

РЕШЕНИЕ

по делу № 058/01/16-456/2021

«15» декабря 2021 года

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «02» декабря 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «15» декабря 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

- <...>. – заместителя руководителя Пензенского УФАС России, председателя Комиссии;

членов Комиссии:

- <...>. – начальника отдела контроля органов власти;

- <...>. . – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

в отсутствие ответчиков:

- Администрации рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области, лицо уведомлено надлежащим образом;

– общества с ограниченной ответственностью «Водолей», лицо уведомлено надлежащим образом,

- общества с ограниченной ответственностью «Аква Сервис», лицо уведомлено надлежащим образом,

рассмотрев дело № 058/01/16-456/2021 по признакам нарушения Администрацией рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области (ИНН 5819002391, ОГРН 1025800545792, ул. Центральная, 25, р.п. Евлашево, Кузнецкий район, Пензенская область, 442508), обществом с ограниченной ответственностью «Аква Сервис» (ИНН 5803024625, ОГРН 1135803000508, ул. Ульяновская, 97, город Кузнецк, Пензенская область, 442544) и обществом с ограниченной ответственностью «Водолей» (ИНН: 5803028482, ОГРН: 1175835011175, ул. Кузнецкая, д. 23, р.п. Евлашево, Кузнецкий район, Пензенская область, 442508) требований части 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России из Управления по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области поступила информация о нарушении законодательства о концессионных соглашениях при передаче в пользование объектов водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области.

По результатам рассмотрения информации в действиях Администрации рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области (ИНН 5819002391, ОГРН 1025800545792, ул. Центральная, 25, р.п. Евлашево, Кузнецкий район, Пензенская область, 442508) (далее также – Администрация, Администрация р.п. Евлашево), общества с ограниченной ответственностью «Аква Сервис» (ИНН 5803024625, ОГРН 1135803000508, ул. Ульяновская, город Кузнецк, Пензенская область, 442544) (далее – ООО «Аква Сервис») и общества с ограниченной ответственностью «Водолей» (ИНН: 5803028482, ОГРН: 1175835011175, ул. Кузнецкая, д. 23, р.п. Евлашево, Кузнецкий район, Пензенская область, 442508) (далее – ООО «Водолей») установлены признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Приказом Пензенского УФАС России от 02.06.2021 № 72 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено дело № 058/01/16-456/2021 по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в соглашении по передаче муниципального имущества без проведения торгов, которое привело (могло привести) к ограничению доступа на товарный рынок.

Определением от 16.06.2021 рассмотрение дела № 058/01/16-456/2021 назначено на 13.07.2021.

На рассмотрении дела 13.07.2021 глава Администрации рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области <...>. ., поддержал доводы, изложенные в ранее представленных пояснениях, добавил, что на момент рассмотрения дела Концессионное соглашение расторгнуто.

Директор общества с ограниченной ответственностью «Водолей» <...>. пояснил, что Договор подряда был направлен в муниципальное образование и носил исключительно уведомительный характер. В соответствии с договором подряда ООО «Водолей» привлечено в качестве подрядной организации, оказывает услуги населению, но все денежные средства являются собственностью ООО «Аква Сервис». Кроме того, согласно условиям договора подряда ООО «Аква Сервис» предоставляет право ООО «Водолей» совершать действия, в том числе по начислениям платы.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Определением от 13.07.2021 рассмотрение дела отложено, дело назначено к рассмотрению на 30.08.2021.

На заседании Комиссии 30.08.2021 глава Администрации рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области <...>. поддержал доводы, изложенные в ранее представленных пояснениях, добавил, что сговора не было. Просит прекратить дело в отношении администрации.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссией принято решение рассмотрение дела отложить.

Определением от 30.08.2021 рассмотрение дела № 058/01/16-456/2021 назначено на 16.09.2021.

В связи с истечением срока рассмотрения дела 16.09.2021 Комиссией принято решение продлить срок рассмотрения до 16.12.2021.

Определением от 16.09.2021 заседание Комиссии по рассмотрению дела в связи с отсутствием кворума отложено и назначено на 29.09.2021.

