Решение по делу № 034/01/15-916/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 07 ноября 2019 года г. Волгоград

В полном объеме решение изготовлено 21 ноября 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (далее – Комиссия):

Председатель Комиссии: Я. О.И. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии: Л. Е.В. – заместитель начальник отдела контроля органов власти;

Т. С.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 034/01/15-916/2019 по признакам нарушения администрацией Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области (ИНН 3402010773, ОГРН 1053478416738, ул. Баррикадная, 2а, с. Кислово, Быковский р-н, Волгоградская область, 404066, далее – Администрация) п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие представителя Администрации (уведомлен надлежащим образом, направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие от 05.11.2019 № 451), представителя комитета тарифного регулирования Волгоградской области (уведомлен надлежащим образом), представителя ООО «Спецмеханизация» (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) поступили материалы комитета тарифного регулирования Волгоградской области по вопросу непроведения органами местного самоуправления Волгоградской области торгов на право заключения договоров в отношении муниципального имущества с некоммерческими огородническими товариществами (вх. № 7365 от 20.08.2018), по результатам рассмотрения которых, установлено следующее.

16.04.2018 между администрацией Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области и ООО «Спецмеханизация» заключен договор аренды коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, находящихся в муниципальной собственности Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области, в том числе: буровая скважина 1, инв. №10298, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. Зеленая Горка, 46а, дата введения в эксплуатацию 1977 г.; буровая скважина 2, инв. №10299, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. Пугачева 1, дата введения в эксплуатацию 1977 г.; буровая скважина 3, инв. №10300, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. 1-е Мая 136, дата введения в эксплуатацию 1985 г.; буровая скважина 4, инв. №10301, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. Лесная 20а, дата введения в

эксплуатацию 1984 г.; буровая скважина 6, инв. № 10303, расположенная по адресу: п. Заволжский, дата введения в эксплуатацию 1984 г.; артезианская скважина № 64, инв. №10305, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. Строителей, 20а, дата введения в эксплуатацию 1988 г.; артезианская скважина № 69, инв. № 10306, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. Московская, 15а, дата введения в эксплуатацию 1988 г.; артезианская скважина № 66, инв. № 10308, расположенная по адресу: с. Кислово, ул. Степная, 21а, дата введения в эксплуатацию 1980 г.; водопроводные сети, инв. №10310, расположенные по адресу: с. Кислово. ул. Молодёжная, дата введения в эксплуатацию 1985 г.; водопровод инв. № 10311, расположенный по адресу: с. Кислово, ул. Песчаная, дата введения в эксплуатацию 1969 г.; водопроводные сети, инв. № 10312, расположенные по адресу: с. Кислово, закольцовано, дата введения в эксплуатацию 1970 г.; напорный водопровод, инв. №10311/1, расположенный по адресу: с. Кислово, ул. Строителей, Гагарина, Лесная, дата введения в эксплуатацию 1983 г.; внутренние водопроводные сети, инв. № 10313, расположенные по адресу: Волгоградская область, Быковский район, с. Кислово, ул. Песчаная, дата введения в эксплуатацию 1974 г.; водопровод к одноэтажному дому, инв. №10314, расположенный по адресу: Волгоградская область, Быковский район, с. Кислово, ул. Строителей, дата введения в эксплуатацию 1974 г. (далее - Договор). Срок действия данного договора установлен на 3 года.

16.11.2018 администрации Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской (далее Администрация) выдано предупреждение исх. № 03-11/7905 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства путем определения в соответствии с Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении) и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) лиц, которым будет передано муниципальное имущество – объекты водоснабжения (далее - Предупреждение).

Срок выполнения Предупреждения установлен до 20.02.2019. Впоследствии срок выполнения Предупреждения неоднократно продлевался до 01.06.2019 и затем до 01.09.2019.

О выполнении Предупреждения Администрация должна была сообщить в Управление в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, т.е. до 05.09.2019.

Доказательств исполнения Предупреждения в Управление в срок до 05.09.2019 не поступило. Таким образом, Предупреждение Администрацией не исполнено.

На основании ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции 13.09.2019 Управлением возбуждено дело № 034/01/15-916/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

Особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, установлены Законом о водоснабжении, в частности ч. 1 ст. 41.1 указанного закона предусмотрено, что передача прав владения и (или) пользования централизованными системами

горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем (далее - объекты водоснабжения и (или) водоотведения), находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды объектов водоснабжения и (или) водоотведения или по концессионным соглашениям, заключенным и соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Согласно ч. 3 ст. 41.1 Закона о защите конкуренции 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).

