

Прокуратура Мотыгинского района

<.....>

Администрация Южно-Енисейского
сельсовета

<.....>

ООО «Ангарская ТГК»

<.....>

РЕШЕНИЕ

по делу № 56-16-17

1 июня 2017 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 28 июня 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 июня 2017 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии - <...> /руководитель управления; члены Комиссии - <...>, начальник отдела контроля органов власти; <...>, старший государственный инспектор отдела естественных монополий, рассмотрела дело № 56-16-17, возбужденное в отношении Администрации Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района и ООО «Ангарская теплоэнергетическая компания» (далее – ООО «Ангарская ТГК») по признакам нарушения абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - 3 «О защите конкуренции»), выразившимся в заключении антиконкурентного соглашения о передаче/получении ООО «Ангарская ТГК» муниципального имущества – объектов водоснабжения для обеспечения водоснабжения потребителей п. Южно-Енисейск и п. Кировский без проведения публичных процедур по договорам аренды № 01/2015 от 09.01.2015 и № А-01/2016 от 17.08.2016.

Рассмотрев настоящее дело рассмотрено 28.06.2017 с участием представителя Ответчика – генерального директора ООО «Ангарская ТГК» <.....>, в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела.

УСТАНОВИЛА:

адрес Красноярского УФАС России поступило обращение прокуратуры отыгинского района Красноярского края (вх. № 6584 от 20.04.2017) с просьбой провести проверку на предмет соответствия антимонопольному законодательству договора аренды муниципального имущества №А-01/2016 от 17.08.2016, заключенного Администрацией Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района с ООО «Ангарская ТГК» без проведения публичных процедур.

Кроме того, в адрес Красноярского УФАС России поступило обращение Администрации Мотыгинского района (вх. № 5652 от 10.04.2017) с просьбой дать разъяснение по вопросу правомерности заключения без торгов договора аренды № А- /2015 от 09.01.2015 муниципального имущества – объектов водоснабжения п. Южно-Енисейск между Администрацией Южно-Енисейского сельсовета и ООО «Ангарская ТГК».

Представленная в вышеуказанных обращениях информация, анализ действующего законодательства позволили антимонопольному органу прийти к выводам о наличии в действиях Администрации Южно-Енисейского сельсовета и ООО «Ангарская ТГК» признаков нарушения абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», проявившихся в заключении антиконкурентного соглашения о передаче/получении ООО «Ангарская ТГК» муниципального имущества – объектов водоснабжения для обеспечения потребителей водоснабжением п. Южно-Енисейск и п. Кировский без проведения публичных процедур по договорам аренды № А-01/2015 от 09.01.2015 и № А- /2016 от 17.08.2016, вследствие чего Красноярским УФАС России на основании приказа № 115 от 04.05.2017 принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Южно-Енисейского сельсовета и ООО «Ангарская ТГК».

В ходе рассмотрения дела были установлены следующие фактические обстоятельства.

30.11.2013 Администрацией Южно-Енисейского сельсовета было размещено извещение №301113/4223510/01 о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды недвижимого имущества – комплекса объектов, используемых для водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский (здания насосных станций, водопроводные сети, накопительная емкость, уличная распределительная водопроводная сеть со смотровыми колодцами, 7 водоразборных колонок, 2 насоса).

Указанный аукцион был признан несостоявшимся, с ООО «Ангарская ТГК», как с лицом, подавшим единственную заявку на участие в аукционе, 09.01.2014 был заключен договор аренды имущества № А-01/2014, срок действия которого 364 календарных дня с даты его подписания. При этом договором была установлена возможность его продления на срок не более, чем 5 лет.

09.01.2015 между Администрацией п. Южно-Енисейск и ООО «Ангарская ТГК» был заключен договор аренды № А-01/2015, предметом которого являлся вышеуказанный комплекс объектов, используемых для водоснабжения п.Южно-Енисейск и п. Кировский. При этом в преамбуле договора содержится ссылка на проведенный ранее аукцион (извещение № 301113/4223510/01 от 30.11.2013). Срок действия договора установлен 364 календарных дня с даты подписания.

