

Администрация г. Енисейска

Красноярского края

ул. Ленина, 113

г. Енисейск

Красноярский край, 663180

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),

КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Счетной палаты Красноярского края (исх. №01-1308/01-10 от 10.10.2019, вх. № 18081 от 11.10.2019) с просьбой в рамках компетенции управления провести анализ информации, полученной Счетной палатой Красноярского края по результатам проведения контрольного мероприятия, относительно реализации органами местного самоуправления, в том числе г.Енисейска, полномочий по передаче муниципальных объектов водоснабжения, водоотведения ресурсоснабжающим организациям на предмет наличия/отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам анализа полученной в ходе рассмотрения заявления информации было установлено следующее.

Между администрацией г. Енисейска Красноярского края (далее – Администрация) и ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» 18.10.2018 был заключен договор ответственного хранения объектов муниципальной собственности сроком действия с 18.10.2018 до 01.10.2019 на основании распоряжения Администрации от 18.10.2018 № 1062-р.

В соответствии с п. 1.1 договора Администрация передает обществу в безвозмездное ответственное хранение объекты муниципального имущества,

предназначенного для производства и реализации коммунальных услуг водоотведения и водоотведения в части деятельности по очистке сточных вод (4 объекта), общество обязуется возвратить имущество после подведения итогов конкурса по заключению концессионного соглашения и непосредственного его заключения, окончании срока договора.

В соответствии с дополнительным соглашением от 27.08.2019 срок действия договора был продлен до 31.12.2019.

В соответствии с пояснениями Администрации (исх. №3334 от 31.10.2019, вх. № 19520 от 05.11.2019) с целью передачи объектов водоотведения в рамках концессионного соглашения в настоящее время проводятся подготовительные мероприятия (проведена инвентаризация имущества, частичная постановка на кадастровый учет объектов водоотведения, составлены акты технического состояния, выявлены аварийные объекты, запланированы на 2020 год средства на проведение инструментальных работ).

В соответствии с выпиской из реестра муниципальной собственности от 24.10.2019 все объекты водоотведения, являющиеся предметом договора от 18.10.2018, являются муниципальной собственностью города Енисейска. Дата ввода в эксплуатацию всех объектов, являющихся предметом вышеуказанного договора, оставляет более 5 лет.

Вместе с тем, публичные процедуры при заключении договора ответственного хранения от 18.10.2018 не проводились, договор не расторгнут, конкурс на право заключения концессионного соглашения на момент окончания срока действия договора не объявлен.

Кроме того, между Администрацией и ООО «Енисейский водоканал» 18.10.2018 был заключен договор ответственного хранения (43 объектов водоснабжения г. Енисейска) сроком действия с 18.10.2018 до 01.10.2019 на основании распоряжения Администрации от 18.10.2018 № 1063-р.

В соответствии с п. 1.1 договора Администрация передает обществу в безвозмездное ответственное хранение объекты муниципального имущества, общество обязуется возвратить имущество после подведения итогов конкурса по заключению концессионного соглашения и непосредственного его заключения, окончании срока договора.

В соответствии с дополнительным соглашением от 02.09.2019 срок действия договора был продлен до объявления и подведения результатов конкурса по заключению концессионного соглашения.

В соответствии с пояснениями Администрации (исх. №3334 от 31.10.2019, вх. № 19520 от 05.11.2019) с целью передачи объектов водоснабжения в рамках концессионного соглашения в настоящее время проводятся подготовительные мероприятия (проведена инвентаризация имущества, составлены акты технического состояния, сформирован перечень объектов, выявлены признаки аварийности объектов, на 2020 год запланированы средства на проведение инструментальных обследований, проведена техническая инвентаризация и частичная постановка на кадастровый учет объектов с последующей регистрацией права муниципальной собственности).

Вместе с тем, публичные процедуры при заключении договора ответственного хранения от 18.10.2018 не проводились, договор не расторгнут, конкурс на право заключения концессионного соглашения не объявлен.

В соответствии с выпиской из реестра муниципальной собственности от 24.10.2019 все объекты водоснабжения, являющиеся предметом договора от 18.10.2018, являются муниципальной собственностью города Енисейска. Срок ввода в эксплуатацию части объектов составляет более пяти лет, в отношении остальных объектов информация о сроках ввода в эксплуатацию объектов отсутствует.