На рассмотрении дела 29.09.2021 глава Администрации рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области <...>. .. поддержал доводы, изложенные в ранее представленных пояснениях.

Директором общества с ограниченной ответственностью «Водолей» <...>. заявлено ходатайство об истребовании у ООО «Аква Сервис» обращения с предложением заключения договора, направленное нескольким лицам.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссией принято решение рассмотрение дела отложить.

Определением от 29.09.2021 заседание Комиссии по рассмотрению дела в связи с отсутствием кворума отложено и назначено на 20.10.2021.

На рассмотрении дела 20.10.2021 глава Администрации рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области Карнишин В.В. пояснил, что администрация была уведомлена о заключении договора подряда, договор администрацией был получен.

Директором общества с ограниченной ответственностью «Водолей» <...>. заявлено устное ходатайство о привлечении к участию в рассматриваемом деле Правительство Пензенской области, в ходе рассмотрения дела данное ходатайство было отозвано. Пояснил, что выполняемые работы оплачивались за счет средств, полученных от населения за услуги водоснабжения.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссией принято решение рассмотрение дела отложить.

Определением от 20.10.2021 рассмотрение дела назначено на 12.11.2021.

На заседании Комиссии 12.11.2021 Председатель Комиссии огласил заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 12.11.2021 рассмотрение дела после оглашения заключения об обстоятельствах дела отложено и назначено к рассмотрению на 02.12.2021.

Изучив материалы дела и представленные доказательства, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссией установлено следующее.

Администрацией р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области вынесено постановление от 27.07.2020 № 137 «О проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – рабочий поселок Евлашево Кузнецкого района Пензенской области) (далее – Постановление №137).

27.07.2020 Администрацией вынесено постановление от № 138 «Об утверждении конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – рабочий поселок Евлашево Кузнецкого района Пензенской области» (далее – Постановление №138).

В приложении 3 к конкурсной документации установлены сведения о составе и описание объектов концессионного соглашения, в том числе о технико-экономических показателях, техническом состоянии объектов концессионного соглашения, а именно:

1	2	3	4	5	6	7
№ п/п	Наименование объекта/ кадастровый номер	Адрес нахождения объекта	Техническое состояние объекта	Технико-экономические показатели (площадь, установленная мощность, диаметр и.п.)	Диаметр труб протяженность	Регистрационный номер/дата
1	Водопроводные сети 58:14: 0280301:2188	Пензенская область Кузнецкий район, р.п. Евлашево	Находятся в рабочем состоянии		Протяженность 17779,4 п м, диаметр труб - 50, 63, 100, 150	Запись о гос. регистрации права 58-58-31/032/2011- 572 от 17.09.2011 (св-во серия 58АБ № 067153)

1	2	3	4	5	6	7
2	Сооружение: водонапорной сети 58:14: 0000000:1117	Пензенская область, Кузнецкий район, с. Ульяновка	Находятся в рабочем состоянии		Протяженность 12169 п. м, диаметр труб 50, 63, 100, 150,	Запись о гос. регистрации права 58-58-31/007/2014- 900 от 29.10.2014 (св-во серия 58АБ №739879)
3	Артезианская скважина с насосной станцией 58:14: 0280301:2214	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево в 180 м от жилого дома 28г по ул. Совхозная, по направлению на северо-восток	Находится в рабочем состоянии	Глубина 192		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/007/2014- 239 от 29.04.2014 (св-во серия 58 АБ № 632379)
4	Водонапорная башня 58:14: 0280501:164	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево ул. Южная, 26	Находится в рабочем состоянии	Высота 15		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/021/2013- 565 от 27.06.2013 (св-во серия 58АБ № 462372)
5	Скважина водонапорная с фильтром	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево ул. Садовая, 20	Находится в рабочем состоянии	Глубина 70		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/021/2013- 559 от 27.06.2013 (св-во серия 58АБ № 462368)
6	Артезианская скважина 58:14:0280201:1932	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево ул. Кузнецкая, 23 "З"	Находится в рабочем состоянии	Глубина 155		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/027/2013- 494 от 10.08.2013 (св-во серия 58 АБ № 497110)
7	Насосная станция и водопроводная башня 58:14: 0280101:954	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево ул. Московская, 63А	Находится в рабочем состоянии	Площадь 19,6		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/021/2013- 556 от 27.06.2013
8	Скважина водонапорная с фильтром	Пензенская область, Кузнецкий район, с. Ульяновка,	Находится в рабочем состоянии	Глубина 84		Запись о гос. регистрации права

