

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №008/01/15-177/2021

Резолютивная часть решения объявлена 19.10.2021 г.

г. Элиста

В полном объеме решение изготовлено 08.11.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

- врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия;

Члены комиссии:

-

при участии:

представителя Ответчика Администрации Малодербетовского РМО РК ...  
(доверенность от 16.08.2021г. №99)

представителя Заявителя АО «Калмэнергосбыт» ...

в отсутствие Заинтересованного лица конкурсного управляющего МУП «Коммунальное хозяйство» ...,

рассмотрев дело №008/01/15-177/2021 по признакам нарушения Администрацией Малодербетовского районного муниципального образования Республики Калмыкия (адрес: 359420 Республика Калмыкия, Малодербетовский район **с.Малые Дербеты, ул.40 лет Победы, дом 1**) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

руководствуясь ст. 23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ч.1 ст.49, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия, поступило заявление АО «Калмэнергосбыт» о признаках нарушения антимонопольного законодательства при передаче имущества Администрацией Малодербетовского РМО РК, конкурсным управляющим МУП «Коммунальное хозяйство» МРМО РК Обществу с ограниченной ответственностью «Коммунальные

сети» Малодербетовского РМО РК.

Согласно договора аренды имущества от 01.12.2020г. Администрация Малодербетовского РМО РК и конкурсный управляющий МУП «Коммунальное хозяйство» передало во временное владение и пользование имущество, указанное в приложениях №1-7 на период конкурсного производства по делу А22-3551/2019.

В соответствии с актами приема-передачи в аренду ООО «Коммунальные сети» Малодербетовского РМО РК передано: здание котельной, теплотрасса котлы газовые водогрейные, газосигнализатор, водопроводный распределительный колодец, здание водораздаточной, магистральный водопровод, здание операторной, уличный водовод, внутриквартирные и дворовые сети, скважины глубиной 92 м., артезианская скважина 90м., поселковые КС автомобили, тракторы складское помещение, мастерская, материальный склад, ПКН-3-1,0-10 и др. имущество согласно приложениям к договору.

В связи с наличием признаков нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдало Администрации Малодербетовского РМО РК предупреждение о необходимости прекращения указанных действий путем осуществления передачи прав владения и пользования в отношении муниципального имущества - объектов водоснабжения, водоотведения и иного недвижимого имущества, технологически и функционально связанного с объектами водоснабжения, являющегося предметом договора аренды от 01.12.2020г., с соблюдением порядка, предусмотренного ст.41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" в срок до 01.05.2021г.

20.02.2021г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия, поступило заявление АО «Калмэнергосбыт» о повторном нарушении требований Закона о защите конкуренции при передаче имущества Администрацией Малодербетовского РМО РК, конкурсным управляющим МУП «Коммунальное хозяйство» МРМО РК Обществу с ограниченной ответственностью «Коммунальные сети» Малодербетовского РМО РК.

В соответствии с представленным договором аренды от 10.02.2021г. на основании протокола №3 общего собрания кредиторов МУП «Коммунальное хозяйство» ООО «Коммунальные сети» передано имущество согласно приложения №1,2,3,4,5,6,7: здание котельной, теплотрасса котлы газовые водогрейные, газосигнализатор, водопроводный распределительный колодец, здание водораздаточной, магистральный водопровод, здание операторной, уличный водовод, внутриквартирные и дворовые сети, скважины глубиной 92 м., артезианская скважина 90м., поселковые КС автомобили, тракторы складское помещение, мастерская, материальный склад, ПКН-3-1,0-10 и др. имущество согласно приложениям к договору.

В связи с наличием признаков нарушения ч. 1 ст.15 Закона о защите конкуренции в действиях Администрации Малодербетовского РМО РК Калмыцкое УФАС России выдало Администрации 11.03.2021г. предупреждение о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления действий по передаче прав владения и пользования в отношении муниципального имущества - объектов

централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, нецентрализованных систем холодного водоснабжения, являющегося предметом договора аренды от 10.02.2021г., с соблюдением порядка, предусмотренного [статьей 41.1](#) Федерального закона N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", в срок до 01.05.2021г.

О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Калмыцкое УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, то есть до 14.05.2021г.

Документов, подтверждающих исполнение предупреждения в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия не поступило.

