

РЕШЕНИЕ 038/44/20

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена 13 декабря 2020 года.

Полный текст решения изготовлен ___ января 2020 года.

Председатель Комиссии:

.... – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

Члены Комиссии:

..... – главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

....В.В. – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

в присутствии представителя Усть-Удинского городского поселения (доверенность б/н от 10.01.2020 г.),

в отсутствие представителей иных лиц, участвующих в деле, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 038/01/15-1762/2019 от 07.11.2019 г., возбужденное по признакам нарушения Администрацией Усть-Удинского городского поселения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступили материалы Прокуратуры Усть-Удинского района Иркутской области в целях проведения проверки вопроса о возможном нарушении антимонопольного законодательства при передаче муниципального имущества Администрацией Усть-Удинского городского поселения Усть-Удинского района (далее –

Администрация Усть-Удинского городского поселения, Администрация). По результатам рассмотрения указанных материалов установлено следующее.

Между Администрацией Усть-Удинского городского поселения и обществом с ограниченной ответственностью «Водолей Профи» (далее – ООО «Водолей Профи») заключен договор на временное владение муниципальным имуществом №2 от 16.05.2018г.

Предметом договора на временное владение муниципальным имуществом №2 от 16.05.2018г. Являются объекты холодного водоснабжения, срок эксплуатации которых составляет более пяти лет. Срок действия договора установлен до момента заключения концессионного соглашения.

Иркутским УФАС России в действиях Администрации Усть-Удинского городского поселения установлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении с ООО «Водолей Профи» договора на временное владение муниципальным имуществом № 2 от 16.05.2018 г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения, в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 данной статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 данного Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании вышеизложенного, Администрации Усть-Удинского городского поселения выдано предупреждение № 136/18 от 11.10.2018 г. о прекращении действий которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, путем осуществления передачи муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанного договора в порядке, установленном действующим законодательством, в срок до 29.04.2019 г.

Администрацией Усть-Удинского городского поселения в адрес Иркутского УФАС России было представлено ходатайство (вх. № 6805-ЭП/19 от 17.05.2019 г.) о продлении срока исполнения предупреждения, которое Иркутским УФАС России было удовлетворено, срок исполнения продлен до 28.10.2019 г.

Администрацией Усть-Удинского городского поселения в адрес Иркутского УФАС России представлено ходатайство (вх. № 15299/19 от 22.10.2019 г.) о продлении срока исполнения предупреждения до 28 апреля 2020 года ввиду того, что в настоящее время Администрацией Усть-Удинского муниципального образования осуществляется доработка конкурсной документации, в конце ноября 2019 г. планируется согласование конкурсной документации с Министерством жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области, после чего будет проведен конкурс на право заключения концессионного соглашения.

Иркутским УФАС России принято решение об отказе в удовлетворении заявленного ходатайства, ввиду отсутствия достаточных оснований полагать, что предупреждение не могло быть выполнено в установленный срок.

Таким образом, Администрацией Усть-Удинского городского поселения не исполнено предупреждение № 136/18 от 11.10.2018 г.

Согласно части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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 связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Иркутского УФАС России от 07.11.2019 г. № 038/489/19 возбуждено дело № 038/01/15-1762/2019 в отношении [Администрации Усть-Удинского городского поселения Усть-Удинского района](#) (666352, Иркутская область,

Усть-Удинский район, рабочий поселок Усть-Уда, ул. Мира, д. 19; ИНН: 3806003002; ОГРН: 1053806023622) по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении Администрацией с ООО «Водолей Профи» договора на временное владение муниципальным имуществом № 2 от 16.05.2018 г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения, в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/15-1762/2019 от 07.11.2019 г. комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 038/01/15-1762/2019 от 07.11.2019 г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее-Порядок).

Временной интервал исследования товарного рынка.