09.01.2015 между Администрацией п. Южно-Енисейск и ООО «Ангарская ТГК» был

включен договор аренды № А-02/2015, при этом предмет договора был изменен: включена водоразборная колонка на распределительной сети по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Дачная, 8 и водоразборная колонка на тепловых сетях по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Спортивная, 16а, остальные объекты, используемые для водоснабжения п.Южно-Енисейск и п. Кировский, оставлены без изменения (2 здания насосных станций с оборудованием, необходимым для их эксплуатации, а именно: водопроводные сети, накопительная емкость, уличная распределительная водопроводная сеть со смотровыми колодцами, 5 водоразборных колонок, 2 насоса). В преамбуле договора содержится ссылка на проведенный ранее аукцион (извещение № 301113/4223510/01 от 30.11.2013). Срок действия договора установлен 364 календарных дня с даты подписания.

31.08.2016 между Администрацией п. Южно-Енисейск и ООО «Ангарская ТК» был заключен договор аренды № А-01/2016 муниципального имущества - объектов, используемых для водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский, в преамбуле которого также содержится ссылка на аукцион (извещение № 301113/4223510/01 от 31.11.2013). Срок действия данного договора – 364 календарных дня с 31.08.2016, при этом предусмотрена возможность его продления в соответствии с действующим законодательством, но не более чем на срок до 01.03.2019.

Также было установлено в ходе рассмотрения дела, согласно выписке из реестра муниципального имущества п. Южно-Енисейск Мотыгинского района на основании акта приема-передачи от 10.08.2005 в казну муниципального образования поселка Мотыгино переданы: здание насосной станции, расположенное по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Правонабережная, 3, сеть водопровода от насосной станции до накопительной емкости, а также сеть водопровода по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Спортивная. Кроме того, согласно акту приема-передачи от 04.08.2004 от КУМИ Администрации Мотыгинского района в казну муниципального образования п. Южно-Енисейск было передано здание насосной станции, расположенное по адресу: п. Кировск, а также насосы насосной станции п. Южно-Енисейск и насосной станции п. Кировска.

Водопроводная сеть по адресу: п. Южно-Енисейск, от насосной станции до накопительной емкости, построена в 1977 году; накопительная емкость в 2002 году; здание насосной станции по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Правонабережная, 3, построено в 1960 году; уличная распределительная водопроводная сеть со смотровыми колодцами по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Спортивная, эксплуатируется с 2001 года; год ввода в эксплуатацию насосов насосных станций п. Южно-Енисейск и Кировска – 1999 г.

В ходе рассмотрения дела лицами, участвующими в деле, были представлены следующие устные и письменные пояснения.

Администрация п. Южно-Енисейск пояснила, что водопроводные сети п. Южно-Енисейск, а также насосная станция, расположенная по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Правонабережная, 3, числятся в реестре муниципальной собственности поселка, однако в месте с тем, надлежащим образом право муниципальной собственности на указанные объекты не оформлено, вследствие чего Администрацией п. Южно-Енисейск заключены договоры подряда на выполнение комплекса кадастровых и иных работ (договор подряда № 2/ю от 16.05.2017, договор № 10/15 на выполнение работ от 16.04.2015) с целью постановки указанных объектов на кадастровый учет и дальнейшей передачи эксплуатанту в соответствии с действующим законодательством.

договоры аренды № А-01/2015 от 09.01.2015 и № А-01/2016 от 17.08.2016 между Администрацией п. Южно-Енисейск и ООО «Ангарская ТГК» были заключены без торгов вследствие того, что аукционной документацией открытого аукциона на право заключения договора аренды недвижимого имущества – комплекса объектов, используемых для водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский (извещение № 301113/4223510/01) и договором аренды имущества № А-01/2014 от 09.01.2014 была предусмотрена возможность продления договора аренды № А-01/2014 от 09.01.2014 на срок до 5 лет, однако, ввиду отсутствия права муниципальной собственности на ряд объектов, передаваемых в аренду, Администрация поселка вынуждена была заключать договоры на срок 364 дня.

Согласно письменным пояснениям ООО «Ангарская ТГК», Администрацией Южно-Енисейского сельсовета 30.11.2013 был объявлен аукцион по передаче объектов водоснабжения, при этом документацией аукциона был предусмотрен срок договора аренды 364 дня с возможностью пролонгации на срок не более 5 лет, что, по мнению Администрации, обусловлено отсутствием регистрации права муниципальной собственности на передаваемые объекты водоснабжения. На момент объявления аукциона п. Южно-Енисейск являлся городским поселением, и на Администрации поселка была возложена обязанность организации водоснабжения населения, в противном случае, в отсутствие эксплуатанта имущества, Администрации пришлось бы осуществлять водоснабжение собственными силами. Кроме того, отсутствие права муниципальной собственности и каких-либо юридически значимых регистрационных документов, позволяющих установить срок эксплуатации объектов водоснабжения, не позволяло, по мнению ООО «Ангарская ТГК», осуществить передачу вышеуказанного имущества в соответствии с требованиями Федерального закона «О концессионных соглашениях». Также Общество сообщило, что от Администрации в его адрес поступали письма с предложением перезаключить действующий договор аренды от 09.01.2014 № А-01/2014 на новые сроки. На основании изложенного, ООО «Ангарская ТГК» полагает, что действия Администрации Южно-Енисейского сельсовета, связанные с перезаключением договора аренды № А-01/2014 от 09.01.2014 на новые сроки в пределах пятилетнего периода, являются правомерными и единственно правильными при существующих обстоятельствах. Кроме того, пункт 3.1 Приказа ФАС России № 67 от 30.11.2013 добавлен уже после подведения итогов аукциона (извещение № 301113/4223510/01 от 30.11.2013).

