Богомазу А.В.

<……>

Администрация Стабенского сельского поселения Смоленского района

Смоленской области

<……>

ООО «Коммунальные системы «Жуково»

<……>

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 09-16

02 декабря 2016 года г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 02 декабря 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 14 декабря 2016 г.

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

<.....>	<.....>	<.....>
<.....>	<.....>	<.....>
<.....>	<.....>	<.....>
<.....>	<.....>	<.....>

с участием <.....>

, представителя ООО «Коммунальные системы «Жуково» (доверенность, паспорт),

в отсутствие представителей Администрации Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области и Заявителя, надлежащим образом уведомленных о месте, дате и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 09-16 по признакам нарушения Администрацией Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области (<.....>

, ООО «Коммунальные системы «Жуково» <.....>

пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России поступило четыре заявления Богомаза А.В., указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства при заключении Администрацией Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области (далее — Администрация) ряда договоров с ООО «Коммунальные системы «Жуково» (далее — Общество) (заявления от 30.06.2016 № 30 (вх.№1342/04 от 01.07.2016), от 30.06.2016 № 31 (вх.№1343/04 от 01.07.2016), от 30.06.2016 № 32 (вх. №1344/04 от 01.07.2016), от 12.07.2016 № 35 (вх.№1413/04 от 13.07.2016).

В ходе рассмотрения указанных заявлений, на основании статей 23 и 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), у Администрации были запрошены сведения о порядке и процедуре заключения данных договоров и о размещении информации о заключении данных договоров в Единой информационной системе в

сфере закупок (http://zakupki.gov.ru).

Ответы на направленные запросы приобщены к материалам настоящего дела.

В ходе анализа документов и поступившей информации установлено следующее.

Администрацией с Обществом заключены следующие договоры на выполнение работ:

- № 121-04 от 06.08.2014 на выполнение работ по замене участка тепловых сетей к жилым домам №60, 61, 62 ул.Мира д.Жуково Смоленского район Смоленской областиСтабенское сельское поселение;

- № 134-04 от 10.08.2014 на устранение аварии на тепловых сетях к жилым домам №№52, 53, 53а, 54 по ул.Мира д.Жуково Смоленского района Смоленской области Стабенское сельское поселение;

- № 159-04 от 01.09.2014 на замену участка тепловых сетей (остановка) ул.Мира д.Жуково Смоленского района Смоленской области;

- № 97-04 от 06.07.2015 на выполнение работ по устранению аварии на водопроводных сетях д.Мазальцево ул.Мира Смоленского района Смоленской области Стабенское сельское поселение.

- № 17-04 от 01.04.2014 на выполнение работ по ограждению территории котельной д.Жуково Смоленского района Смоленской области Стабенского сельского поселения;

- № 49-04 от 22.06.2015 на выполнение работ по ограждению охранной зоны артезианской скважины д.Рязаново Смоленского района Смоленской области;

- № 48-04 от 15.06.2015 на выполнение работ по ограждению первого пояса ЗСО артезианской скважины № 66205448 д.Семиречье Смоленского района Смоленской области;

Согласно пояснениям Администрации данные договоры заключены без проведения конкурентных процедур. Информация об их заключении в Единой информационной системе в сфере закупок не размещалась.

В результате анализа документов и сведений, полученных от Администрации в ходе рассмотрения заявлений, в действиях

участников соглашения (Администрации и Общества) были выявлены признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении ограничивающих конкуренцию соглашений, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, путем ограничения доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов.

На основании вышеизложенных фактов Смоленским УФАС России 04.10.2016 возбуждено дело № 09-16 по признакам нарушения Администрацией и Обществом части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания Комиссии представителем ООО «Коммунальные системы «Жуково» представлены заверенные копии следующих документов:

- заключенных между Администрацией и Обществом договоров аренды недвижимого имущества №1 от 11.11.2014, №2 от 11.11.2014, №3 от 11.11.2014, согласно которым Обществу переданы объекты коммунальной инфраструктуры;

- актов обследования тепловых сетей и трубопроводов горячего водоснабжения в д.Жуково Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области от 04.08.2014, от 08.08.2014, от 28.08.2014, согласно которым необходима замена участков тепловых сетей и трубопроводов горячего водоснабжения в связи с невозможностью эксплуатации по причине их аварийного состояния;

- актов гидравлической опрессовки от 01.08.2014, от 06.08.2014, от 26.08.2014 о непригодности систем тепловых сетей и необходимости устранения аварии на тепловых сетях;

- гарантийных писем Администрации Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области от 17.07.2014 №337, от 07.11.2014 №579, от 18.11.2014 №601, от 02.12.2014 №632, от 30.01.2015 №41, от 13.02.2015 №87, от 18.02.2015 №95, от 25.02.2015 №118, от 26.02.2015 №122, от 12.03.2015 №162, от 17.03.2015 №169, от 08.06.2015 №395, согласно которым Администрация просит Общество выполнить ряд работ, являющихся предметом договоров и гарантирует произвести их оплату.

