

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России), рассмотрев материалы, поступившие письмом администрации сельского поселения Подгорное муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области от 30.10.2020 № 3149, выявило в действиях указанной администрации, выразившихся в передаче объектов водоснабжения и водоотведения в нарушение установленного законом порядка, признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»).

17.09.2020 года между администрацией сельского поселения Подгорное муниципального района Кинель-Черкасский Самарской области (далее – Администрация) и ИП <...> заключен договор № 19П-ар на аренду муниципального имущества сроком на 30 дней с 30.09.2020.

В соответствии с указанным договором арендодатель предоставляет, а арендатор принимает во временное владение следующее имущество, находящееся на территории Кинель-Черкасского района Самарской области:

- здание КНС №1 площадью 43,90 кв.м. с кадастровым номером: 63:23:1606002:300,
- здание КНС №2 площадью 125,60 кв.м. с кадастровым номером: 63:23:1606003:496,
- напорная канализация протяженностью 3 720 п.м. с кадастровым номером: 63:23:0000000:5005,
- самотечная канализация протяженностью 4 867 п.м. с кадастровым номером: 63:23:0000000:5011,
- разведочно-эксплуатационные скважины – 4 шт. с кадастровыми номерами: 63:23:1608002:153, 63:23:1606003:214, 63:23:1606002:184, 63:23:1606002:186,
- водонапорная башня с кадастровым номером 63:23:1606002:299,
- разведочно-эксплуатационные скважины – 2 шт. с кадастровыми номерами: 63:23:1608002:153, 63:23:1608002:155,
- водопровод протяженностью 5 287 п.м. с кадастровым номером: 63:23:0000000:5010,
- водопровод протяженностью 3 691 п.м. с кадастровым номером: 63:23:0000000:4998.

Таким образом, договор заключен в отношении муниципального имущества – объектов водоснабжения.

В качестве основания для заключения указанного договора Администрация ссылается на пункт 11 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Вместе с тем, по аналогичному основанию в отношении поименованного муниципального имущества Администрацией с ИП <...> также были заключены подобные договоры аренды 30.10.2020 № 19П-ар, 30.11.2020 № 19П-ар, 30.12.2020 № 19П-ар.

Таким образом, с 30.09.2020 по настоящее время на основании указанных выше договоров эксплуатацию муниципального имущества – объектов водоснабжения осуществляет ИП <...>

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» заключение любых договоров в отношении государственного или муниципального имущества 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).

Тем самым, Администрацией в течение шести последовательных календарных месяцев были предоставлены права на муниципальное имущество на срок, превышающий тридцать календарных дней без проведения конкурсов или аукционов.

Согласно частей 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) заключение любых договоров в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

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 о концессионных соглашениях) передача прав владения и (или) пользования объектами холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных Федеральном законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон «О водоснабжении и водоотведении»).

В силу части 1 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении и водоотведении» передача прав владения и (или) пользования централизованными системами холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в 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 вышеназванным 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 указанного закона.

В соответствии с частью 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

В силу изложенного, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Кроме того, Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды является предоставление объекта аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Письмом ФАС России от 14.06.2016 № АД/40064/16 даны разъяснения по вопросу передачи прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, систем горячего или холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

Согласно позиции ФАС России, содержащейся в указанном письме, передача прав владения и (или) пользования в отношении:

- объектов водоснабжения и (или) водоотведения, дата ввода в эксплуатацию которых менее 5 лет, осуществляется по договору аренды или концессионному соглашению;

- объектов водоснабжения и (или) водоотведения, дата ввода в эксплуатацию которых более 5 лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта и (или) системы из числа указанных выше объектов и (или) систем не может быть определена, осуществляется только по концессионному соглашению, за исключением передачи таких систем и (или) объектов по договору аренды лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Исходя из перечня имущества, передаваемого в аренду ИП <...>, являющегося приложением к заключенным договорам аренды, объекты водоснабжения и водоотведения, являющиеся предметом данного договора, введены в эксплуатацию более 5 лет до момента передачи их на указанном праве.

При указанных выше обстоятельствах поименованные выше договоры заключены с нарушением порядка, предусмотренного действующим законодательством.

Допущенные при заключении договора № 19П-ар от 30.12.2020 нарушения затрагивают экономические интересы юридических лиц, индивидуальных предпринимателей по приобретению прав владения и (или) пользования

поименованными выше объектами водоснабжения по концессионному соглашению. Заключение иного договора в отношении объектов водоснабжения, водоотведения вместо заключения концессионного соглашения влияет на развитие добросовестной конкуренции, создает преимущества лицам, которым права переданы без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, ущемляют права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок водоснабжения, водоотведения с использованием указанных объектов.

Важными конституционными положениями являются положения о недопущении экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (часть 2 статьи 34 Конституции РФ), которые должны учитываться при взаимодействии публичных образований с хозяйствующими субъектами. Подробные правила о конкурентных взаимоотношениях на товарном рынке содержатся в Законе «О защите конкуренции».

Закон «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения - недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

Целями Закона «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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).

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Вышеуказанные нормы законодательства приняты в целях обеспечения единства

экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав владения и (или) пользования 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 владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, действия Администрации, выразившиеся в передаче объектов водоснабжения и водоотведения по договору № 19П-ар от 30.12.2020, в нарушение порядка, установленного Законом «О водоснабжении и водоотведении», содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

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 и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом изложенного, Самарское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 Закона «О защите конкуренции» предупреждает Администрацию о необходимости прекращения действий, выразившихся в передаче объектов водоснабжения и водоотведения по договору № 19П-ар от 30.12.2020, в нарушение порядка, установленного Законом «О водоснабжении и водоотведении», которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства путем совершения следующих действий в срок до 01 мая 2021 года:

1. Совершить действия, направленные на прекращение правоотношений по договору № 19П-ар от 30.12.2020, заключенному между Администрацией и ИП <...>
2. Совершить действия, направленные на возврат в муниципальную казну имущества, переданного по договору № 19П-ар от 30.12.2020.

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

