

ООО «Водоканал»

ул. Борисенко, 23 б, стр. 1,
г. Назарово, Красноярский край, 662202
nvodokanal@yandex.ru

Администрация города Назарово

ул. К. Маркса, 19/1, г. Назарово,
Красноярский край, 662200
gorod-nazarovo@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

г.

Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 22 июня 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено 05 июля 2021 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – О.П. Харченко, заместитель руководителя управления - начальник аналитического отдела, члены Комиссии: О.Ю. Ильяшенко, начальник отдела естественных монополий, Е.Л. Трифонова, специалист-эксперт отдела информатизации и контроля рекламы (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 024/01/16-2798/2019 по признакам нарушения Администрацией города Назарово (ИНН 2456001244, ОГРН 1022401589451, Красноярский край, г. Назарово, ул. К. Маркса, 19), ООО «Водоканал» (ИНН 2456009765, ОГРН 1052456002257, Красноярский край, г. Назарово, ул. Борисенко, 23) пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителя Администрации

города Назарово Першиной Е.С. (доверенность № 01-44-2210 от 04.06.2019), представителя ООО «Водоканал» Селедцовой Л.В. (доверенность № 01/2020 от 25.11.2020), установила следующее.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю поступили заявления ООО «Краспромпоставка» (вх. № 15178 от 27.08.2019, ООО «КрасСтройКомплекс» (вх. № 15791), ИП Гинтерс И.Н. (вх. № 15268) о проведении проверки на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства действий администрации города Назарово, связанных с размещением сведений о предложении инвестора (сообщение № 00719/0672015701) с нарушением требований Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ (далее – Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ).

По результатам рассмотрения вышеназванных заявлений в адрес администрации города Назарово управлением было выдано предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в срок до 03.11.2019, выразившихся в нарушении процедуры передачи имущества коммунального назначения по концессионному соглашению, что создало необоснованные преимущественные условия ООО «Водоканал» в получении указанного имущества и привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения города Назарово Красноярского края иным хозяйствующим субъектам (исх. №16417 от 11.10.2019).

В связи с неисполнением вышеуказанного предупреждения в срок, приказом управления от 13.11.2019 № 302 возбуждено дело №126-15-19 (024/01/15-2205/2019).

Нарушение администрацией города Назарово требований антимонопольного законодательства (часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции) и совершение действий в целях их дальнейшей реализации путем достижения с ООО «Водоканал» соглашения или осуществления с ООО «Водоканал» согласованных действий содержат признаки нарушения администрацией города Назарово и ООО «Водоканал» требований статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Дело № 024/01/16-2798/2019 возбуждено приказом Красноярского УФАС России от 31.12.2019 № 333 «О возбуждении дела и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения ООО «Водоканал» и Администрацией города Назарово пункта 4 статьи 16 Закон о защите конкуренции в связи с нарушением процедуры передачи муниципального имущества коммунального назначения (объектов водоснабжения и водоотведения), что повлекло создание необоснованных преимущественных условий ООО «Водоканал» в получении указанного имущества и привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения города Назарово Красноярского края иным хозяйствующим субъектам.

В соответствии с требованиями части 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции Председатель Комиссии 15.01.2020 вынес Определение о назначении дела № 024/01/16-2798/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. № 418 от 15.01.2020). Указанным определением к участию в рассмотрении дела № 024/01/16-2798/2019 привлечены в качестве ответчиков:

- Администрация города Назарово (ИНН 2456001244, ОГРН 1022401589451, Красноярский край, г. Назарово, ул. К. Маркса, 19);
- ООО «Водоканал» (ИНН 2456009765, ОГРН 1052456002257, Красноярский край, г. Назарово, ул. Борисенко, 23).

При рассмотрении заявлений, материалов дела № 024/01/16-2798/2019 установлены следующие фактические обстоятельства, имеющие значение для квалификации действий Администрации города Назарово, ООО «Водоканал», соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Пунктом 1 статьи 34 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ) определено, что структуру органов местного самоуправления составляет, в том числе местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования).

Местная администрация наделяется уставом муниципального образования полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации (пункт 1 статьи 37 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ).

Согласно подпунктам 1 и 2 статьи 55 Устава муниципального образования город Назарово Красноярского края, принятого Решением Назаровского городского Совета Красноярского края от 31.10.1997 № 3-10, администрация города Назарово от имени города Назарово владеет, пользуется и распоряжается имуществом, находящимся в муниципальной собственности города Назарово Администрация г. Назарово вправе передавать имущество г. Назарово во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и Красноярского края, органам местного самоуправления иных муниципальных образований в соответствии с действующим законодательством, настоящим Уставом, решениями Совета депутатов.