1	58:14: 0640101:628	ул. Гео.Зюгов, 45	4	5	6	58-58-31/721/2013- 562 от 27.06.2013 (св-во серия 58АБ № 462370)
9	Водонапорная башня 58:14: 0640101:609	Пензенская область, Кузнецкий район, с. Ульяновка ул. Ленинская, 220	Находится в рабочем состоянии	Высота 15		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/021/2013- 563 от 27.06.2013 (св-во серия 58 АБ № 462370)
10	Скважина водонапорная фильтром 58:14: 0280501:186	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево, ул. Южная, 2Б	Находится в рабочем состоянии	Глубина 56		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/021/2013- 564 от 27.06.2013 (св-во серия 58АБ № 462371)
11	Артезианская скважина 58:14: 0640201:652	Пензенская область, Кузнецкий район с. Ульяновка, в 63 м от двухквартирного жилого дома № 1 по ул. Железнодорожная, по направлению на восток	Находится в рабочем состоянии	Глубина 110		Запись о гос. регистрации права 58-58-31/007/2014- 238 от 29.04.2014 (св-во серия 58АБ № 632378)
12	Артезианская скважина 58:14: 0280301:2512	Пензенская область, Кузнецкий район, р.п. Евлашево ул. Комсомольская	Находится в рабочем состоянии	Глубина 110		Запись о гос. регистрации права 58:14:0280301:2512- 58/069/2019-2 От 22.08.2019

27.07.2020 Администрацией в сети Интернет на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено извещение № 270720/1948325/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – рабочий поселок Евлашево Кузнецкого района Пензенской области (далее – Конкурс).

Дата и время начала подачи заявок: 29.07.2020 08:00.

Дата и время окончания подачи заявок: 09.09.2020 17:00.

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе: 11.09.2020 11:00.

Дата и время начала представления конкурсных предложений: 14.09.2020 08:00

Дата и время окончания представления конкурсных предложений: 07.12.2020 17:00.

Дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями: 08.12.2020 11:00.

Срок подписания протокола о результатах конкурса: 11.12.2020

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по сообщению № 270720/1948325/01 от 10.09.2020 № 1 была подана одна заявка – ООО «Аква Сервис».

Конкурсная комиссия по проведению открытого Конкурса решила принять заявку и предоставить возможность заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования - рабочий поселок Евлашево Кузнецкого района Пензенской области и объявить конкурс несостоявшимся (пункт 4.3 вышеуказанного Протокола).

Согласно протоколу вскрытия конвертов с конкурсными предложениями по сообщению № 270720/1948325/01 от 13.11.2020 № 2 конкурсное предложение единственного участника ООО «Аква Сервис» признано соответствующим конкурсной документации. Конкурсной комиссией ООО «Аква Сервис» определено победителем, с которым принято решение о заключении концессионного соглашения.

11.12.2020 между Администрацией и ООО «Аква Сервис» заключено Концессионное соглашение в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области № 4-7а-15/57 (далее – Концессионное соглашение).

Пунктом 1.1 раздела «I. Предмет Соглашения» установлено, что Концессионер обязуется за свой счет в порядке, в сроки и на условиях, установленных настоящим Соглашением:

1.1.1. обеспечить реконструкцию имущества, входящего в объект Соглашения, состав и описание которого приведены в разделе II настоящего Соглашения (далее - объект Соглашения), право собственности на которое принадлежит муниципальному образованию рабочему поселку Евлашево Кузнецкого района Пензенской области;

1.1.2. осуществлять холодное водоснабжение с использованием объекта настоящего Соглашения.