При этом представитель Общества пояснил, что работы по устранению аварий на тепловых сетях домов выполнены в рамках

договора аренды №3 от 01.06.2013 (пункты.2.1.3, 2.3.4 и 2.3.5) в целях ликвидации аварии и предотвращения чрезвычайной ситуации, что подтверждается актами гидравлических испытаний и актами обследования. (Договоры №121-04 от 06.08.2014, №134-04 от 10.08.2014, №159-04 от 01.09.2014).

В соответствии с пунктом 2.1.3 вышеуказанного договора аренды арендодатель обязан «Производить за свой счет реконструкцию, модернизацию и капитальный ремонт переданного в аренду имущества».

Кроме того, согласно пункту 2.1.4 договора «Возместить расходы Арендатора на проведение согласованных с Арендодателем работ по реконструкции, модернизации и капитальному ремонту переданного в аренду Имущества (пункты 2.3.4 и 2.3.5 настоящего Договора) в течение 30 календарных дней с момента предоставления Арендодателю подтверждающих документов (актов выполненных работ на проведение капитального ремонта формы КС-2, КС-3)».

Согласно пункту 2.3.4 договора арендатор обязан «Своевременно производить текущий ремонт Имущества и профилактические работы на оборудовании, машинах и агрегатах за счет собственных средств, а также принять обязательство по осуществлению реконструкции, модернизации и капитального ремонта арендуемого Имущества за счет Арендодателя. Общая сумма затрат и перечень работ по капитальным ремонтам арендуемого Имущества ежегодно согласовывается Сторонами Договора».

«Если выполнение капитального ремонта вызвано неотложной необходимостью (проведение капитального ремонта в период отопительного сезона, для устранения аварий и др.), Арендатор имеет право произвести капитальный ремонт арендованного имущества без письменного согласования с Арендодателем и требовать от Арендодателя возмещения расходов на проведение капитального ремонта» (пункт 2.3.5 договора аренды).

06.07.2015 между Администрацией и Обществом заключен договор №97-04 об устранении аварии на водопроводных сетях в д.Мазальцево ул.Мира Смоленского района Смоленской области Стабенского сельского поселения.

Как пояснил представитель Общества, при заключении договоров №121-04 от 06.08.2014, №134-04 от 10.08.2014, №159-04 от 01.09.2014 и № 97-04 от 06.07.2015 заказчик руководствовался пунктом 9 части 1

статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

Проведение конкурентных процедур не позволило бы Администрации незамедлительно устранить последствия произошедших аварий.

Проанализировав договоры аренды муниципального имущества, выслушав объяснения представителя Общества, Комиссия соглашается с доводами Общества относительно того, что в соответствии с договором аренды на ООО «Коммунальные системы «Жуково», как на арендатора, возложена обязанность по выполнению работ по реконструкции, модернизации и капитальному ремонту переданного в аренду имущества (пункт 2.3.4 договора аренды). Согласно пунктам 2.1.3, 2.1.4, 2.3.5 договора аренды, Общество вправе требовать от арендодателя - Администрации Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области возмещения расходов за выполненные работы.

Однако, содержание пунктов 2.1.3, 2.1.4, 2.3.5 договора аренды №3 от 01.06.2013 не соответствуют нормам Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) и Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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 данным 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 данного Федерального закона.

Статьей 41.3 Закона о водоснабжении предусмотрены права и обязанности сторон по договору аренды централизованных систем

горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

В силу пункта 3 части 1 данной статьи арендатор по договору аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, обязан поддерживать системы и (или) объекты, указанные в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, в исправном состоянии, проводить их текущий ремонт и капитальный ремонт, нести расходы на их содержание.

Статьей 28.3 Закона о теплоснабжении предусмотрены права и обязанности сторон по договору аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности.

В силу пункта 2 части 1 указанной статьи арендатор по договору аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, обязан поддерживать данные объекты в исправном состоянии, проводить их текущий ремонт и капитальный ремонт, нести расходы на их содержание.

