умысле.

Комиссия приходит к выводу о том, что сторонам было известно о необходимости заключения договоров по результатам публичных процедур, о недопустимости заключения договоров аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры, что свидетельствует о виновности лиц – ответчиков по настоящему делу.

Комиссия отмечает, что заключение антиконкурентных соглашений (совершение согласованных действий) между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие действия приводят или могут 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.

Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N A13-10558/2008, в тех случаях, когда на соответствующем товарном рынке должна иметь место состязательность хозяйствующих субъектов, создание ограничений не может не оказывать влияние на состояние конкуренции.

Согласно данной правовой позиции федеральным органам исполнительной власти запрещается совершать любые действия, следствием которых является ограничение прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров, а также создание неравных (дискриминационных) условий деятельности для субъектов товарного рынка. При этом нормативно установленный запрет федеральным и муниципальным органам исполнительной власти адресован в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Введение ограничения прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров, создание дискриминационных условий деятельности на соответствующем товарном рынке оказывает влияние на состояние конкурентной среды и, соответственно, способно повлечь негативные последствия в виде ограничения, недопущения либо устранения конкуренции.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия пришла к выводу:

- об отсутствии оснований для прекращения производства по делу по признакам нарушения статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», возбужденного в отношении Администрации города Боготола и ООО "БКС" по факту заключения антиконкурентного соглашения - договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018.

- о наличии в действиях Администрации города Боготола и ООО «БКС» нарушения пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции».

- о необходимости передачи материалов настоящего дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении Ответчиков и виновных должностных лиц Ответчиков дел об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию города Боготола и ООО «Боготольские коммунальные системы» нарушившими пункт 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения, направленного на обеспечение приоритетного доступа обществу на рынок водоснабжения и водоотведения города Боготола, посредством заключения договора аренды муниципального имущества жизнеобеспечивающих систем города Боготола (объектов водоснабжения и водоотведения) от 08.11.2018, без соблюдения публичных процедур, в нарушение порядка, установленного Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации", согласно которому передача прав владения и (или) пользования объектами 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 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", что непосредственно влияет на конкуренцию, а также свидетельствует о нарушении публичного порядка, обеспечивающего конкуренцию, и предоставляет необоснованные преимущественные условия получения муниципального имущества – объектов водоснабжения/водоотведения вышеуказанному хозяйствующему субъекту, а также доступа на товарные рынки оказания услуг по водоснабжению/водоотведению в территориальных границах города Боготола Красноярского края.

2. Учитывая, что на момент вынесения решения нарушение является окончанным (администрацией города Боготола опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении

централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в собственности муниципального образования город Боготол, подписано концессионное соглашение), обязательное для исполнения предписание не выдавать

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьями 23 и 52 Федерального закона «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии	<...>
-----------------------	-------

Члены Комиссии	<...>
----------------	-------

	<...>
--	-------