Концедент (Администрация р.п. Евлашево) обязуется предоставить Концессионеру (ООО «Аква Сервис») на срок, установленный настоящим Соглашением, права владения и пользования объектом Соглашения для осуществления указанной деятельности (пункт 1.2 Концессионного соглашения).

Концессионер обязан за свой счет (и) или за счет привлеченных средств реконструировать объекты, входящие в состав объекта Соглашения, описание и состав, технико-экономические показатели которых установлены в приложении № 1 к настоящему Соглашению, в сроки, указанные в разделе IX настоящего Соглашения (пункт 4.1 Концессионного соглашения).

Согласно пункту 4.3 Концессионного соглашения Концессионер вправе привлекать к выполнению работ по реконструкции объекта Соглашения третьих лиц, за действия которых он отвечает, как за свои собственные.

Предельный размер расходов на реконструкцию объекта Соглашения, осуществляемых в течение всего срока действия Соглашения Концессионером, равен 307 400 (тремстам семидесяти тысячам четырёмстам) рублям (пункт 4.8 Концессионного соглашения).

Пунктом 6.3. Концессионного соглашения установлено, что Концессионер имеет право с согласия Концедента передавать объект Соглашения, иное имущество в пользование третьим лицам на срок, не превышающий срока действия настоящего Соглашения, указанного в пункте 9.1. настоящего Соглашения, при условии соблюдения обязательств Концессионера, предусмотренных настоящим Соглашением. Прекращение настоящего Соглашения является основанием для прекращения прав пользования третьих лиц объектом Соглашения, иным имуществом.

01.01.2021 между ООО «Аква Сервис» (Концессионер), ООО «Водолей» (Исполнитель) и Администрацией р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области заключен договор подряда к Концессионному соглашению в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования – рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области (далее – Договор подряда).

Общие положения о договоре подряда регламентированы параграфом 1 главы 37 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ).

Частью 1 статьи 702 ГК РФ установлено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Таким образом, предметом договора подряда является процесс выполнения подрядчиком работы и принятие ее результата заказчиком.

Пунктом 1.1 раздела «I. Предмет Соглашения» Договора подряда установлено, что Исполнитель (ООО «Водолей») обязуется за свой счет в порядке, в сроки и на условиях, установленных настоящим Соглашением:

1.1.1. обеспечить реконструкцию имущества, входящего в объект Соглашения, состав и описание которого приведены в разделе II настоящего Соглашения (далее - объект Соглашения), право собственности на которое принадлежит муниципальному образованию рабочему поселку Евлашево Кузнецкого района Пензенской области;

1.1.2. осуществлять холодное водоснабжение с использованием объекта настоящего Соглашения.

Концессионер (ООО «Аква Сервис») обязуется предоставить Исполнителю (ООО «Водолей») на срок, установленный настоящим Соглашением, права владения и пользования объектом Соглашения для осуществления указанной деятельности (пункт 1.2 Договора подряда).

Согласно пункту 4.3 Договора подряда Исполнитель вправе привлекать к выполнению работ по реконструкции объекта Соглашения третьих лиц, за действия которых он отвечает, как за свои собственные.

Предельный размер расходов на реконструкцию объекта Соглашения, осуществляемых в течение всего срока действия Соглашения Концессионером, равен 307 400 (тремстам семидесяти тысячам четырёмстам) рублям (пункт 4.8 Договора подряда).

Согласно пункту 5.2 Договора подряда Исполнитель имеет право с согласия Концедента, Концессионера передавать объект соглашения, иное имущество в пользование третьим лицам на срок, не превышающий срока действия настоящего соглашения, указанного в пункте 9.1. настоящего Соглашения, при условии соблюдения обязательств Концессионера, предусмотренных настоящим Соглашением. Прекращение настоящего Соглашения является основанием для прекращения прав пользования третьих лиц объектом Соглашения, иным имуществом.