Согласно представленным Администрацией документам дата ввода в эксплуатацию объектов системы водоснабжения составляет более 5 лет.

Таким образом, указанное имущество должно быть передано в соответствии с требованиями Закона о концессионных соглашениях, то есть по результатам проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках дела № 034/01/15-916/2019 подготовлен Обзор № 205 от 18.10.2019 состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению в аренду объектов коммунальной инфраструктуры, расположенных на территории Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области (далее – Обзор № 205).

В целях анализа состояния конкуренции в качестве исходной информации использованы: Закон о защите конкуренции; приказ ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок); Федеральный закон от 06.12.2011 № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации»; Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в

Российской Федерации» (далее – Закон о местном самоуправлении), Закон о водоснабжении, Закон о концессионных соглашениях, материалы дела № 034/01/15-916/2019.

В соответствии с п. 10.7 Порядка анализ состояния конкуренции на товарном рынке по аренде муниципального имущества состоит из следующего.

1. Временной интервал исследования товарного рынка.

Временной интервал необходимо определить с 16.04.2018 – дата подписания Договора по 16.04.2021.

2. Продуктовые границы товарного рынка.

Согласно пунктам 1.1 и 1.2 Договора, его предметом является предоставление за плату во временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектов водоснабжения.

Следовательно, исследуемый рынок определен как рынок предоставление за плату во временное владение и пользование имуществом, являющимся муниципальной собственностью – объектами системы водоснабжения.

3. Географические границы товарного рынка.

Географические границы рассматриваемого рынка определены территорией Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области.

4. Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

В действиях Администрации по заключению Договора усматриваются признаки ограничения конкуренции на рынке услуг по предоставлению права владения и (или) пользования имуществом, являющимся муниципальной собственностью – объектами системы водоснабжения.

Согласно ст. 21 Закона о концессионных соглашениях конкурс на право заключения концессионного соглашения (далее - конкурс) может быть открытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять любые лица) или закрытым (заявки на участие в конкурсе могут представлять лица, которым направлены приглашения принять участие в таком конкурсе в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения).

При проведении открытого конкурса информация и протоколы конкурсной комиссии, предусмотренные статьями 24 - 26, 28, 29, 31, 33 - 35 Закона о концессионных соглашениях, подлежат размещению на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации. Информация о проведении открытого конкурса должна быть доступна для ознакомления любым лицам без взимания платы.

В результате осмотра официального сайта www.torgi.gov.ru информация о проведении Администрацией конкурса в отношении указанного муниципального

имущества не обнаружена. Информация о факте проведения данного конкурса на заседание комиссии по рассмотрению настоящего дела также не представлена.

Согласно ч. 1 ст. 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона (п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции).

В то время, когда закон требует проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, то их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение Договора в отношении муниципального имущества объектов системы водоснабжения без проведения торгов и в отсутствие предусмотренных законом оснований для их заключения без проведения торгов, свидетельствует о создании условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения конкуренции.

Таким образом, действия Администрации по передаче ООО «Спецмеханизация» объектов водоснабжения без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, ограничили право других хозяйствующих субъектов на приобретение права владения и (или) пользования указанным имуществом, и тем самым была устранена конкуренция между ООО «Спецмеханизация» и иными потенциальными участниками на рынке услуг по водоснабжению Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области.

Исходя из изложенного, с учетом обстоятельств дела для заключения Договора Администрации следовало провести конкурс.

22.10.2019 Волгоградским УФАС России вынесено заключение об обстоятельствах дела № 034/01/15-916/2019, согласно которому Комиссия по рассмотрению дела № 034/01/15-916/2019 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о наличии признаков нарушения п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции в действиях Администрации.

Администрацией, представлены письменные пояснения на заключение об обстоятельствах дела № 034/01/15-916/2019, в которых выражает согласие с выводами о наличии признаков нарушения п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств и установленных по делу обстоятельств, Комиссия по рассмотрению дела № 034/01/15-916/2019 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу о наличии в действиях Администрации нарушения п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган осуществляет полномочия по выдаче органам местного самоуправления обязательных для исполнения предписаний.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1 – 3 ст. 41, ст. 49 Закона о защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения администрацией Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области п. 7 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключение 16.04.2018 договора аренды коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, находящихся в муниципальной собственности Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области с ООО «Спецмеханизация».

2. Выдать администрации Кисловского сельского поселения Быковского муниципального района Волгоградской области обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу для решения вопроса о привлечении должностных лиц к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня принятия решения.