

РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «27» марта 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «30» марта 2017 года

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...>, <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № А-15/03 2018 по признакам нарушения администрацией Успенковского сельсовета Бурейского района Амурской области (далее – Администрация), ИНН 2813001452, находящейся по адресу: 676716, Амурская область, Бурейский район, с. Успеновка, ул. Центральная 4, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в заключении договора аренды муниципального имущества комплекса сетей водоснабжения села Успеновка от 08.08.2016 б/н с ООО «Аквавита», при том, что законодательством предусмотрена передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами только посредством заключения концессионного соглашения, в присутствии представителя заявителя – ПАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Амурэнергосбыт» (далее – ПАО «ДЭК») <...>, представителя ответчика – Администрации - <...>, в отсутствие представителя заинтересованного лица – ООО «Аквавита», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

21.11.2016 в адрес Амурского УФАС России поступило заявление от ПАО «ДЭК» на действия Администрации, выраженные в заключении договора аренды в отношении муниципального имущества (объектов водоснабжения) без проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 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 органу местного самоуправления 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 (далее – предупреждение).

Предупреждение выдается, в частности, органу местного самоуправления в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 Закона «О защите конкуренции» без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

23.12.2016 Амурским УФАС России, в связи с выявлением в действиях Администрации по передаче ООО «Аквавита» во владение и пользование комплекса сетей водоснабжения по Договору от 08.08.2016 без заключения концессионного соглашения признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», Администрации выдано предупреждение о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства путем принятия мер по возврату переданного ООО «Аквавита» по договору аренды от 08.08.2016 имущества, а также обеспечения Администрацией передачи указанного имущества с учетом требований статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон «О водоснабжении и водоотведении»), со сроком исполнения до 10.05.2017. О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Амурское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

По ходатайствам Администрации срок выполнения предупреждения неоднократно продлевался (до 10.07.2017, до 01.10.2017, до 01.12.2017, до 01.02.2018). По истечении указанного срока в адрес Амурского УФАС России от Администрации не поступили ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения либо документы, свидетельствующие о выполнении предупреждения.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» 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.

На основании изложенного, издан приказ Амурского УФАС России от 13.02.2018 № 18 (в редакции приказа от 06.03.2018 № 35) о возбуждении дела № А-15/03 2018 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции». Определением от 20.02.2018 рассмотрение дела назначено на 06.03.2018 в 10 часов 00 минут. Определением от 06.03.2018 рассмотрение дела отложено в связи с принятием Комиссией заключения об обстоятельствах дела, заседание Комиссии назначено на 27.03.2018 в 11 часов 00 минут.

В письменных пояснениях по делу от 02.03.2018 № 71-2-1-8/1038 ПАО «ДЭК» указало, что по договору аренды муниципального имущества от 08.08.2016 Администрацией передано в пользование ООО «Аквавита» недвижимое имущество - водонапорная башня (1967 года постройки) и водопроводная сеть (1988 года постройки), расположенные в с. Успеновка. Согласно условиям договора и информации, размещенной на сайте торгов в сети Интернет (www.torgi.gov.ru), договор заключен с единственным участником по результатам проведения конкурса на право заключения договора аренды. Размер арендной платы по данному договору равен 00,00 рублей. Ссылаясь на части 1, 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении», учитывая, что объекты водоснабжения и водоотведения, переданные Администрацией в аренду ООО «Аквавита», превышает установленный частью 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» пятилетний срок давности ввода в эксплуатацию, ПАО «ДЭК» полагает, что передача прав владения и (или) пользования такими объектами должна была осуществляться по концессионному соглашению. Следовательно, передача объектов водоснабжения и водоотведения на основании договора аренды, в нарушение установленного частью 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» порядка и без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения привела к устранению конкуренции, чем нарушила требования части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

На заседаниях Комиссии представитель ПАО «ДЭК» поддерживал доводы, изложенные в заявлении, пояснял, что между ПАО «ДЭК» и ООО «Аквавита» заключен договор энергоснабжения. В октябре 2016 года ООО «Аквавита» в ПАО «ДЭК» в качестве документов, подтверждающих законное право владения и (или) пользования, представлены договоры аренды муниципального имущества, расположенного в с. Виноградовка, Малиновка, Успеновка, Безозерное, Старая Райчиха, Долдыкан, Родионовка Бурейского района Амурской области. В ходе анализа представленных договоров аренды обнаружены признаки нарушения администрациями сельсоветов антимонопольного законодательства. Использование «Аквавита» муниципального имущества в отсутствие правовых оснований может нарушить интересы гарантирующего поставщика в связи с фактической поставкой электроэнергии лицам, не являющимся абонентами по договорам энергоснабжения. ООО «Аквавита» имеет задолженность перед ПАО «ДЭК» за оказанные услуги по поставке электроэнергии в размере около 9

миллионов рублей.