В соответствии с ч.8 ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ "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 Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия от 24.05.2021г. №50 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Администрацией Малодербетовского районного муниципального образования Республики Калмыкия части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

30.09.2021г. Администрация Малодербетовского районного муниципального образования Республики Калмыкия представила письменную правовую позицию просила рассмотрение дела прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно [п. 5 ст. 2](#) Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" водопроводная сеть - комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки воды, за исключением инженерных сооружений, используемых также в целях теплоснабжения.

В соответствии с [пунктом 9 статьи 2](#) Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" канализационная сеть представляет собой комплекс технологически связанных между собой инженерных сооружений, предназначенных для транспортировки сточных вод.

Согласно п.14 ст.2 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" объект централизованной системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения - инженерное сооружение, входящее в состав централизованной системы горячего водоснабжения (в том числе центральные тепловые пункты), холодного водоснабжения и (или) водоотведения, непосредственно используемое для горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения;

В соответствии с [частью 1 статьи 41.1](#) Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, 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 [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 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).

При этом [частью 33 статьи 41.1](#) Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в [части 1](#) данной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) данной статьи, является ничтожным.

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 теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

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 представленным конкурсным управляющим выпискам из ЕГРН данные о дате ввода в эксплуатацию отсутствуют, указана только дата завершения строительства у объекта «теплотрасса» - 2007 год.

Решением Арбитражного суда Республики Калмыкия от 31.07.2020г. по делу А22-3551/2019 Муниципальное унитарное предприятие «Коммунальное хозяйство» Малодербетовского районного муниципального образования Республики Калмыкия признано несостоятельным (банкротом) в отношении его открыто конкурсное производство.

В соответствии с [частью 1 статьей 126](#) ФЗ "О банкротстве" с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства совершение сделок, связанных с отчуждением имущества должника или влекущих за собой передачу его имущества третьим лицам в пользование, допускается исключительно в порядке, установленном главой 7 данного Закона.

В [статье 20](#) Федерального закона от 14.11.2002г. №161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" закреплены основные права собственника имущества унитарного предприятия:

1. Собственник имущества унитарного предприятия в отношении указанного предприятия:

1) принимает решение о создании унитарного предприятия;

2) определяет цели, предмет, виды деятельности унитарного предприятия, а также дает согласие на участие унитарного предприятия в ассоциациях и других объединениях коммерческих организаций;

3) определяет порядок составления, утверждения и установления показателей планов (программы) финансово-хозяйственной деятельности унитарного предприятия;

4) утверждает устав унитарного предприятия, вносит в него изменения, в том числе утверждает устав унитарного предприятия в новой редакции;

5) принимает решение о реорганизации или ликвидации унитарного предприятия в порядке, установленном законодательством, назначает ликвидационную комиссию и утверждает ликвидационные балансы унитарного предприятия;

6) формирует уставный фонд государственного или муниципального предприятия;

7) назначает на должность руководителя унитарного предприятия, заключает с ним, изменяет и прекращает трудовой договор в соответствии с трудовым [законодательством](#) и иными содержащими нормы трудового права нормативными правовыми актами;

8) согласовывает прием на работу главного бухгалтера унитарного предприятия, заключение с ним, изменение и прекращение трудового договора;

9) утверждает бухгалтерскую (финансовую) отчетность и отчеты унитарного предприятия;

- 10) дает согласие на распоряжение недвижимым имуществом, а в случаях, установленных федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или уставом унитарного предприятия, на совершение иных сделок;
- 11) осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества;
- 12) утверждает показатели экономической эффективности деятельности унитарного предприятия и контролирует их выполнение;
- 13) дает согласие на создание филиалов и открытие представительств унитарного предприятия;
- 14) дает согласие на участие унитарного предприятия в иных юридических лицах;
- 15) дает согласие в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, на совершение крупных сделок, сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, и иных сделок;
- 16) принимает решения о проведении аудиторских проверок, утверждает аудитора и определяет размер оплаты его услуг;
- 16.1) в случае, предусмотренном [законодательством](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, принимает решение об осуществлении государственным или муниципальным унитарным предприятием отдельных полномочий концедента;
- 17) имеет другие права и несет другие обязанности, определенные законодательством Российской Федерации.

Администрация Малодербетовского КМО РК как учредитель предприятия, собственник имущества знало о том, что деятельность муниципального предприятия «Коммунальное хозяйство» неэффективна.

В силу [п. 1 ст. 51](#) Федерального закона от 06.10.2003г. №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 Федеральным [законом](#) от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

В письме от 27.01.2021г. за подписью заместителя главы Малодербетовского РМО РК Базырова С.А. указано, что конкурс на право аренды имущества не проводился, а договор заключен на основании Устава Малодербетовского РМО РК.