В соответствии со статьей 209 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 имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Требования Закона о защите конкуренции применимы, в том числе к отношениям, возникающим в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, урегулированным Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ.

Законами, ограничивающими полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом системы теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, являются Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ, Федеральный закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Согласно статье 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ указанный Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Решением Арбитражного суда Красноярского суда от 09.02.2021 по делу № А33-23049/2020 признано обоснованным решение управления, согласно которому администрация признана нарушившей пункты 2 и 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части нарушения процедуры передачи муниципального имущества коммунального назначения (объектов водоснабжения и водоотведения), что создало необоснованные преимущественные условия ООО «Водоканал» в получении указанного имущества и привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения города Назарово Красноярского края иным хозяйствующим субъектам.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

На основании части 1 статьи 13 Федерального закона № 115-ФЗ концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 настоящего Федерального закона, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 настоящей статьи, а также с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, и в иных предусмотренных федеральным законом случаях (часть 1 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ).

В пункте 1 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ определено, что концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В предложении о заключении концессионного соглашения лицо указывает сведения о соответствии этого лица установленным требованиям, а также сведения, подтверждающие соответствие его инициативы программам комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры поселений, городских округов, государственным программам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальным программам, за исключением случаев, если объектом концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем. Форма предложения о заключении концессионного соглашения утверждается Правительством Российской Федерации.

В пункте 1 статьи 10 Федерального закона № 115-ФЗ установлен перечень существенных условий концессионного соглашения.

Администрацией города Назарово 10.07.2019 на сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети Интернет было размещено сообщение № 100719/0672015/01, содержащее предложение инвестора - ООО «Водоканал», выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения г. Назарово.

Проект концессионного соглашения не содержит существенных условий, а содержит лишь отсылочные нормы к Приложениям к проекту концессионного соглашения.

Согласно данным, содержащимся в сообщении № 100719/0672015/01, размещенном на сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, проект концессионного соглашения, содержит 14 Приложений, а именно: Приложение №1 – «Перечень имущества объекта Соглашения, с технико-экономическими показателями», Приложение №2 – «Перечень документов, удостоверяющих право собственности Концедента на объект Соглашения», Приложение №3 – «Копии документов, подтверждающих право собственности Концедента», Приложение №4 – «Сведения о составе и техническом состоянии имущества в составе объекта Соглашения, подлежащего реконструкции», Приложение №5 – «Акт приёма – передачи документов на объект Соглашения», Приложение №6 – «Перечень иного имущества Соглашения, с технико – экономическими показателями», Приложение №7 – «Сведения о составе и техническом состоянии имущества в составе иного имущества, подлежащего реконструкции», Приложение №8 – «Состав и описание незарегистрированного имущества», Приложение №9 – «План мероприятий по реконструкции имущества в составе объектов Соглашения и объектов имущества в составе иного имущества», Приложение №10 – «Плановые значения показателей деятельности

Концессионера», Приложение №11 – «Описание земельных участков, на которых расположены объект Соглашения и иное имущество», Приложение №12 – «Значения долгосрочных параметров регулирования тарифов на питьевую воду и водоотведение», Приложение №13 – «Плановый необходимый объем валовой выручки Концессионера», Приложение №14 – «Порядок возмещения фактически понесенных расходов Концессионера, подлежащих возмещению в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения и не возмещенных ему на момент окончания срока действия Соглашения и при досрочном расторжении Соглашения».

Вместе с тем, указанные Приложения фактически не размещены, ввиду чего ознакомиться с содержанием приложений, оценить возможность участия с позиции хозяйствующих субъектов – потенциальных концессионеров, не представляется возможным.

Пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закон № 115-ФЗ закрепляет необходимость включения в концессионное соглашение такого существенного условия как обязательства концессионера по созданию и (или) реконструкции объекта концессионного соглашения, соблюдение сроков его создания и (или) реконструкции. Из раздела I проекта концессионного соглашения следует, что «концессионер обязуется за свой счет реконструировать имущество, состав, описание и технико-экономические показатели которого приведены в разделе II настоящего соглашения». Вместе с тем, в разделе II проекта концессионного соглашения указано что «Сведения о составе и описании объекта Соглашения, в том числе о технико-экономических показателях, техническом состоянии передаваемого имущества приведены в Приложении № 1 к настоящему Соглашению. Объект Соглашения принадлежит Концеденту на праве собственности на основании правоустанавливающих документов, перечень которых приведен в Приложении № 2 к настоящему Соглашению. Копии документов, подтверждающих право собственности Концедента на недвижимое имущество, права владения и пользования которым передаются Концессионеру в соответствии с настоящим Соглашением, составляют Приложение №3. Сведения о составе и описании объектов имущества в составе объекта Соглашения, подлежащих реконструкции, в том числе о технико-экономических показателях и техническом состоянии приведены в Приложении №4».

В нарушение части 1 статьи 10, части 4.2 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ в проект концессионного соглашения не был включён ряд существенных условий. В проекте отсутствуют: список имущества объекта Соглашения, с технико-экономическими показателями»; перечень документов, удостоверяющих право собственности Концедента на объект Соглашения; копии документов, подтверждающих право собственности Концедента на имущество; сведения о составе и техническом состоянии имущества в составе объекта Соглашения, подлежащего реконструкции.

В нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона № 115-ФЗ концессионное соглашение не содержит описания объекта концессионного соглашения, с технико-экономическими показателями.

Согласно разделу III концессионного соглашения указано, что «Концедент передает Концессионеру по перечню согласно Приложению №5 документы, относящиеся к передаваемому объекту Соглашения, необходимые для

исполнения настоящего Соглашения, одновременно с передачей соответствующего объекта; состав иного имущества и его описание, в том числе технико – экономические показатели, приведены в Приложении №6; сведения о составе и описании объектов имущества в составе иного имущества подлежащего реконструкции, в том числе, технико-экономические показатели приведены в Приложении №7; состав и описание незарегистрированного имущества приведены в Приложении №8; концессионер обязан за свой счет реконструировать объекты имущества в составе объекта Соглашения и объекты имущества в составе иного имущества в сроки и объемах, указанных в Приложении №9 настоящего Соглашения; концессионер обязан достигнуть плановых значений показателей деятельности, указанных в Приложении №10 к настоящему Соглашению; описание земельных участков: кадастровый номер, местонахождение, площадь, иные сведения из государственного земельного кадастра приведены в Приложении №11; в случае досрочного расторжения настоящего Соглашения возмещение расходов Концессионера по созданию и реконструкции Объектов Соглашения и иных инвестиционных расходов осуществляется в размере расходов Концессионера, подлежащих возмещению в соответствии с законодательством РФ в сфере регулирования цен (тарифов) и невозмещенных Концессионеру на момент расторжения концессионного Соглашения. Порядок и срок возмещения расходов Концессионера, связанных с досрочным расторжением настоящего Соглашения, приведены в Приложении № 12 к настоящему Соглашению; объем валовой выручки, получаемой Концессионером в рамках реализации Соглашения, в том числе на каждый год срока действия Соглашения и оказание Концессионером в рамках настоящего Соглашения услуг осуществляется по регулируемым ценам (тарифам) и с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам). Плановый необходимый объем валовой выручки Концессионера представлен в Приложении № 13 к настоящему Соглашению; расходы Концессионера, подлежащие возмещению в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения и не возмещенные ему на момент окончания срока действия Соглашения, подлежат возмещению в порядке, предусмотренном Приложением № 14 к настоящему Соглашению».

В силу того, что указанные Приложения № 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14 отсутствуют, следует считать, что они не доведены до сведения лиц, желающих подать заявки на заключение концессионного соглашения.

Указанные обстоятельства противоречат целям Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», поскольку не обеспечивают эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям, влияют на волеизъявление участников принять либо не принять участие в заключении концессионного соглашения.

На сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети Интернет 02.09.2019 размещен протокол от 29.08.2019 заседания рабочей группы по рассмотрению заявок о готовности участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения города Назарово согласно сообщению о предложении инвестора № 100719/0672015/01 от 12.07.2019.

В соответствии с указанным протоколом, рассмотрены заявки на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения города Назарово согласно сообщению о предложении инвестора № 100719/0672015/01 от 12.07.2019, поступившие от ООО «КрасСтройКомплекс» и ООО «Ангара».