Глава Успеновского сельсовета на заседаниях Комиссии поясняла, что в 2015 году Администрацией заключено концессионное соглашение в отношении объектов водоснабжения села Успеновка. В 2016 году указанное концессионное соглашение расторгнуто по причине отсутствия документов на водопроводные сети и 08.08.2016 заключен договор аренды с ООО «Аквавита». Причиной неоформленных документов на водопроводные сети является отсутствие согласия физических лиц, по границам земельных участков которых проходят водопроводные сети, на выдел земельных участков. В мае 2017 года, после получения Администрацией согласия собственников на выдел земельных участков под сети, ООО «Земпроект» осуществляло оформление земельных участков. В настоящее время Администрацией ведется работа с БТИ, изготавливаются технические паспорта, технические планы. Указала, что на момент рассмотрения Комиссией настоящего дела объекты водоснабжения с. Успеновка используется ООО «Аквавита» по договору, заключенному на срок до заключения концессионного соглашения. ООО «Аквавита» оказывает услуги водоснабжения жителям села Успеновка и получает плату за оказанные услуги. С нарушением согласна.

В заседании Комиссии 27.03.2018 представитель Администрации представила в материалы дела копии писем администрации Бурейского района от 15.02.2018 № 01-16/612, от 20.03.2018 № 01-16/1033 о согласовании размещения сооружения «Водопроводная сеть» на земельных участках района, протокола общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме по адресу; ул. Центральная 6, с. Успеновка Бурейского района Амурской области от 16.03.2018 о согласовании размещения сооружения «Водопроводная сеть» в границах земельного участка 28:11:011701:6, выписок из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним в отношении земельных участков 28:11:011701:232, 28:11:011701:233, 28:11:011701:33, 28:11:011701:89, 28:11:011701:39, 28:11:011701:9, 28:11:011701:357, 28:11:011701:356, 28:11:011701:23, 28:11:011701:28.

Указанные документы приобщены в материалы дела.

Заслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы и сведения, Комиссия заключением об обстоятельствах дела от 06.03.2018 установила следующее.

Администрацией в соответствии с решением комиссии по проведению торгов на право заключения договоров аренды заключен договор аренды муниципального имущества комплекса сетей водоснабжения с. Успеновка от 08.08.2016 б/н (далее – Договор от 08.08.2016) с ООО «Аквавита» сроком на 11 месяцев 29 дней с 09.08.2016.

В силу части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», 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).

В соответствии с частью 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 ряда установленных данной нормой случаев.

Часть 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» определяет, что указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон «О концессионных соглашениях») относит к числу объектов концессионного соглашения объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Законом «О водоснабжении и водоотведении» (пункт 4.3 статьи 17 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и

водоотведении» 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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 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) (часть 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении»).

Разница между датой ввода в эксплуатацию объектов систем водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности села Успенровка и датой опубликования извещения о проведении конкурса в отношении объектов водоснабжения села Успенровка, согласно сведениям, указанным в Договоре от 08.08.2016, превышает пять лет.

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами должна быть осуществлена только посредством заключения концессионного соглашения.

Согласно части 6 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 названной

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 настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

На основании части 1 статьи 13 Закона «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Часть 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» введена в действие в соответствии с Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и вступила в силу 08.05.2013 (со дня официального опубликования указанного Федерального закона).

