

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 012/01/15-949/2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«10» января 2023 года
Ола

г. Йошкар-

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> (далее – Председатель комиссии) на основании приказа от 30.12.2022 № 244/22 о возбуждении дела № 012/01/15-949/2022 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Советского муниципального района Республики Марий Эл по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в бездействии при передаче и использовании имущества (объекты водоснабжения и водоотведения на территории Алексеевского, Верх-Ушнурского, Вятского, Кужмаринского, Михайловского, Ронгинского сельских поселений, городского поселения Советский муниципальный район Республики Марий Эл) с соблюдением требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»,

установила:

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 муниципального образования «Советский муниципальный район» выявлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (Далее — Правила).

Согласно пункту 3.1 Правил заключение договоров аренды в отношении объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем

проведения торгов в форме конкурса с учетом положений статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ.

Марийским УФАС России установлено, что в соответствии с законом Республики Марий Эл № 82-З от 30.12.2006 «О разграничении муниципального имущества между муниципальными образованиями в Республике Марий Эл» администрациям сельских поселений Советского муниципального района переданы объекты водоснабжения и водоотведения.

На территории Советского муниципального района на протяжении 2008-2022гг. объекты водоснабжения и водоотведения передавались администрациями сельских поселений в возмездное пользование ООО «ВодоканалСервис» на основании договоров аренды муниципального имущества:

- администрацией муниципального образования «Солнечное сельское поселение» на основании договора № 12 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Городское поселение Советский» на основании договора № 2 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Чкаринское сельское поселение» на основании договора № 28 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Оршинское сельское поселение» на основании договора № 17 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Михайловское сельское поселение» на основании договора № 20 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кукмаринское сельское поселение» на основании договора № 25 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кужмаринское сельское поселение» на основании договора № 18 от 26.12.2008 (заключен на основании

решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кельмаксолинское сельское поселение» на основании договора № 26 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кадамское сельское поселение» на основании договора № 21 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Вятское сельское поселение» на основании договора № 30 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Алексеевское сельское поселение» на основании договора № 15 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

С момента официального опубликования 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 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 Законом о водоснабжении и водоотведении и Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

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).

Вместе с тем, в случае заключения договора аренды в отношении объектов централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения указанных в части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, как по результатам конкурса на право заключения договора аренды, так и без проведения указанного конкурса, в том числе по причине признания конкурса(-ов) на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов несостоявшимся в связи с отсутствием участников, такой договор аренды будет являться ничтожным в силу положений части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении соответственно.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Действия органа власти или органа местного самоуправления по заключению договора аренды в отношении объектов водоснабжения, водоотведения на торгах вместо заключения концессионного соглашения влияют на развитие добросовестной конкуренции, создают 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.

Принимая во внимание, изложенное, передача прав владения и (или) пользования спорными объектами водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, должна была осуществляться по концессионному соглашению, которое подлежало заключению по итогам проведения конкурса на право заключения данного соглашения.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, запрещается осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Неправомерное предоставление администрацией ООО «ВодоканалСервис» в пользование находящихся в муниципальной собственности объектов водоснабжения и водоотведения ведет к ограничению конкуренции на рынке водоснабжения и водоотведения, предоставление преимущественного права одному хозяйствующему субъекту перед другими потенциальными участниками рынка.

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 без соблюдения установленной формы договора в виде концессионного соглашения создает преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование ООО «ВодоканалСервис» 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.

Таким образом, администрация Советского муниципального района Республики Марий Эл является в настоящее время уполномоченным органом местного самоуправления, осуществляющим организацию деятельности в области установления порядка передачи прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения.

На основании изложенного, Марийским УФАС России в действиях администрации Советского муниципального района Республики Марий Эл установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в передаче и использовании имущества

(объекты водоснабжения и водоотведения на территории Алексеевского, Верх-Ушнурского, Вятского, Кужмаринского, Михайловского, Ронгинского сельских поселений, городского поселения Советский муниципальный район Республики Марий Эл) без соблюдения требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Марийским УФАС России в соответствии с частью 1 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 16.08.2022 исх. № 03-24/222 выдано предупреждение администрации Советского муниципального района Республики Марий Эл о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции путем совершения действий по обеспечению использования муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения на территории Алексеевского, Верх-Ушнурского, Вятского, Кужмаринского, Михайловского, Ронгинского сельских поселений, городского поселения Советский Советского муниципального района Республики Марий Эл на законных основаниях в соответствии с требованиями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства № 012/01/15-622/2022, получено администрацией 18.08.2022.

Соответственно срок исполнения администрацией Советского муниципального района Республике Марий Эл истек 17.10.2022

Администрация Советского муниципального района Республике Марий Эл должна была в течение трех дней с момента исполнения предупреждения в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Вместе с тем, администрация Советского муниципального района Республики Марий Эл письмом от 18.10.2022 вх. № 7894/22 указала, что договоры аренды объектов холодного водоснабжения и водоотведения заключены до внесения изменений в Закон о концессионных соглашениях. Следовательно, администрация полагает, что общие правила части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведения от 01.01.2015 применяются с исключениями, установленными пунктом 6 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях.

С ходатайством о продлении срока исполнения предупреждения администрация Советского муниципального района Республике Марий Эл не обращалась.

Учитывая изложенные обстоятельства, предупреждение администрацией не исполнено.

Таким образом, в рассматриваемом случае действия администрации Советского муниципального района Республике Марий Эл, выразившиеся в передаче и использовании имущества, содержат признаки нарушения по части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного,

определила:

1. Назначить дело о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/15-949/2022 к рассмотрению **на 01 февраля 2023 года в 11 часов 00 минут** в помещении Марийского УФАС России по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: администрацию Советского муниципального района Республике Марий Эл.
3. Явка лиц, участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.
4. Администрации Советского муниципального района Республики Марий Эл в срок **до 25 января 2023 года составить письменные пояснения**, в которых выразить позицию со ссылками на нормы права относительно передачи и использовании имущества (объекты водоснабжения и водоотведения на территории Алексеевского, Верх-Ушнурского, Вятского, Кужмаринского, Михайловского, Ронгинского сельских поселений, городского поселения Советский муниципальный район Республики Марий Эл) с нарушением требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», а также раскрыть и представить все доказательства, на которых основана позиция по делу.

Также сообщаем, Вы вправе принять участие в рассмотрении дела посредством удаленного доступа по ссылке **<https://fas1.tconf.rt.ru/c/9146089188>**.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Примечания:

1. С материалами дела можно ознакомиться в Марийском УФАС России, контактный телефон 41-76-21.
2. Полномочия ответчика должны быть подтверждены соответствующими документами.

Председатель Комиссии