43ш-2017

05-03/3502

Администрация МО «Пинежский муниципальный район»

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

31 июля 2017 года г. Архангельск

Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по результатам рассмотрения обращения Агентства по тарифам и ценам Архангельской области от 26.05.2017 № 313/1640 о нарушении требований антимонопольного законодательства при заключении 31.03.2017 администрацией МО «Пинежский муниципальный район» и ООО «Сийское» соглашения о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский муниципальный район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территории МО «Пиринемское» было установлено следующее.

В соответствии с протоколом от 28.03.2017 № 2 заседания комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности администрации МО «Пинежский муниципальный район» было решено в целях предупреждения ситуации, которая может повлечь за собой ущерб здоровью людей, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей ввести с 31.03.2017 на территории МО «Пиринемское» режим «повышенной готовности» функционирования муниципального звена ТП РСЧС и рекомендовать КУМИ и ЖКХ администрации МО «Пинежский муниципальный район» подготовить соглашения и передать объекты водоснабжения, расположенные на территории МО «Пиринемское», ООО «Сийское».

Постановлением администрации МО «Пинежский муниципальный район» от 29.03.2017 № 0264-па с 31.03.2017 на территории МО «Пиринемское» был введен режим повышенной готовности функционирования территориальной подсистемы единой государственной системы предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций на территории МО «Пиринемское». Зоной режима повышенной готовности была определена граница территории МО «Пиринемское», в том числе границы объектов водоснабжения на данных территориях. КУМИ и ЖКХ администрации МО «Пинежский муниципальный район» поручено до ликвидации режима повышенной готовности подготовить соглашения и передать объекты водоснабжения, расположенные на территории МО «Пиринемское», с целью последующей эксплуатации ООО «Сийское». Сроки ликвидации режима

повышенной готовности установлены до заключения концессионного соглашения по результатам торгов.

Постановлением администрации МО «Пинежский муниципальный район» от 29.03.2017 № 0265-па был утвержден перечень имущества (объектов водоснабжения), принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский район», для передачи в эксплуатацию ООО «Сийское» в период повышенной готовности для обеспечения бесперебойного водоснабжения на территории МО «Пиренемское».

29.03.2017 администрацией МО «Пинежский муниципальный район» было принято постановление № 0266-па «О порядке использования имущества (объектов водоснабжения), принадлежащих на праве собственности МО «Пинежский район», и передаваемых в эксплуатацию и обслуживание в период повышенной готовности ООО «Сийское», Пинежское МП ЖКХ».

31.03.2017 муниципальным образованием «Пинежский муниципальный район» в лице администрации МО «Пинежский муниципальный район» и ООО «Сийское» было заключено соглашения о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский муниципальный район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территории МО «Пиринемское».

Согласно пункту 2.1 соглашения администрация передает во временное владение и пользование эксплуатирующей организации имущество, принадлежащее МО «Пинежский муниципальный район, а именно: <...>. Акт приема-передачи подписан 31.03.2017.

В соответствии с разделом 3 соглашения данное соглашение заключено с момента подписания актов приема-передачи имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский район», на период повышенной готовности и до заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, расположенных на территории МО «Пиринемское».

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 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» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении).

Согласно части 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением случаев передачи прав владения, пользования, распоряжения

такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

При этом частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

На основании части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

Согласно информации, предоставленной администрацией МО «Пинежский муниципальный район», объекты водоснабжения, указанные в соглашении от 31.03.2017, являются централизованными системами водоснабжения, т. к. каждый объект является комплексом технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для водоподготовки, транспортировки и подачи питьевой и (или) технической воды абонентам.

Срок ввода в эксплуатацию рассматриваемых объектов водоснабжения превышает пять лет, соответственно, согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами могла быть осуществлена только по концессионному соглашению.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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).

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

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

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» под водоснабжением понимается водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение). Под организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), понимается юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем. Соответственно, продуктовыми границами рынка являются услуги водоснабжения.

Водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры входит в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Определение продуктовых границ товарного рынка, находящегося в состоянии естественной монополии, производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Таким образом, продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являются услуги водоснабжения.

Географические границы рынка водоснабжения и водоотведения определяются границами присоединенных сетей. С технологической точки зрения невозможна ситуация, чтобы потребитель имел на выбор несколько сетей водоснабжения, сетей канализации. Прокладка дублирующих сетей не целесообразна, в виду значительных первоначальных капитальных вложений и длительных сроков окупаемости.

С учетом изложенного, географическими границами рассматриваемого рынка являются границы присоединенных сетей на территории МО «Пиринемское».

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для водоснабжения и водоотведения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации, а именно Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» определен особый порядок распоряжения указанным имуществом - по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации с учетом установленных данным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности 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 правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, 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 право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Поскольку централизованные системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, являются имуществом, предоставление права пользования которыми без проведения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях», незаконно и препятствует развитию конкуренции. Для хозяйствующего субъекта, которому объекты были преданы на условиях соглашения от 31.03.2017 о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территории МО «Пиринемское», без проведения торгов создаются преимущественные условия в получении муниципального имущества в пользование, что лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты.

Причины, по которым муниципальное имущество было передано ООО «Сийское» (в том числе введение режима повышенной готовности), не имеют правового значения для установления признаков нарушения Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Достижение целей обеспечения населения и организаций услугами водоснабжения и водоотведения не исключает необходимости соблюдения требований статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», которой определен особый порядок распоряжения централизованными системами холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, в целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для водоснабжения и водоотведения, и выбора наиболее эффективного правообладателя.

Предоставив ООО «Сийское», имущество, предназначенное для водоснабжения МО «Пиринемское», Администрация МО «Пинежский муниципальный район» ограничила возможность для получения хозяйствующими субъектами прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения, в порядке предусмотренном статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении. В результате доступ на рынок водоснабжения, находящийся в состоянии естественной монополии, вне процедуры конкурентного отбора получило ООО «Сийское», что привело или могло привести к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения МО «Пиринемское», и свидетельствует о признаках нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с наличием в действиях (бездействии) Администрации МО «Пинежский муниципальный район» признаков нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДУПРЕЖДАЕТ:

о необходимости в срок до 12.03.2018 устранения устранении причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, а именно: принять меры, направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований Федерального закона от 7 декабря 2011 года № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») пользования ООО «Сийское» муниципальным имуществом МО «Пинежский муниципальный район», предназначенным для водоснабжения МО «Пиринемское», переданным обществу без проведения торгов по соглашению от 31.03.2017 о передаче имущества, принадлежащего на праве собственности МО «Пинежский район», в эксплуатацию для оказания коммунальных услуг на территории МО «Пиринемское», и принять меры, направленные на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию находящимися в муниципальной собственности объектами централизованной системы холодного водоснабжения на условиях концессии, определив лицо, в пользование которого может быть передано муниципальное имущество в соответствии с Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях».

На основании части 6 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Согласно части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководитель управления Д.В. Бугаев