06.06.2017, на основании статьи 48.1 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией было принято заключение об обстоятельствах дела № 56-16-17; лицам, участвующим в деле, было предложено представить комиссии пояснения, доказательства и привести выводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Генеральный директор ООО «Ангарская ТГК» <.....> относительно доводов, изложенных в заключении об обстоятельствах настоящего дела, пояснил Комиссии, что располагает сведениями о необходимости получения объектов водоснабжения посредством участия в конкурентных процедурах - конкурсе на право заключения концессионного соглашения, однако, полагает, что Администрация Южно-Енисейского сельсовета должна была осуществить регистрацию права муниципальной собственности на объекты водоснабжения, а в отсутствие такой регистрации проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения, а равно принятие участия в нем не представляется возможным.

Комиссия, исследовав материалы дела, ознакомившись с позицией лиц, участвующих

деле, отмечает следующее.

Согласно пункту 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью.

Статьей 132 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что органы местного самоуправления самостоятельно, в том числе управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Законодательный статус и полномочия органов местного самоуправления определены федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Согласно пунктам 1, 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 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. Органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, является ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено, по общему правилу, только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Порядок проведения конкурсов и аукционов на право владения и пользования муниципальным имуществом установлен Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 года № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального

лущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее - приказ ФАС России № 67).

Согласно пункту 3.1 Приказа ФАС России № 67 заключение договоров аренды в отношении объектов водоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ «О водоснабжении»).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении» передача прав владения (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 включаются 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.

Согласно части 3 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении» предусмотрено, 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 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.

При этом согласно части 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», со дня официального опубликования настоящего Федерального закона и до 1 января 2015 года допускается 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, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении» (в редакции настоящего Федерального закона), по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Следовательно, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на

новании концессионного соглашения.

Концессионное соглашение в соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115 – ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях») заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Согласно статье 166 ГК РФ предусмотрено, что сделка является недействительной по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно статье 167 ГК РФ недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и действительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки предусмотрены законом.

Согласно статье 168 ГК РФ сделка (в том числе договор аренды муниципального имущества), нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна.

С учетом изложенного, у Администрации Южно-Енисейского сельсовета и ООО «Игарская ТГК» отсутствовали правовые основания для передачи/получения объектов водоснабжения по договорам аренды имущества №А-01/2015 от 09.01.2015, №А-01/2016 от 17.08.2016 без проведения публичных процедур, так как передача муниципального имущества – объектов водоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) с 01.01.2015 должна осуществляться не иначе как по концессионному соглашению, заключаемому по результатам конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 04.04.2011 № 14686/10 в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному знаку либо права ведения деятельности на нем.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего

илучшие условия, что обеспечивает как равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, так и соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на более выгодных условиях.

В отношении к рынкам теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при выходе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар выйдет в оборот.

Таким образом, передача права владения и (или) пользования вышеуказанными объектами муниципальной собственности без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения.

Кроме того, в соответствии со статьей 3 ФЗ «О концессионных соглашениях» по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением, осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения.

Несомненно с тем, по договору аренды централизованных систем и (или) объектов водоснабжения в соответствии со статьей 42.2 ФЗ «О водоснабжении» арендодатель обязуется предоставить арендатору такие централизованные системы и (или) объекты, за плату во временное владение и в пользование или во временное пользование. Требования о реконструкции объектов водоснабжения к арендатору не предъявляются.