По результатам анализа Концессионного соглашения и Договора подряда Комиссией установлено, что условия Договора подряда идентичны условиям Концессионного соглашения.

Исходя из анализа условий Концессионного соглашения и условий Договора подряда установлено, что при заключении Договора подряда произошла перемена лиц в обязательстве по Концессионному соглашению путем фактической замены стороны соглашения с ООО «Аква Сервис» на ООО «Водолей» с согласия Администрации.

Так, материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что ООО «Водолей» с января по апрель 2021 года оказывало услуги водоснабжения потребителям в р.п. Евлашево.

Указанное обстоятельство подтверждается следующим:

- сведения о начислении платы за водоснабжение потребителям на территории р.п. Евлашево и с. Ульяновка Кузнецкого района Пензенской области за январь – апрель 2021 года;
- копия квитанции за январь 2021 года на оплату услуг водоснабжения, выставленных ООО «Водолей» потребителю на территории с. Ульяновка;
- копии заявок на оплату расходов администрации р.п. Евлашево Кузнецкого района от 19.04.2021, от 02.06.2021, от 06.08.2021 за водоснабжение ООО «Водолей».

Таким образом, с 01.01.2021 (с момента заключения Договора подряда – с 01.01.2021) услуги (работы) по Концессионному соглашению оказывало ООО «Водолей».

Из анализа норм Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон № 115-ФЗ) следует, что концессионным обязательством является гражданско-правовое отношение, в силу которого одна сторона (концессионер) обязуется совершить в пользу другой стороны (концедента) определенные действия, включающие создание и (или) реконструкцию определенного концессионным соглашением недвижимого или недвижимого и движимого имущества, осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а другая сторона (концедент) имеет право требования создания и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения.

Концессионное соглашение является основанием для возникновения концессионного обязательства. Обязательство по концессионному соглашению возникает из сложного юридического состава с последовательным порядком накопления юридических фактов: во-первых, принятие решения публичным образованием о создании и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения; во-вторых, заключение концессионного соглашения с конкретным частным инвестором (концессионером).

Юридическая природа концессионного обязательства заключается в уступке со стороны государства определенных вещных прав на объект соглашения частному лицу на определенных условиях.

В отличие от других гражданско-правовых обязательств, предметом концессионного обязательства являются, во-первых, действия концессионера по созданию (строительству), реконструкции строго определенного недвижимого и (или) недвижимого и движимого имущества, а также осуществление деятельности с его использованием (эксплуатацией); во-

вторых, инвестиционная деятельность; в-третьих, работы, в том числе характер работ по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения; в-четвертых, комплекс мероприятий по эксплуатации объекта концессионного соглашения; в-пятых, действия по передаче объекта концессионного соглашения.

Особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, установлены главой 7.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон № 416-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ 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 настоящим 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 настоящего Федерального закона.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (часть 1 статьи 13 Закона № 115-ФЗ).

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 115-ФЗ концессионное соглашение является договором, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных федеральными законами. К отношениям сторон концессионного соглашения применяются в соответствующих частях правила гражданского законодательства о договорах, элементы которых содержатся в концессионном соглашении, если иное не вытекает из настоящего Федерального закона или существа концессионного соглашения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона № 115-ФЗ по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, за исключением случаев, если концессионное соглашение

заключается в отношении объекта, предусмотренного пунктом 21 части 1 статьи 4 настоящего Федерального закона) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Согласно пункту 1 части 7 статьи 42 Закона № 115-ФЗ по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, не допускается, в том числе, передача концессионером прав владения и (или) пользования объектами, передаваемыми концессионеру по концессионному соглашению, в том числе передача таких объектов в субаренду.

Из анализа Договора подряда и Концессионного соглашения установлено, что ООО «Аква Сервис» передало свои права и обязанности по Концессионному соглашению в полном объеме ООО «Водолей», в том числе права владения и пользования (эксплуатации) объектами Концессионного соглашения.

Из системного толкования вышеуказанных правовых норм следует, что в случае перемены лица по концессионному соглашению, заключенному в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, муниципальное имущество должно быть возвращено органам местного самоуправления для проведения нового конкурса и определения нового концессионера.