При указанных обстоятельствах, передача Администрацией во владение и пользование имущества комплекса сетей водоснабжения по Договору от 08.08.2016 без заключения концессионного соглашения является нарушением требований части 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении», препятствует развитию конкуренции, поскольку создает для хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении муниципального имущества во временное владение и (или) пользование и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности получить права на эти объекты, следовательно, является нарушением части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела Комиссией отклонен довод главы Успенковского сельсовета о невозможности проведения конкурсной процедуры на право заключения концессионного соглашения из-за отсутствия надлежащим образом оформленной технической документации и иной документации, поскольку право собственности муниципального образования Успенковский сельсовет на объекты водоснабжения (водопроводную сеть, водонапорную башню с двумя глубинными скважинами) возникло на основании постановления Правительства Амурской области от 09.11.2011 № 746 «О разграничении имущества между муниципальными образованиями Бурейский район и Успенковский сельсовет» и акта приема-передачи имущества, подлежащего передачи из муниципальной собственности Бурейского района в муниципальную собственность сельского поселения Успенковский сельсовет.

Таким образом, с момента передачи вышеперечисленного имущества в собственность муниципального образования с. Успеновка у ответчика

имелось достаточное количество времени для оформления имущества в установленном законом порядке в управлении Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Амурской области, а также для подготовки технической документации на объекты водоснабжения с. Успеновка.

Кроме того, само по себе заключение Администрацией Договора от 08.08.2016 по результатам проведения торгов на право заключения договора аренды муниципального имущества не свидетельствует об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, поскольку действующим законодательством предусмотрена обязанность передачи объектов водоснабжения только на основании концессионного соглашения, заключенного по результатам открытого конкурса.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции» с целью полного, объективного, всестороннего исследования состояния конкуренции на товарном рынке в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства № А-15/03 2018 Амурским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, установленном пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220. Согласно пункту 10.7 указанного Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

Согласно аналитическому отчету по результатам исследования состояния конкуренции на товарном рынке услуг водоснабжения в с. Успеновка Бурейского района Амурской области от 06.03.2018, установлено:

1) *Временной интервал исследования:* для оценки изменений (возможных изменений), которые повлекли/могли повлечь рассматриваемые действия Администрации на состояние конкуренции, существовавшего как до заключения договора аренды от 08.08.2016 б/н, так и после его заключения, временный интервал исследования определен в период 2016 год - 1 полугодие 2017 года;

2) *Продуктовые границы товарного рынка:* в соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД), утвержденным приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, определены как услуги по водоснабжению с кодом ОКВЭД (КДЕС Ред. 2) 36;

3) *Географические границы товарного рынка:* определены границами муниципального образования с. Успеновка Бурейского района Амурской области;

4) Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия): проведенные администрацией Успеновского сельсовета торги на право заключения договора аренды муниципальных объектов водоснабжения вместо конкурса на право заключения концессионного соглашения, не могли обеспечить участие всех заинтересованных хозяйствующих субъектов в процедуре распределения муниципального имущества. Указанные действия администрации Успеновского сельсовета привели/могли привести к сокращению количества хозяйствующих субъектов, заинтересованных в приобретении прав владения (пользования) муниципальными объектами водоснабжения, а, следовательно, ограничили/могли ограничить доступ хозяйствующих субъектов на рынок услуг водоснабжения с. Успеновка Бурейского района.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Администрации, выразившихся в заключении договора аренды муниципального имущества комплекса сетей водоснабжения с. Успеновка от 08.08.2016 б/н с ООО «Аквавита», при том, что законодательством предусмотрена передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами только посредством заключения концессионного соглашения, нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Администрации предписания по делу, предусматривающего принятие Администрацией необходимых и достаточных мер по возврату муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды от 08.08.2016 б/н, поскольку имеющиеся материалы дела, в том числе представленные Администрацией на заседании Комиссии 27.03.2018, не свидетельствуют об устранении Администрацией выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации Успеновского сельсовета Бурейского района, выразившиеся в заключении с ООО «Аквавита» договора аренды муниципального имущества комплекса сетей водоснабжения с. Успеновка от 08.08.2016 б/н при наличии установленной действующим законодательством обязанности по передаче прав владения (пользования) указанными объектами только путем заключения концессионного соглашения, нарушающими часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации Успеновского сельсовета Бурейского района предписание об устранении в срок до 30.05.2018 нарушения антимонопольного законодательства путем принятия необходимых и достаточных мер по возврату муниципального имущества, являющегося предметом договора аренды от 08.08.2016 б/н;

3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель комиссии <...>

<...>

<...>