Таким образом, данные специальные нормы права, предусматривают обязанность арендаторов объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, проводить за свой счет все необходимые действия с арендуемым имуществом, направленные на поддержание его надлежащего состояния, включая расходы на текущий и капитальный ремонт.

Комиссия приходит к выводу, что договор аренды №3 от 01.06.2013 составлен с нарушением требований законодательства. Выполнение работ в рамках договоров от 06.08.2014 №121-04, от 10.08.2014 №134-04, от 01.09.2014 №159-04 и № 97-04 от 06.07.2015 вызвано необходимостью выполнения Обществом договорных условий. В связи с этим в действиях Администрации и Общества отсутствует нарушение, предусмотренное пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в связи с чем рассмотрение дела в части заключения Администрацией и Обществом договоров от 06.08.2014 №121-04, от 10.08.2014 №134-04, от 01.09.2014 №159-04 и № 97-04 от 06.07.2015 подлежит прекращению.

Относительно заключения договора №17-04 на выполнение работ по ограждению территории котельной д.Жуково Смоленского района Смоленской области Стабенского сельского поселения

представитель ООО «Коммунальные системы «Жуково» пояснил следующее.

Между Администрацией и Обществом заключен договор аренды №1 от 11.11.2014 в соответствии с которым Обществу переданы объекты коммунальной инфраструктуры, расположенные на территории Стабенского сельского поселения для выполнения функций теплоснабжения.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона от 21.07.1997 № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» организация, эксплуатирующая опасный производственный объект, обязана предотвращать проникновение на опасный производственный объект посторонних лиц.

Администрация, как собственник котельной в д.Жуково, обратилась в адрес Общества с просьбой выполнить работы по ограждению территории котельной в д.Жуково.

В связи с необходимостью исполнения условий договора аренды, учитывая обращение Администрации, Обществом с Администрацией заключен договор на выполнение работ от 01.04.2014 № 17-04.

Относительно заключения договоров № 49-04 от 22.06.2015 на выполнение работ по ограждению охранной зоны артезианской скважины д.Рязаново Смоленского района Смоленской области; № 48-04 от 15.06.2015 на выполнение работ по ограждению первого пояса ЗСО артезианской скважины № 66205448 д.Семиречье Смоленского района Смоленской области представитель Общества пояснил следующее.

11.11.2014 между ООО «Коммунальные системы «Жуково» и Администрацией Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области заключен договор аренды имущества №2.

Обществу в аренду переданы объекты коммунальной инфраструктуры для выполнения функций водоснабжения.

Управлением Федеральной службы по надзору в сфере природопользования по Смоленской области проведена проверка ООО «Коммунальные системы «Жуково» по результатам которой Обществу выдано предписание №022 от 19.02.2015 на восстановление ограждения первого пояса зон санитарной охраны артезианских скважин. Общество привлечено к административной

ответственности по статье 73 КоАП РФ за отсутствие ограждения первого пояса зон санитарной охраны.

Как отметил представитель ООО «Коммунальные системы «Жуково», в соответствии со статьей 210 Гражданского кодекса Российской Федерации арендодатель несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды.

Администрация, как собственник артезианских скважин, не выполнила обязательства по их надлежащему содержанию, что подтверждается предписанием и постановлением Управления Росприроднадзора по Смоленской области.

Выполнение Обществом работ, являющихся предметом договоров № 49-04 от 22.06.2015 и № 48-04 от 15.06.2015, обусловлено требованиями действующего законодательства и бездействием Администрации в части надлежащего содержания объектов водоснабжения.

Представитель Общества отметил, что Общество выполнило работы в полном объеме. При этом каких-либо возражений по факту выполнения Обществом работ со стороны Администрации в ходе заседания Комиссии не поступало.

Акты выполненных работ по данным договорам между Администрацией и Обществом в настоящее время не подписаны, работы Администрацией не оплачены. Выслушав объяснения представителя ООО «Коммунальные системы «Жуково», изучив материалы настоящего дела, имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к следующему.

Ограждения являются самостоятельными объектами, не являются предметом заключенных 11.11.2014 договоров аренды №1 и №2. Установка ограждений не является исполнением Обществом обязательств по реконструкции, модернизации и капитальному ремонту переданного в аренду имущества (котельной и артезианских скважин), согласно договорам аренды от 11.11.2014 №1 и №2.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения и согласованные действия между органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции таких органов организациями, или между такими органами и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в

том числе к ограничению доступа на товарный рынок.