Таким образом, заключению концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения должно предшествовать проведение конкурентного способа определения концедента, в виде конкурса.

В связи с этим передача концедентом прав владения и пользования объектами концессионного соглашения другому хозяйствующему субъекту противоречит установленным требованиям законодательства и приводит к созданию необоснованного преимущественного права на имущество, переданное в соответствии с концессионным соглашением.

Таким образом, при указанных обстоятельствах правовые основания заключения ООО «Аква Сервис», ООО «Водолей» и Администрацией р.п. Евлашево Договора подряда отсутствовали.

В силу требований пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации,

органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Сама возможность заключения соглашения между органом власти и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

Указанные ранее обстоятельства свидетельствуют о том, что заключение ООО «Аква Сервис», ООО «Водолей» и Администрацией р.п. Евлашево Договора подряда в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения не было самостоятельным или случайным, а являлось следствием заключения и участия в антиконкурентном соглашении, направленном на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок.

ООО «Водолей» в результате достигнутого антиконкурентного соглашения, получило возможность без участия в конкурентной борьбе выйти на рынок оказания услуг водоснабжения на территории р.п. Евлашево с использованием имущества, являющегося собственностью муниципального образования.

Вход на рынок услуг водоснабжения р.п. Евлашево обусловлен приобретением права владения и пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для оказания услуг водоснабжения потребителям.

Следовательно, передача права владения и (или) пользования указанных выше объектов водоснабжения без проведения торгов в отсутствие законных оснований приводит к ограничению, устранению доступа на рынок оказания услуг водоснабжения.

В результате не был обеспечен равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка, что привело (могло привести) к ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке»,

Пензенским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке в объеме, необходимом для принятия решения.

Временной интервал исследования товарного рынка определен как 2021 год.

Принимая во внимание предмет рассматриваемого соглашения, в котором установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, продуктовые границы товарного рынка определены как - осуществление холодного водоснабжения (ОКВЭД 36.00).

Географические границы товарного рынка, исходя из предмета рассматриваемого соглашения, а также границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующее в рассматриваемом соглашении Администрация рабочего поселка Евлашево Кузнецкого района Пензенской области, ООО «Аква Сервис», ООО «Водолей», определены как территория р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области.

Учитывая установленные по делу обстоятельства, Комиссия единогласно пришла к выводу о том, что в действиях Администрации р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области, ООО «Аква Сервис» и ООО «Водолей» по заключению и реализации соглашения, выразившегося в передаче муниципального имущества без проведения торгов, которое привело (могло привести) к ограничению доступа на товарный рынок, установлено нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела установлено, что 11.06.2021 г. между Администрацией р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области, ООО «Аква Сервис» и Пензенской областью, в лице врио Губернатора Пензенской области О.В. Мельниченко, заключено соглашение о расторжении Концессионного соглашения.

Кроме того, 25.03.2021 директором ООО «Водолей» в адрес ООО «Аква Сервис» направлено уведомление о расторжении Договора подряда с 25.03.2021.

При указанных обстоятельствах, Комиссией принято решение обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области нарушившей пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в результате заключения и участия в соглашении с ООО «Аква Сервис» и ООО «Водолей» по передаче муниципального имущества без проведения торгов, которое привело (могло привести) к ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке.

2. Признать общество с ограниченной ответственностью «Аква Сервис» нарушившим пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в результате заключения и участия в соглашении с Администрацией р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области по передаче муниципального имущества без проведения торгов, которое привело (могло привести) к ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке.

3. Признать общество с ограниченной ответственностью «Водолей» нарушившим пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в результате заключения и участия в соглашении с Администрацией р.п. Евлашево Кузнецкого района Пензенской области по передаче муниципального имущества без проведения торгов, которое привело (могло привести) к ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке.

4. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства не выдавать.

5. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу антимонопольного органа для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших установленное нарушение антимонопольного законодательства, к административной ответственности.