Антимонопольный орган полагает, что вышеуказанные действия Администрации по заключению договоров ответственного хранения от 18.10.2018 с ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал» не соответствуют требованиям антимонопольного законодательства на основании следующего.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения (водоотведения) регламентирован Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»).

С момента вступления в силу Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - ФЗ «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 статьей 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Согласно части 3 статьи 41.1 ФЗ «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).

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения, водоотведения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между

вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Передача объектов водоснабжения, водоотведения осуществлена Администрацией ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал» на основании договоров ответственного хранения от 18.10.2018 (на безвозмездной основе).

Однако передача муниципальных объектов водоотведения Администрацией могла быть осуществлена путем проведения публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации (поскольку дата ввода объектов водоотведения в эксплуатацию составляет более 5 лет).

Передача Администрацией муниципальных объектов водоснабжения могла быть осуществлена путем проведения публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации (в случае, когда дата ввода объектов водоснабжения в эксплуатацию составляет более 5 лет) или путем проведения публичных процедур на право заключения договоров аренды в порядке, предусмотренном Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 № 67 "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" (далее – приказ ФАС России № 67) (в случае, если дата ввода объектов водоснабжения в эксплуатацию составляет менее 5 лет).

Однако, Администрация в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, водоотведения, публичные процедуры на право заключить концессионные соглашения (договоры аренды) не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключила вышеуказанные договоры ответственного хранения.

Таким образом, ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал» в отсутствие правовых оснований получили право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, водоотведения, что предоставило указанным субъектам необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения и водоотведения в территориальных границах г. Енисейска Красноярского края.

Вместе с тем вышеуказанные договоры ответственного хранения от 18.10.2018 в силу статей 168, 170 ГК РФ являются ничтожными, поскольку были заключены в

нарушение требований вышеуказанных норм действующего, в том числе антимонопольного законодательства - без соблюдения публичных процедур, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников торгов.

Поскольку вышеуказанные договоры ответственного хранения являются ничтожными, имущество находится в незаконном пользовании у ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал», а Администрация до настоящего времени не приняты меры в полном объеме, направленные на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования и передачу его с соблюдением требований действующего законодательства, то нарушение действующего законодательства со стороны Администрации является длящимся.

Согласно абзацу 1 и пункту 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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 том числе создание дискриминационных условий.

Передача права владения и (или) пользования объектами водоснабжения, водоотведения без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на товарные рынки водоснабжения и водоотведения в территориальных границах г. Енисейска Красноярского края.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на наиболее выгодных условиях.

Указанная позиция подтверждается Постановлением Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 года № 7905/09, в соответствии с которым открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 29 ноября 2011 г. № 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение вышеуказанных договоров без проведения публичных процедур свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал», ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам к использованию муниципальных объектов коммунального назначения.

Таким образом, в действиях Администрации усматриваются признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в передаче ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал» по договорам ответственного хранения от 18.10.2018 муниципального имущества Администрации - объектов водоснабжения, водоотведения без проведения публичных процедур в нарушение порядка, установленного ФЗ «О защите конкуренции», Приказом ФАС России № 67, ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что создало необоснованные преимущественные условия деятельности ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал», привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на рынки водоснабжения и водоотведения в территориальных границах г. Енисейска Красноярского края иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов.

На основании вышеизложенного Красноярское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает о необходимости прекращения вышеуказанного нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой целью Администрации в срок до 01.06.2020 надлежит:

- отменить распоряжения Администрации от 18.10.2018 №1062-р и № 1063-р.
- принять меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по ничтожным договорам ответственного хранения (объектов водоснабжения и водоотведения) от 18.10.2018 ООО «Енисейское Сервисное Предприятие» и ООО «Енисейский водоканал»;
- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке муниципальных объектов водоснабжения, водоотведения, являющихся предметом вышеуказанных договоров;
- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности (объектов водоснабжения, водоотведения), являющегося предметом вышеуказанных договоров, без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе

Федерального закона «О защите конкуренции», Приказа ФАС России № 67, ФЗ «О концессионных соглашениях», а также статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

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

Примечание:

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Федерального 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.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

ВрИО руководителя управления

<...>