ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 25-07/17

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«22» мая 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ПАО «Челябэнергосбыт» Златоустовский филиал (далее – ПАО «Челябэнергосбыт») на неправомерные действия Администрации Усть-Катавского городского округа (далее – Администрация), выразившиеся в нарушении порядка предоставления муниципального имущества – объектов водоснабжения на территории Усть-Катавского городского округа.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов, установлено следующее.

Постановлением Администрации от 30.11.2015 № 1444 принято решение о предоставлении на условиях аренды ООО «СтокСервис» сроком с 01.12.2015 по 31.12.2015 муниципального комплекса водоснабжения, расположенного на территории Усть-Катавского городского округа, для обеспечения водоснабжением объектов жилого, производственного и социально-бытового назначения (далее - Постановление № 1444).

Между Управлением имущественных и земельных отношений администрации Усть-Катавского городского округа (далее - Управление) и ООО «СтокСервис» на основании Постановления № 1444 заключен договор аренды имущества № 37 от 04.12.2015 (далее – договор аренды № 37), согласно которому обществу предоставлено во временное владение и пользование муниципальный комплекс водоснабжения, расположенный на территории Усть-Катавского городского округа. Срок аренды установлен с 01.12.2015 по 31.12.2015 (пункт 11.1 указанного договора). Договор прекращает свое действие по истечении срока, указанного в пункте 11.1 договора.

Актом приема-передачи от 04.12.2015 муниципальное имущество , входящее в состав комплекса водоснабжения передано ООО «СтокСервис».

Согласно пояснениям Администрации (исх. № 01-3-10/547 от 22.03.2017) заключение договора аренды № 37 осуществлялось на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Из пояснений Администрации следует, что не соответствие заключенного договора аренды № 37 требованиям, установленным статьей 41.2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении) объясняется краткосрочным характером его действия.

Кроме того, согласно пояснениям Администрации по истечению срока действия договора аренды № 37 Управлением предлагалось произвести возврат арендуемого муниципального имущества по актам приема-передачи (претензии исх. № 01-16/1-438 от 13.07.2016, исх. № 01-16/1-53 от 30.01.2017).

Вместе с тем, из содержания указанных претензий следует о необходимости оплаты обществом образовавшейся по указанному договору задолженности. При этом указания на возврат арендуемого муниципального имущества по актам приема-передачи указанные претензии не содержат.

Согласно части 2 статьи 621 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

Поскольку документов, подтверждающих совершение действий, направленных на возврат муниципального имущества после истечения срока действия договора аренды № 37 от 04.12.2015 Администрацией не представлено, указанный договор, в силу части 2 статьи 621 ГК, считается возобновленным на неопределенный срок.

В соответствии с пунктом 4.3 статьи 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления в целях решения вопросов местного значения обладают полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Законом о водоснабжении и водоотведении.

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» (далее - Закон № 103-ФЗ) 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 Закона водоснабжении.

Частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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 по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 указанного закона.

Согласно части 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 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).

В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессиях)

концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 указанного закона.

Законом о концессиях предусмотрены случаи заключения концессионного соглашения без проведения торгов. Так, согласно части 4.1 статьи 37 Закона о концессиях с 01.05.2015 допускается заключение концессионного соглашения без проведения торгов по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 указанного закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 названного закона, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 указанной статьи.

В данном случае срок эксплуатации объектов водоснабжения, являющихся объектами договора аренды № 37 превышает 5 лет. Соответственно, обязательным условием передачи прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения является заключение концессионного соглашения по итогам торгов.

Однако, в ноябре 2015 года Администрацией принято Постановление №1444, на основании которого предоставлены ООО «СтокСервис» объекты водоснабжения без проведения торгов и без заключения концессионного соглашения, чем созданы преимущественные условия осуществления деятельности.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона № 103-ФЗ с 08.05.2013 и до **01.01.2015** допускается 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, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Однако решение о предоставлении ООО «СтокСервис» в аренду муниципального имущества принято Администрацией после истечения указанного срока, а именно 30.11.2015.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 указанной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Поскольку в данном случае, в соответствии с Законом о водоснабжении требуется заключение концессионного соглашения, положения пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции неприменимы при заключении договоров в отношении объектов водоснабжения.

Из вышеуказанного следует, что заключение договора № 37 без проведения торгов, после вступления в силу части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, недопустимо, в связи с необходимостью заключения по итогам торгов концессионного соглашения, в порядке, предусмотренном Законом о концессиях.

Тем самым, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения и водоотведения, и подлежащими исполнению органами власти, установлен порядок передачи прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, а также требования к проведению соответствующих конкурсных процедур.

Однако, Администрацией созданы условия для использования муниципального имущества ООО «СтокСервис» на условиях аренды, без проведения торгов на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, действия Администрации, направленные на заключение между Управлением и ООО «СтокСервис» договора аренды муниципального имущества - объектов комплекса водоснабжения № 37,

путем принятия Постановления от 30.11.2015 № 1444, создают преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности ООО «СтокСервис», необоснованно препятствуют осуществлению предпринимательской деятельности иным хозяйствующим субъектам, поскольку они лишены возможности претендовать на право осуществления услуг на данном рынке, что ограничивает доступ указанных хозяйствующих субъектов на товарный рынок и является нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 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, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по принятию Постановления № 1444, в целях предоставления в нарушение части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении объектов комплекса водоснабжения по договору аренды и без проведения торгов на право заключения концессионного соглашения приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается

или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в действиях Администрации признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо

1) **в срок до 03 июля 2017 года** принять меры, направленные на устранение причин и условий нарушения антимонопольного законодательства, путем:

1.1) отмены Постановления Администрации от 30.11.2015 № 1444 «О передаче в аренду муниципального имущества»

1.2) информирования Управления о необходимости в срок до 1 августа 2017 года прекращения договора аренды № 37 и принятия в указанный срок мер по возврату имущества в муниципальную казну;

2) **в срок до 1 августа 2017 года** принять меры, направленные на заключение концессионного соглашения в отношении объектов, указанных в договоре аренды № 37, в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях, в том числе путем организации:

2.1) проведения технического обследования муниципального имущества – объектов комплекса водоснабжения (в случаях предусмотренных законодательством);

2.2) согласования с органом исполнительной власти, осуществляющим регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов) сведений, предусмотренных Законом о концессиях;

2.3) принятия мер, направленных на регистрацию и признание права муниципальной собственности в отношении объектов комплекса водоснабжения, водоснабжения (в случае ее отсутствия);

2.4) включения объектов комплекса водоснабжения в перечень незарегистрированного недвижимого имущества (в случаях, предусмотренных законодательством).

3) **в срок до 01 августа 2017 года** обеспечить соблюдение требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения путем организации заключения концессионного соглашения в порядке, предусмотренном Закона о концессиях.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих получение Управлением письма, указанного в пункте 1.2 настоящего предупреждения; отмену Постановления Администрации

от 30.11.2015 № 1444 «О передаче в аренду муниципального имущества», а также актов, принятых в целях исполнения пунктов 2 и 3 настоящего предупреждения).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона 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.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.