При заключении данных договоров Администрация должна была руководствоваться положениями Закона о контрактной системе, частью 5 статьи 24 которого предусмотрено, что заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями данного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Осуществление закупки на выполнение работ по ограждению территорий стоимостью свыше 100 000 рублей без применения Закона о контрактной системе, предусматривающего применение конкурентных процедур при определении подрядчика (исполнителя) создает необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности Обществу, предоставляя ему возможность без конкурентной борьбы заключить и исполнить договор за счет средств муниципального бюджета.

Согласно части 3 статьи 154 Гражданского кодекса Российской Федерации для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка).

В связи с этим, Комиссия пришла к выводу о том, что Администрация Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области в лице Главы муниципального образования Бочулинской М.В., заключая договоры от 01.04.2014 №17-04, от 15.06.2015 №48-04, от 22.06.2015 №49-04, имела намерение установить ограждение территории котельной д.Жуково Смоленского района Смоленской области Стабенского сельского поселения; ограждение охранной зоны артезианской скважины д.Рязаново Смоленского района Смоленской области; ограждение первого пояса ЗСО артезианской скважины № 66205448 д.Семиречье Смоленского района Смоленской области путем привлечения для этих целей исполнителя, а ООО «Коммунальные системы «Жуково», в свою очередь, получить право на выполнение данных работ, а также оплату за выполненные работы.

Действия Администрации по заключения договоров с Обществом привели к созданию этому хозяйствующему субъекту необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, работающими с ним на одном товарном рынке, что в свою очередь привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

ООО «Коммунальные системы «Жуково» не предприняты действия по отказу от заключения контрактов без проведения конкурентных процедур и заключая договоры Общество должно было осознавать, что в указанном случае оно получает непредусмотренное законом преимущество, приводящее к тому, что иные хозяйствующие субъекты не смогут претендовать на выполнение данных работ и в результате заключения указанных договоров будет устранена конкуренция.

Таким образом, учитывая совокупность изложенных выше обстоятельств и фактов, Комиссия пришла к выводу о том, что рассматриваемые действия Администрации Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области и ООО «Коммунальные системы «Жуково» нарушают пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела № 09-16. Копия заключения об обстоятельствах дела от 01.11.2016 направлена лицам, участвующим в деле.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела №09-16, дело о нарушении антимонопольного законодательства в силу части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции определением от 01.11.2016 было отложено, назначено на 02.12.2016.

В ходе заседания Комиссии 02.12.2016 ООО «Коммунальные системы «Жуково» представили письменные пояснения (вх.№2230/03 от 02.12.2016).

В письменных пояснениях в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела (исх.№3557/03 от 11.11.2016) Общество иных доводов, которые не были бы известны Комиссии при принятии заключения об обстоятельствах дела №09-16, не представило.

Администрация Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области каких-либо пояснений, доказательств и

доводов не представила, на заседание Комиссии представители Администрации не явились.

В соответствии с пунктом 2 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Учитывая, что работы, предусмотренные договорами, фактически выполнены по состоянию на дату рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и возврат сторон по сделке в первоначальное положение невозможен, Комиссия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области и общество с ограниченной ответственностью «Коммунальные системы «Жуково» нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения договоров от 01.04.2014 №17-04, от 15.06.2015 №48-04, от 22.06.2015 №49-04 о выполнении работ для заказчика без соблюдения конкурентных процедур, предусмотренных Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», что повлекло ограничение доступа иных хозяйствующих субъектов на товарный рынок.

Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства Администрации Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области и ООО «Коммунальные системы «Жуково» не выдавать в связи с фактическим выполнением

ООО «Коммунальные системы «Жуково» обязательств по договорам.

2. Рассмотрение дела в части заключения Администрацией Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области и ООО «Коммунальные системы «Жуково» договоров от 06.08.2014 №121-04, от 10.08.2014 №134-04, от 01.09.2014 №159-04 и № 97-04 от 06.07.2015 прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать в прокуратуру Смоленской области материалы дела для рассмотрения вопроса о признании заключенных между Администрацией Стабенского сельского поселения Смоленского района Смоленской области и ООО «Коммунальные системы «Жуково» договоров от 06.08.2014 №121-04, от 10.08.2014 №134-04, от 01.09.2014 №159-04 и № 97-04 от 06.07.2015 недействительными в установленном законом порядке и о применении последствий их недействительности.

<.....>	<.....>
<.....>	<.....>
<.....>	<.....>
<.....>	<.....>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.