Таким образом, при заключении концессионного соглашения хозяйствующий субъект, получивший муниципальное имущество, обязан произвести комплекс мероприятий по ремонту, обновлению оборудования, что предполагает вложение хозяйствующим субъектом денежных средств в такие объекты водоснабжения. Такие требования являются гарантией того, что имущество, срок эксплуатации которого более 5 лет, будет модернизировано и приведено в соответствие с технологиями, предъявляемыми настоящее время к таким объектам. При заключении договора аренды к арендатору предъявляются требования не предъявляются, на него возлагается лишь бремя текущего содержания муниципального имущества – объектов водоснабжения, обязанности по реконструкции, капитальному ремонту у хозяйствующего субъекта – арендатора нет. Вследствие указанного, ООО «Ангарская ТГК» эксплуатирует имущество, взимая при этом плату с потребителей, но не осуществляет модернизацию морально устаревшего оборудования, на что вправе была бы рассчитывать Администрация п. Южно-Енисейск в результате заключения концессионного соглашения.

статьей 1 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции 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.

Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно абзацу 1 и пункту 4 статьи 16 ФЗ «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, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению конкурентов хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств (пункт 9 Постановления по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016).

Согласно абзацу 1 и пункту 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению 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.

Согласно абзацу 1 и пункту 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению 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.

кая неоднократность имела место при предоставлении Администрацией Южно – Енисейского сельсовета муниципального имущества ООО «Ангарская ТГК» по договорам аренды №А-01/2015 от 09.01.2015, № А-02/2015 от 01.09.2015 и № А-01/2016 от 17.08.2016 без проведения конкурентных процедур.

Администрация Южно-Енисейского сельсовета и ООО «Ангарская ТГК» располагали сведениями о необходимости передачи/получении муниципального имущества посредством проведения конкурентных процедур, что подтверждается пояснениями директора общества, данными на заседании комиссии 28.06.2017, а также проведением в 2013 году открытого аукциона в отношении объектов водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский (извещение № 301113/4223510/01 от 30.11.2013), однако, при передаче муниципального имущества ООО «Ангарская ТГК» в 2015 и 2016 году указанные требования ответчиками были проигнорированы.

Кроме того, в настоящий момент в производстве Красноярского УФАС России находится дело № 134-15-16 о нарушении антимонопольного законодательства, заявителем по которому является ООО «Ангарская ТГК». Общество в своем заявлении обжалует действия Администрации Мотыгинского района Красноярского края, которые, по мнению заявителя, выразились в заключении концессионного соглашения с ООО «Северный энергетический комплекс» на объекты системы теплоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности муниципального образования поселка Мотыгино, без проведения торгов. Учитывая данный факт, ООО «Ангарская ТГК» также известно, что передача прав на объекты водоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет, так же как и на объекты теплоснабжения, осуществляется только путем заключения концессионного соглашения, по общему правилу, по результатам конкурса на право заключения такого соглашения.

Анализ и оценка состояния конкурентной среды на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом, предназначенным для предоставления услуг водоснабжения на территории п. Южно-Енисейск и п. Кировский Мотыгинского района Красноярского края, показал следующее.

До окончания срока действия договора аренды № А-01/2014 от 09.01.2014, между Администрацией п. Южно-Енисейск и ООО «Ангарская ТГК» были заключены договор аренды №А-01/2015 от 09.01.2015, договор аренды № А-02/2015 от 01.09.2015, договор аренды № А-01/2016 от 17.08.2016, срок действия которого 364 дня с момента подписания.

Таким образом, временной интервал исследования товарного рынка определен периодом 2015 (с момента заключения договора аренды № А-01/2015 от 09.01.2015) - текущий период 2017 гг.

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 может рассматриваться как товар.

Администрацией п. Южно-Енисейск на правах собственника муниципального имущества в 2015 и 2016 году передано ООО «Ангарская ТГК» во временное владение и пользование муниципальное имущество: комплекс объектов, используемых для водоснабжения, в частности здания насосных станций, водопроводная сеть и др., о

«м были подписаны соответствующие договоры аренды и акты приема-передачи от 09.01.2015, 01.09.2015, 17.08.2016. Указанное имущество передано в казну муниципального образования поселка Южно-Енисейск, и Администрация в отношении этого осуществляет полномочия собственника, вместе с тем, на ряд объектов: водопроводные сети п. Южно-Енисейск от здания насосной станции до накопительной емкости; уличная распределительная водопроводная сеть, проходящая по ул. Торговая; насосная станция по адресу: п. Южно-Енисейск, ул. Правонабережная, 3, право муниципальной собственности не зарегистрировано. Так как товаром является право владения и (или) пользования муниципальным имуществом муниципального образования п. Южно-Енисейск и п. Кировский, следовательно, единственным продавцом такого права может быть собственник имущества (уполномоченное собственником лицо) - Администрация. В связи с тем, что в границах одного муниципального образования существует только один собственник муниципального имущества, то аналогов рассматриваемого товара нет.

