ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной

службы по

Кабардино-Балкарской

Республике

ул. Тарчокова, 18, г. Нальчик, 360030

тел.(8662) 40-95-83, факс (8662) 40-92-82

e-mail: to07@fas.gov.ru

www.kbr.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Ответчик:

Местная администрация

сельского поселения Камлюково

Зольского муниципального района

Кабардино-Балкарской Республики

361715, КБР, Зольский район,

с. Камлюково, ул. Калмыкова, д. 73

Заинтересованное лицо:

Общество с

ограниченной ответственностью

«Гарант»

361711, КБР, Зольский район,

с. Малка, ул. Хуранова, д. 2

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №007/01/15-554/2023

26 февраля 2024 года г. Нальчик

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя:

– заместителя руководителя Управления;

Членов Комиссии:

– начальника отдела Управления;

– главного специалиста-эксперта Управления,

рассмотрев дело №007/01/15-554/2023, возбужденное в связи с наличием в бездействии местной администрации сельского поселения Камлюково Зольского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии со статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

Кабардино-Балкарскому УФАС России (далее – Управление) по результатам заседания межведомственной рабочей группы по обеспечению законности в сферах жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса рекомендовано проанализировать заключенные органами местного самоуправления с субъектами хозяйствования договоры аренды в отношении объектов водоснабжения, а также решить вопрос о наличии оснований для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В этих целях Управлением в адрес Государственного комитета Кабардино-Балкарской Республики по тарифам и жилищному надзору направлен запрос о предоставлении документов, предоставленных хозяйствующими субъектами, владеющими объектами водоснабжения с целью установления соответствующих тарифов.

Так, согласно представленным материалам, между местной администрацией сельского поселения Камлюково Зольского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики (далее – администрация) и обществом с ограниченной ответственностью «Гарант» 10 мая 2012 года заключен договор аренды имущества водопроводных сетей №41.

По акту приема-передачи от 10.05.2012, приложенному к договору, передано соответствующее имущество. Согласно пункту 2.1 договора имущество передается в аренду на срок 12 месяцев с момента заключения договора. При этом, пунктом 2.2 договора предусмотрена возможность пролонгировать данный договор сторонами на тех же условиях и на тот же срок. Как установлено Комиссией, на момент рассмотрения материалов, объекты централизованных систем холодного водоснабжения находятся во владении общества с ограниченной ответственностью «Гарант». Таким образом, названный договор автоматически пролонгирован.

По результатам рассмотрения материалов, усмотрев в бездействии администрации признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции Управлением 02.05.2023 выдано предупреждение о прекращении местной администрацией действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем совершения всех действий, направленных на возврат преданного обществу с ограниченной ответственностью «Гарант» по договору аренды имущества водопроводных сетей №41 от 10.05.2012 имущества администрации (перечень имущества указан в договоре аренды имущества водопроводных сетей №41 от 10.05.2012).

Согласно предупреждению указанные действия необходимо было осуществить в течение 30 рабочих дней с момента его получения.

Предупреждение получено местной администрацией 04.05.2023, следовательно, крайним днем срока выполнения предупреждения надлежит считать 20.06.2023.

По состоянию на 05 июля 2023 года в Управление сообщений от администрации о выполнении предупреждения в установленный срок не поступало. Иных

подтверждений выполнения предупреждения не имеется.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закон 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 и в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике от 05 июля 2023 года №69/23 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», в связи неисполнением местной администрацией предупреждения от 02.05.2023 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Управления, принимая во внимание имеющиеся материалы, пришла к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции к функциям антимонопольных органов относится обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства 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, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов.

Нормативные и индивидуальные правовые акты, иные решения лиц, перечисленных в пункте 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, их действия (бездействие), соглашения и (или) согласованные действия, способные влиять на конкуренцию на товарных рынках, в том числе принятые (совершенные) в связи с реализацией властных полномочий, подлежат антимонопольному контролю в соответствии со статьями 15 и 16 Закона о защите конкуренции.

На основании части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и 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).

Как установлено, договор аренды имущества водопроводных сетей №41 заключен 10.05.2012 с обществом с ограниченной ответственностью «Гарант» без проведения торгов (конкурсов).

Закон о защите конкуренции в редакции от 01.07.2011, действовавшей на момент заключения названного договора, устанавливал, что 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, приведенных в данной статье (части 1 статьи 17.1).

В случаях, предусмотренных законом, договор аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть заключен только по результатам проведения торгов.

В связи с этим договор аренды названного имущества, заключенный на новый срок без проведения торгов, является ничтожным (статья 168 ГК РФ), равно как и соглашение о продлении такого договора (пункт 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 №73 «Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды»).

Федеральный закон от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении водоотведении) регулирует отношения в сфере водоснабжения и водоотведения.

В настоящее время, особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, регулируется статьями 41.1 – 41.4 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Согласно части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении 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 данным 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 данного закона.

Как установлено частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных данным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Также, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) закон связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию.

Согласно части 2 той же статьи 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.

В свою очередь, отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, регулируются Федеральным закон от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

По концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (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.

Как установлено частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения может быть осуществлена органом местного самоуправления только путем проведения конкурсных процедур.

Учитывая вышеизложенное, договор аренды, заключенный 01.07.2011 сроком на 12 месяцев, не мог быть пролонгирован – администрации следовало возвратить переданное по договору имущество и предоставить его при необходимости определенному хозяйствующему субъекту в порядке проведения конкурентных процедур.

В целях выявления недопущения, ограничения или устранения конкуренции в бездействии администрации, в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 01.07.2022 по 01.07.2023.

На исследуемом товарном рынке под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Таким образом,

предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом – объектами водоснабжения может рассматриваться как товар.

Географические границы товарного рынка: границы территории, на которой осуществляет свои полномочия местная администрация сельского поселения Камлюково Зольского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики, т.е. границы муниципального образования – местной администрации сельского поселения Камлюково Зольского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Объекты централизованных систем холодного водоснабжения могли быть предметом конкурса на право заключения договора аренды, концессионного соглашения.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 05.04.2011 №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 тех случаях, 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 право ведения деятельности на нем.

Передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурса конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурентных процедур, создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества.

В связи с бездействием, выражающимся в непринятии мер по возврату переданного обществу с ограниченной ответственностью «Гарант» объектов водоснабжения, распоряжение которыми в осуществляется с особенностями, установленными статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (необходимость проведения конкурентных процедур при их предоставлении), местной администрацией сельского поселения Камлюково Зольского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики ограничена конкуренция.

При таких обстоятельствах, Комиссия решила квалифицировать бездействие

местной администрацией сельского поселения Камлюково Зольского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики нарушающими часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.