Из представленных документов не следует, что Администрация Малодербетовского РМО РК имела намерение, а также предпринимала какие-

либо действия по изъятию имущества у предприятия и предоставлению муниципального имущества в соответствии с требованиями Закона о водоснабжении и водоотведении.

В соответствии со ст.131 Закона о банкротстве все имущество должника, имеющееся на дату открытия конкурсного производства и выявленное в ходе конкурсного производства, составляет конкурсную массу.

Из имущества должника, которое составляет конкурсную массу, исключаются имущество, изъятое из оборота, имущественные права, связанные с личностью должника, в том числе права, основанные на имеющейся лицензии на осуществление отдельных видов деятельности, средства компенсационных фондов саморегулируемых организаций в случаях, установленных [ЗАКОНОМ](#), а также иное предусмотренное настоящим Федеральным законом имущество.

Согласно [пункту 2 статьи 129](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, должны определяться законом или в установленном законом порядке.

В соответствии с [ч. 1 ст. 9](#) Федерального закона от 7 декабря 2011 г. №416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон) отчуждение в частную собственность объектов централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, не допускается.

Согласно "Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2019)"(ответ на вопрос №2) [Закон](#) о водоснабжении и водоотведении является специальным по отношению к [Закону](#) о банкротстве, поэтому поименованные в нем объекты не подлежат реализации в порядке, предусмотренном [Закон](#) о банкротстве, и возвращаются в собственность соответствующего публично-правового образования не обремененными правом хозяйственного ведения. При этом возврат этих объектов свободными от прав третьих лиц не должен осуществляться без компенсации со стороны их собственника, обеспечивающей баланс публичных и частных интересов, то есть, с одной стороны - интересов муниципалитета, обязанного обеспечивать оказание населению коммунальных услуг и несущего обязанности по содержанию соответствующего имущества (если иное не предусмотрено законом), а с другой - интересов должника (пополнение конкурсной массы) и его кредиторов, обоснованно рассчитывающих на погашение их требований, включенных в соответствующий реестр.

Объекты водоснабжения и водоотведения переданы ООО «Коммунальные сети» Малодербетовского РМО РК, учредителем и владельцем 100% долей которых является Администрация Малодербетовского РМО РК.

ООО «Коммунальные сети» согласно выписки из ЕГРЮЛ создано 29.09.2020г.

Пользование муниципальным имуществом на основании договора аренды осуществляется с 01.12.2020г. по настоящее время.

В соответствии с ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции" федеральным органам исполнительной власти, органам

государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или 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).

Администрация Малодербетовского РМО РК не предпринимала какие-либо действия по передаче объектов холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем проведения публичных процедур, а создало общество с ограниченной ответственностью «Коммунальные сети» и передало объекты холодного водоснабжения и (или) водоотведения в аренду без проведения публичных процедур.

После принятия судом решения о признании МУП «Коммунальное хозяйство» несостоятельным Администрация Малодербетовского РМО РК не предприняла действий по изъятию имущества у предприятия-банкрота в рамках дела о банкротстве и предоставлении муниципального имущества в соответствии с требованиями Закона о водоснабжении и водоотведении и "Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2019)".

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в [постановлении](#) от 05.04.2011г. №14686/10 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 случае, 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.

Указанные действия Администрации Малодербетовского РМО РК приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В рамках рассмотрения дела № 008/01/15-177/2021 Калмыцким УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в необходимом объеме на рынке УСЛУГИ водоснабжения и водоотведения.

Определение продуктовых границ товарного рынка, находящегося в состоянии естественной монополии, производится согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях".

Таким образом продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являются услуги водоснабжения и водоотведения.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия лицам участвующим в деле направлено заключение об обстоятельствах дела.

Лица участвующие в деле не представили Комиссии пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Комиссия Калмыцкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №008/01/15-177/2021, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать бездействие Администрации Малодербетовского РМО РК п о признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как непроведение публичных процедур по передаче муниципального имущества - объектов холодного водоснабжения и (или) водоотведения приводит и (или) может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции.

Таким образом, на основании представленных доказательств, Комиссия Калмыцкого 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»

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Администрацию Малодербетовского районного муниципального образования Республики Калмыкия **нарушившей** часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать Администрации Малодербетовского районного муниципального образования Республики Калмыкия обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Передать материалы дела должностному лицу Калмыцкого УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

*Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в*

течение трех месяцев со дня принятия решения Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.