В качестве временного интервала исследования принимается интервал с даты заключения действия договора на временное владение муниципальным имуществом № 2 – 16 мая 2018 года по установленную дату исполнения предупреждения – 28 октября 2019 года.

Продуктовые границы рынка товарного рынка определены услугами водоснабжения.

Определение географических границ товарного рынка.

На основании особенностей и свойств услуг водоснабжения, с учетом единственной возможности транспортировки и приобретения товара по соответствующим системам коммунальной инфраструктуры географическими границами товарного рынка является зона обслуживания потребителей в границах р.п. Усть-Уда Усть-Удинского района Иркутской области.

Действия Администрации Усть-Удинского городского поселения, выразившиеся в заключении с ООО «Водолей Профи» договора на временное владение муниципальным имуществом № 2 от 16.05.2018 г., предусматривающего временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения, в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке, в том числе, могут привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности иными хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

Администрацией Усть-Удинского городского поселения представлено ходатайство о прекращении дела о нарушении антимонопольного законодательства ввиду того, что договор на временное владение муниципальным имуществом № 2 был признан Арбитражным судом Иркутской области недействительным, муниципальное имущество возвращено собственнику, вследствие чего нарушение антимонопольного законодательства устранено.

Администрацией Усть-Удинского городского поселения в материалы дела представлен договор № 2 временного владения муниципальным имуществом от 17.05.2019 г., предметом которого выступают объекты коммунальной инфраструктуры, являющиеся предметом договора № 2 временного владения муниципальным имуществом от 16.05.2018 г.

ООО «Водолей профи» в ходе рассмотрения дела представлены пояснения, из которых следует следующее: подготовка конкурсной документации в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях занимает длительное время, вследствие чего ранее заявленные ходатайства ответчика о продлении сроков исполнения предупреждения антимонопольного

органа являются обоснованными. Кроме того, ООО «Водолей профи» указано, что заключение органом местного самоуправления концессионного соглашения поставлено в зависимость от решения Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области о согласовании конкурсной документации, вследствие чего вина Администрации Усть-Удинского городского поселения отсутствует.

Иных доказательств (сведений, документов) лицами, участвующими в рассмотрении дела, не представлено.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/15-1762/2019, исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

Положениями части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» установлено, что 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 объекта или одно такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, **передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионным соглашениям** (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения, являющихся предметом договоров на временное владение муниципальным имуществом № 2 от 16.05.2018г., № 2 от 17.05.2019 г. может осуществляться только по

концессионному соглашению.

Исходя из вышеизложенного, Администрация Усть-Удинского городского поселения не имела правовых оснований для заключения рассматриваемых договоров на временное владение муниципальным имуществом.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) данного закона.

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 в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, следствием чего ограничивается доступ в отношении имущества другим хозяйствующим субъектам для осуществления предпринимательской деятельности.

Комиссией Иркутского УФАС России ходатайство ответчика рассмотрено и отклонено, поскольку нарушение антимонопольного законодательства выражается в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами – конкурентами ООО «Водолей профи», которое осуществляется органом местного самоуправления по настоящее время, ввиду заключения между Администрацией Усть-Удинского городского поселения и ООО «Водолей профи» договора № 2 на временное владение муниципальным имуществом от 17.05.2019 г. в нарушение действующего законодательства.

Фактическое пользование муниципальным имуществом ООО «Водолей профи» на основании вышеуказанных договоров временного владения муниципальным имуществом в нарушение требований действующего законодательства осуществляется с 16.05.2018 г. по настоящее время. Таким образом, хозяйствующим субъектам, которые могли бы использовать муниципальное имущество на основании концессионного соглашения в установленном законом порядке, созданы препятствия для осуществления предпринимательской деятельности.

Более того, Администрацией Усть-Удинского городского поселения неоднократно заявлялись ходатайства о продлении сроков исполнения предупреждения после вступления в силу судебного акта о признании договора недействительным, из чего следует, что органу местного самоуправления известно существо вменяемого правонарушения, а также факт того, что нарушение антимонопольного законодательства не устранено по настоящее время.

