

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 012/01/15-625/2022 О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«16» августа 2022 года
Йошкар-Ола

г.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в ходе осуществления государственного контроля в сфере соблюдения антимонопольного законодательства в действиях администрации ГО «Город Йошкар-Ола» выявлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в заключении договора о передаче в аренду муниципального имущества: сети водоснабжения и водоотведения для оказания соответствующих услуг, в виду следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

На территории ГО «Город Йошкар-Ола» на протяжении 2006-2022гг. объекты водоснабжения и водоотведения передавались администрацией в безвозмездное пользование МУП «Водоканал» г. Йошкар-Олы» муниципального образования «Город Йошкар-Ола (далее – МУП «Водоканал») на основании договоров № 1,3,5 от 02.01.2006 безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

В силу п 1.6 договоров № 1,3,5 срок действия договоров определен с 02.01.2006 до 31.12.2006.

Из письменных пояснений КУМИ администрации ГО «Город Йошкар-Ола» (далее – Комитет) исх. 04-25/3028 от 20.05.2022 следует, что по истечении срока действия договоров возражений со стороны Комитета против дальнейшего использования имущества, переданного в пользование МУП «Водоканал», не направлялось, в связи с чем, договоры являются действующими в настоящее время.

В основании заключения описанных договоров, действующих в настоящее время указана также статья 17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьей 17.1 Закона о защите конкуренции

заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров. При этом в соответствии с частью 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

По концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, за исключением случаев, если концессионное соглашение заключается в отношении объекта (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности (пункт 1 статьи 3 Закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях)).

Объектами концессионных соглашений являются в том числе объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем (пункт 11 часть 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях).

В соответствии со статьей 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Аналогичные требования содержатся также в Федеральном законе от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении).

Так, 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 7.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Главой 7.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, установлено, что 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

В части 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении указано, что осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами 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.

Частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Конкурсная документация формируется в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации (часть 8 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении)

Передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, предусмотренных Законом о водоснабжении и водоотведении не допускается.

В соответствии с частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов 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.

В соответствии со статьей 51 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, может быть заключено без проведения конкурса с лицом, у которого права владения и пользования имуществом, которое в соответствии с настоящим Федеральным законом может использоваться в качестве объекта концессионного соглашения и которое необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, возникли на основании одного или нескольких договоров аренды, при соблюдении одновременно следующих условий: объектом заключаемого концессионного соглашения является имущество, которое было передано арендатору в соответствии с договором или договорами аренды, создано и (или) реконструировано арендатором по такому договору или таким договорам, входит в состав системы централизованного теплоснабжения, централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и (или) предназначено для использования по общему назначению с объектами теплоснабжения, централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и для обеспечения единого технологического процесса и осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и в соответствии с настоящим Федеральным законом может быть объектом концессионного соглашения и иным передаваемым концедентом концессионеру по концессионному соглашению имуществом: все договоры аренды, в соответствии с которыми у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключены в установленном порядке; все договоры аренды, в соответствии с которыми у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключены в установленном порядке; все договоры аренды, в соответствии с которыми у арендатора возникли права владения и пользования имуществом, являющимся объектом концессионного соглашения, заключены до 1 января 2022 года; отсутствует подтвержденная вступившим в законную силу решением (решениями) суда и (или) признанная обеими сторонами договора аренды задолженность по арендной плате за имущество, являющееся объектом концессионного соглашения, неустойкам (штрафам, пеням) на день заключения концессионного соглашения.

При этом, согласно части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды систем и объектов, указанных в части 1 указанной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 24 названной статьи, является ничтожным.

Таким образом, договоры безвозмездного пользования, заключенные администрацией ГО «Город Йошкар-Ола» в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, не соответствуют требованиям Закона о концессионных соглашениях, Закона о водоснабжении.

В соответствии с частью 2 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, указанное имущество на момент заключения концессионного соглашения может принадлежать государственному или муниципальному унитарному предприятию или бюджетному учреждению на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

В соответствии с частью 1 статьи 11 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» имущество унитарного предприятия формируется в том числе за счет имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества.

В силу статьи 294 ГК РФ государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с настоящим Кодексом. Правами собственника в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении в соответствии со статьей 295 ГК РФ являются: собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества, собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия. При этом предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Из поступивших документов не следует, что имущество (объекты

водоснабжения, водоотведения) передано МУП «Водоканал» на праве хозяйственного ведения.

Договоры, действующие в настоящее время между МУП «Водоканал» и администраций не предполагает выплаты денежных средства за пользование объектами муниципальной собственности. Фактически указанные договоры определили и безвозмездную передачу в пользование МУП «Водоканал» муниципального имущества.

МУП «Водоканал» по результатам оказания услуг водоснабжения, водоотведения получает прибыль от осуществляемой деятельности. Однако указанные средства в бюджет муниципального образования не направляются. Также условия заключенного договора не содержат обязанности МУП «Водоканал» по капитальному ремонту, реконструкции объектов водоснабжения, водоотведения.

Статья 4 Закона 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.

Передача муниципального имущества хозяйствующему субъекту без проведения торгов (конкурса, аукциона), и без соблюдения установленной формы договора в виде концессионного соглашения создает преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование МУП «Водоканал» и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества путем проведения конкурса или аукциона, позволяет обеспечить равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 16 Закона о местном самоуправлении к вопросам местного значения муниципального, городского округа относятся организация в границах муниципального, городского округа электро-, тепло-, газо-и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4.3 статьи 17 Закона о местном самоуправлении органы местного самоуправления в целях решения вопросов местного значения обладают полномочиями по организации водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Законом о водоснабжении и водоотведении полномочиями в сфере водоснабжения.

В соответствии с Уставом ГО «Город Йошкар-Ола» Республики Марий Эл (утвержден решением Собрания депутатов городского округа «Город Йошкар-Ола» от 27.11.2019 № 21-VII) к вопросам местного значения городского округа «Город Йошкар-Ола» относятся полномочия по вопросам местного значения муниципального района, не отнесенным организация в границах городского округа «Город Йошкар-Ола» электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, в настоящее время в границах городского округа «Город Йошкар-Ола» полномочия по организации водоснабжения населения, водоотведения осуществляет администрация городского округа «Город Йошкар-Ола».

На основании изложенного, Марийским УФАС России в действиях администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в бездействии при передаче и использовании имущества (объектов водоснабжения и водоотведения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола») с соблюдением требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает предупреждение в письменной форме об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Согласно части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Марийское УФАС России, руководствуясь статьей 15, статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает администрацию городского округа «Город Йошкар-Ола» о необходимости **в шестидесятидневный срок с момента получения предупреждения** прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции путем совершения действий по обеспечению использования муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения на территории городского округа «Город Йошкар-Ола» на законных основаниях в соответствии с требованиями Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и

муниципальных унитарных предприятиях», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

О выполнении предупреждения сообщить в Марийское УФАС России в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с ч. 7 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель