

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 33-07/16

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«17» августа 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) рассмотрено заявление Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области на неправомерные действия Администрации Неплюевского сельского поселения Карталинского муниципального района Челябинской области (далее – Администрация), выразившиеся в заключении договора временного пользования движимым и недвижимым имуществом б/н от 14.12.2013 (далее – Договор от 14.12.2013) с нарушением требований антимонопольного законодательства.

При рассмотрении представленных документов установлено следующее.

14.12.2013 между Администрацией и МУП «ЖКХ» Неплюевского сельского поселения (далее - МУП «ЖКХ») заключен Договор от 14.12.2013. Из 10 объектов, являющихся предметом Договора от 14.12.2013, 6 объектов - муниципальное имущество:

- электростанция (1992 г.);
- скважина с. Неплюевка (1976 г.);
- скважина с. Неплюевка (1976 г.);
- скважина п. Акмулла (1976 г.);
- скважина п. Коноплянка (1976 г.);
- водовод (1976 г.) (далее – Объекты водоснабжения).

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам, ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих

переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, указанных в данной части.

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в [части 1](#) настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации, Водным [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации, Лесным [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации, [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о недрах, [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

С момента официального опубликования (08.05.2013) 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 № 103-ФЗ) 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](#) Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) и [статьей 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении установлено, что права 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.

Согласно [части 3 статьи 41.1](#) Закона о водоснабжении 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

В соответствии с [частью 5 статьи 5](#) Закона № 103-ФЗ с 08.05.2013 передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, при условии, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 могло осуществляться посредством заключения договора аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Однако МУП «ЖКХ» муниципальное имущество – Объекты водоснабжения переданы Администрацией во временное безвозмездное пользование и на срок, превышающий 3 года.

Таким образом, заключение Договора от 14.12.2013 сроком до 31.12.2019 года, в части передачи во временное пользование Объектов водоснабжения, без проведения торгов после вступления в силу части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении недопустимо, в связи с необходимостью проведения торгов в соответствии с требованиями законодательства о водоснабжении.

Также с момента официального опубликования Закона № 103-ФЗ права 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, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут (письмо ФАС России от 05.10.2015 № АД/53812/15).

Действия по передаче прав на объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем закрепления указанных объектов, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за государственными или муниципальными предприятиями могут быть рассмотрены на предмет нарушения [статьи 15](#) Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами;

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся, в том числе сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В рассматриваемом случае действиями Администрации по заключению договора временного пользования движимым и недвижимым имуществом от 14.12.2013 без проведения торгов могут создаваться преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности МУП «ЖКХ» ввиду предоставления муниципального имущества - Объектов водоснабжения в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением требований действующего законодательства, ограничения доступа на товарный рынок иных хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 4.2 Договор от 14.12.2013 каждая из сторон вправе во всякое время отказаться от настоящего договора, известив об этом другую сторону в письменной форме за 5 дней до предполагаемого срока расторжения.

С 05.01.2016 вступили в силу изменения в статью 39.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которыми в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в действиях Администрации признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо:

1) **в срок до 15 октября 2016 года** принять меры, направленные на устранение причин и условий нарушения антимонопольного законодательства, путем:

1.1) информирования МУП «ЖКХ» о прекращении с 25 декабря 2016 года Договора

от 14.12.2013, в части передачи во временное пользование муниципального имущества - Объектов водоснабжения, и необходимости возврата указанного муниципального имущества в муниципальную казну в срок до 25 декабря 2016 года, а также о намерении его предоставления в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе Закона № 103-ФЗ, Закона о водоснабжении, антимонопольного законодательства;

1.2) организации принятия мер в целях предоставления муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и (или) водоотведения, с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе по техническому обследованию муниципального имущества, согласованию с органом исполнительной власти, осуществляющим регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов) сведений, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;

2) **в срок до 25 декабря 2016 года** прекратить действия, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем:

2.1) возврата муниципального имущества, (Объектов водоснабжения), переданного МУП «ЖКХ» по Договору от 14.12.2013, в муниципальную казну;

2.2) обеспечения соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и (или) водоотведения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих получение МУП «ЖКХ» писем, указанных в пункте 1 настоящего предупреждения, актов органов местного самоуправления Неплюевского сельского поселения Карталинского муниципального района Челябинской области, направленных на принятие мер в целях предоставления муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и (или) водоотведения, с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе по техническому обследованию муниципального имущества и т.д., надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих принятие мер по возврату муниципального имущества - Объектов водоснабжения в муниципальную казну, актов приема-передачи в муниципальную казну Объектов водоснабжения; а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлено в пользование муниципальное имущество – Объекты водоснабжения с приложением следующих надлежаще заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении данного имущества, с приложением извещения о проведении торгов (с указанием сайта и даты размещения), протоколов, составленных при их проведении, договоров, предусматривающих переход прав владения (пользования) в отношении имущества, иные документы, подтверждающие основания передачи имущества в пользование, в случае принятия решения о предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества – Объектов водоснабжения).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 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.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.