Таким образом, Администрация выступает единственным продавцом на рынке предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования п. Южно-Енисейск и п. Кировский Мотыгинского района Красноярского края.

Учитывая изложенное, за продуктовые границы исследуемого товарного рынка принимаются – предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории п. Южно-Енисейск и п. Кировский Мотыгинского района Красноярского края.

Предоставляемое по договорам аренды от 09.01.2015, 01.09.2015, 17.08.2016 муниципальное имущество должно быть использовано для целей оказания услуг по водоснабжению потребителей на территории п. Южно-Енисейск и п. Кировский.

Таким образом, географические границы рынка предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом в рассматриваемом случае определены территорией муниципального образования п. Южно-Енисейск и п. Кировский.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются действующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемые услуги в пределах определенного временного интервала.

Возможность приобретения товара имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) деятельность по водоснабжению на территории п. Южно-Енисейск и п. Кировский. Так, на территории Мотыгинского района услуги по водоснабжению оказывают: ООО УК «АГРЭ-Сервис», ООО «Импульс», МУП КХ «Орджоникидзевский», ООО «РегионСтройПрогресс», ООО «Северный энергетический комплекс» и др. Следовательно, потенциально имеется большое число покупателей товара, ограниченное только территориальными границами поселения на анализируемом рынке.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу, что рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории муниципального образования п. Южно-Енисейск и п. Кировский является конкурентным среди покупателей данного права. В ходе исследования рассматриваемого товарного рынка установлено наличие непреодолимого административного барьера входа на рынок. Это обусловлено тем, что распоряжаться муниципальным имуществом

жет только его законный собственник (уполномоченное собственником лицо) – орган местного самоуправления – Администрация.

ценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на рассматриваемом рынке вследствие предоставления права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории п. Южно-Енисейск и п. Кировский Мотыгинского района Красноярского края Администрацией п. Южно-Енисейск без проведения торгов ООО «Ангарская ТГК» показала, что действиями администрации, выразившимися негативным вмешательством в конкурентную среду посредством использования административных (волевых) инструментов, конкуренция искажена, имущество передано в пользование конкретному хозяйствующему субъекту ООО «Ангарская ТГК», без предоставления возможности иным хозяйствующим субъектам получить в пользование муниципальное имущество. Вместе с тем, оказание услуг по водоснабжению с использованием вышеуказанного муниципального имущества может осуществляться как хозяйствующими субъектами, действующими в границах муниципального образования Мотыгинский район, так и вне его пределов. Кроме того, для оказания коммунальных услуг необходимо лишь включение в пользование объектов инженерно-технического обеспечения зданий (строений, сооружений), предназначенных для оказания услуг водоснабжения, что может свидетельствовать о возможности получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом на территории п. Южно-Енисейск и п. Кировский Мотыгинского района Красноярского края также хозяйствующими субъектами, ранее не осуществлявшими аналогичную деятельность по оказанию коммунальных услуг.

Комиссией доводы Администрации п. Южно-Енисейск о том, что заключение договоров аренды № А-01/2015 от 09.01.2015 и № А-01/2016 от 17.08.2016 между Администрацией и ООО «Ангарская ТГК» обусловлено возможностью продления договора аренды № А-01/2014 от 09.01.2014 на срок до 5 лет, со ссылкой на пункт 6.1 договора аренды А-01/2014 от 09.01.2014 заключенного по результатам аукциона, и положения статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» отклоняются на основании следующего.

Как указывалось выше, с 07.05.2013 (с момента официального опубликования федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации») и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении», по договорам аренды таких объектов на срок до трех лет. Действующим законодательством не предусмотрена возможность продления договора аренды объектов водоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) после 01.01.2015 ввиду установленных особенностей их передачи по концессионному соглашению.