Комиссии Иркутского УФАС России представляются необоснованными доводы ООО «Водолей профи» о длительности процесса заключения концессионного соглашения и обоснованности ходатайства органа местного самоуправления о продлении сроков исполнения предупреждения в силу следующего.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" до момента заключения рассматриваемых договоров прошло более пяти лет.

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Закона N 103-ФЗ с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Таким образом, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Законом о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

С учетом положений действующего законодательства и сроков исполнения предупреждения (с 11.10.2018 г. по 28.10.2019 г.) Администрации Усть-Удинского городского поселения был предоставлен разумный и обоснованный срок для прекращения нарушения антимонопольного законодательства и распоряжения муниципальным имуществом в установленном порядке.

Ответчиком в материалы дела не представлено доказательств того, что в установленный срок предупреждение антимонопольного органа не могло быть исполнено.

Кроме того, ответчиком не представлено доказательств того, что действия Министерства жилищной политики, энергетики и транспорта Иркутской области (далее – Министерство) необоснованно воспрепятствовали исполнению предупреждения антимонопольного органа. Действия Министерства в судебном порядке Администрацией Усть-Удинского городского поселения не оспаривались.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам 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 частности запрещаются: необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

На основании вышеизложенного, Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/15-1762/2019 от 07.11.2019 г. пришла к выводу о нарушении Администрацией Усть-Удинского городского поселения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении Администрацией с ООО «Водолей Профи» договоров на временного владения муниципальным имуществом, предусматривающих временное владение и

пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения, в нарушение положений ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

Лицам, участвующим в рассмотрении дела, 05.12.2019 г. направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела № 038/01/15-1762/2019 от 07.11.2019 г.

Администрацией Усть-Удинского городского поселения представлены возражения, которые не содержат ссылок на новые существенные обстоятельства, которые могли бы повлиять на выводы антимонопольного органа и свидетельствовать об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Иными лицами, участвующими в рассмотрении настоящего дела, возражений (пояснений, доказательств) на заключение об обстоятельствах дела представлено не было.

Согласно ч. 4 ст. 41 Закона о защите конкуренции, на основании решения комиссия выдает предписание. Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определенные решением действия в установленный предписанием срок, подписывается председателем комиссии и членами комиссии, присутствующими на заседании комиссии.

Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с решением. Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия (часть 2 статьи 50 Закона о защите конкуренции).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 15 и 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать [Администрацию Усть-Удинского городского поселения Усть-Удинского района](#) (666352, Иркутская область, Усть-Удинский район, рабочий поселок Усть-Уда, ул. Мира, д. 19; ИНН: 3806003002; ОГРН: 1053806023622) нарушившей пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с совершением действий, выразившихся в заключении Администрацией с обществом с ограниченной ответственностью «Водолей Профи» (664047, Иркутская область, г. Иркутск, ул. Александра Невского, д. 4, кв. 12; ИНН: 3849058479; ОГРН: 1163850065950) договоров на временное владение муниципальным имуществом № 2 от 16.05.2018г., № 2 от 17.05.2019 г., предусматривающих временное владение и пользование муниципальным имуществом – объектами водоснабжения и иным недвижимым имуществом, технологически и функционально связанным с объектами водоснабжения, в нарушение положений статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что приводит или может привести к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем недопущения возникновения конкурентных отношений между потенциальными пользователями – хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном законом порядке.

2. Выдать Администрации Усть-Удинского городского поселения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем осуществления передачи прав владения и пользования в отношении муниципального имущества – **объектов водоснабжения** и иного недвижимого имущества, технологически и функционально связанного с объектами водоснабжения, являющегося предметом вышеуказанных договоров, с соблюдением порядка, предусмотренного статьей 41.1. Федерального закона № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», в срок до **14.09.2020 г.**

3. Копию решения направить в адрес лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела.

4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.