Комиссией довод генерального директора ООО «Ангарская ТГК» о том, что в отсутствие надлежаще оформленного права муниципальной собственности на объекты водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский проведение конкурса на право заключения концессионного соглашения, а равно участие в нем не представляется возможным, не может быть принят во внимание, поскольку ООО «Ангарская ТГК» не отказалось от участия в антиконкурентном соглашении, более того, своими действиями ООО «Ангарская ТГК», связанными с получением в эксплуатацию вышеуказанных объектов водоснабжения, позволило Администрации в течение нескольких лет не предпринимать действий, направленных на регистрацию в

становленном законом порядке права муниципальной собственности, ввиду отсутствия на то объективной необходимости при наличии эксплуатанта данных объектов. ООО «Ангарская ТГК», в свою очередь, от использования имущества с целью организации водоснабжения населения поселков Южно-Енисейск и Кировский получало прибыль, кроме того, как арендатор несло лишь бремя текущего содержания имущества, когда при заключении концессионного соглашения концессионер обязан осуществить модернизацию морально устаревшего оборудования (срок эксплуатации которого более 5 лет), приведя его в соответствие с технологиями, предъявляемыми в настоящее время к таким объектам, неся при этом определенные материальные, финансовые затраты, явно не соизмеримые с затратами на текущее содержание имущества арендатором.

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях Администрации Южно-Енисейского сельсовета и ООО «Ангарская ТГК» нарушения антимонопольного законодательства – абзаца 1 и пункта 4 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения антиконкурентного соглашения о передаче/получении ООО «Ангарская ТГК» муниципального имущества – объектов водоснабжения без проведения публичных процедур по договорам аренды № А-1/2015 от 09.01.2015, № А-02/2015 от 01.09.2015 и № А-01/2016 от 17.08.2016, что свидетельствует об ограничении конкуренции путем создания необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «Ангарская ТГК» при получении муниципального имущества и устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности получения в пользование вышеуказанного муниципального имущества, что повлекло недопущение конкуренции за право доступа на рынок водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский.

В связи с тем, что на момент рассмотрения дела имущество находится в пользовании ООО «Ангарская ТГК» на основании договора аренды № А-01/2016 от 17.08.2016, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи Администрации Южно-Енисейского сельсовета обязательного для исполнения предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, в частности о принятии мер, направленных на возврат имущества, переданного по договору аренды № А-01/2016 от 17.08.2016 ООО «Ангарская теплогенерирующая компания», в казну муниципального образования, осуществлении дальнейшей передачи муниципального имущества с соблюдением требований антимонопольного законодательства, требований федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Кроме того, Комиссия приходит также к выводу о необходимости выдачи ООО «Ангарская ТГК» предписания о возврате имущества, полученного по договору аренды № А-01/2016 от 17.08.2016, заключенному с Администрацией Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района, в казну муниципального образования Южно-Енисейского сельсовета.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьями 15, 23, 39, 41, 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

Признать Администрацию Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района Красноярского края и ООО «Ангарская теплогенерирующая компания» нарушившими

пункт 1 и пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения антиконкурентного соглашения о передаче/получении ООО «Ангарская ТГК» муниципального имущества – объектов водоснабжения для обеспечения водоснабжения потребителей п. Южно - Енисейск и п. Кировский без проведения публичных процедур по договорам аренды № А-01/2015 от 17.01.2015 и № А-01/2016 от 17.08.2016, что свидетельствует об ограничении конкуренции путем создания необоснованных преимущественных условий деятельности ООО «Ангарская ТГК» при получении муниципального имущества и устранению иных заинтересованных субъектов от возможности получения в пользование вышеуказанного муниципального имущества, что повлекло недопущение конкуренции за право доступа на рынок водоснабжения п. Южно-Енисейск и п. Кировский.

В целях защиты гражданских прав, публичного порядка, обеспечения равного доступа хозяйствующих субъектов к получению муниципального имущества по лицензионному соглашению с соблюдением требований действующего законодательства выдать Администрации Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой целью Администрации Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района надлежит:

в срок до 30.08.2017 принять меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по договору аренды № А-01/2016 от 17.08.2016, заключенному ООО «Ангарская теплогенерирующая компания», в казну муниципального образования;

осуществлять дальнейшую передачу муниципального имущества, являющегося предметом вышеуказанных договоров, с соблюдением требований антимонопольного законодательства, требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О лицензионных соглашениях», Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Выдать ООО «Ангарская ТГК» обязательное для исполнения предписание о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения и о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства, согласно которому ООО «Ангарская ТГК» надлежит в срок до 30.08.2017 принять меры по возврату муниципального имущества, полученного по [договору аренды № А-01/2016 от 17.08.2016](#), заключенному с Администрацией [Южно-Енисейского сельсовета Мотыгинского района](#), в казну муниципального образования Южно-Енисейского сельсовета.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц административных дел по статье 13.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

[Настоящее решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в течение трех месяцев с момента внесения решения.](#)

председатель Комиссии

<...>

члены Комиссии

<...>

<...>