Рабочая группа заявку о готовности на участие в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения города Назарово, поступившую от ООО «КрасСтройКомплекс», признала не соответствующей требованиям пункта 4 части 4.11 статьи 37 Федерального закона от № 115-ФЗ по следующим основаниям: к заявке приложена справка банка, в которой не указан ИНН организации – ООО «КрасСтройКомплекс», в виду чего невозможно идентифицировать организацию, которая имеет на счете денежные средства; представлены значения долгосрочных параметров Кировской области; долгосрочные параметры по услуге водоснабжение представлены не в полном объеме; долгосрочные параметры по услуге водоотведения не представлены; представлены мероприятия по капитальному ремонту не на весь срок, а на срок до 2029 года; не представлены плановые значения показателей деятельности концессионера; отсутствует порядок возмещения расходов; объем валовой выручки, получаемой концессионером в рамках реализации концессионного соглашения представлен до 2036 года, а срок действия предлагают до 2037 года; представлен на централизованную и нецентрализованную систему холодного водоснабжения, хотя централизованная система холодного водоснабжения в рамках данного концессионного соглашения не предусмотрена; объем валовой выручки от оказания услуг водоотведения не представлен.

Вышеуказанные основания отказа не могут быть признаны состоятельным по следующим причинам. Согласно справке Банка Левобережный от 26.08.2019 № 151/1292, на расчетном счете ООО «КрасСтройКомплекс» по состоянию на 26.08.2019 остаток денежных средств составляет 8 000 837,80. Справка направлена в адрес директора ООО «КрасСтройКомплекс» Никулина Владимира Владимировича, указан юридический адрес - 660119, Красноярский край, ул. 40 лет Победы, дом 2, оф. 631. Информации, указанной в справке, достаточно для того, чтобы идентифицировать ООО «КрасСтройКомплекс», поскольку в приложенной к заявке выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 19.08.2019 указаны тождественные сведения об учредителях ООО «КрасСтройКомплекс» и юридическом адресе. Иные основания отказа, в том числе: долгосрочные параметры по услуге водоснабжение, представлены не в полном объеме; долгосрочные параметры по услуге водоотведения не представлены; представлены мероприятия по капитальному ремонту не на весь срок, а на срок до 2029 года; не представлены плановые значения показателей деятельности концессионера; отсутствует порядок возмещения расходов; объем валовой выручки, получаемой концессионером в рамках реализации концессионного соглашения, представлен до 2036 года, а срок действия предлагают до 2037 года; проект представлен на централизованную и нецентрализованную систему холодного водоснабжения, хотя централизованная система холодного водоснабжения в рамках данного концессионного соглашения не предусмотрена; объем валовой выручки от оказания услуг водоотведения не представлен. Указанные обстоятельства не могли иметь место по причине отсутствия открытой информации на сайте torgi.gov.ru о требованиях к указанным

параметрам торгов. Отсутствие таких сведений в открытом доступе исключает объективную возможность указать в заявке сведения, отвечающие требованиям торгов.

Часть 4.11 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ содержит исчерпывающий перечень требований к заявкам лиц, подающих заявки на заключение концессионного соглашения, а именно:

1) отсутствие решения о ликвидации юридического лица - заявителя (лица, подающего заявку на заключение концессионного соглашения) или о прекращении физическим лицом - заявителем (лицом, подающим заявку на заключение концессионного соглашения) деятельности в качестве индивидуального предпринимателя;

2) отсутствие определения суда о возбуждении производства по делу о банкротстве в отношении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения;

3) отсутствие недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности лица по уплате этих сумм исполненной) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов лица, по данным бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период;

4) наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения).

Рабочая группа по рассмотрению заявки ООО «КрасСтройКомплекс», указав на несоответствие заявки ООО «КрасСтройКомплекс» пункту 4 статьи 4.11, не мотивировала свою позицию.

В силу части 4.7 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении

концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 указанной статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

На сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети Интернет 12.07.2019 размещено предложение ООО «Водоканал» от 29.05.2019 № 768 о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, условия заключения концессионного соглашения изложены в Приложениях к проекту концессионного соглашения.

Вместе с тем, Приложения к проекту концессионного соглашения размещены не были, что нарушило права третьих лиц на подачу заявок на участие в процедуре заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, должно отвечать таким же требованиям. Документов, подтверждающих соответствие требованиям ООО «Водоканал» части 4.11 статьи 37 Федерального закона № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» в антимонопольные орган не представлено, что указывает на создание дискриминационного подхода при принятии заявок на заключение концессионного соглашения и противоречит пункту 8 части 1 статьи 15 Федерального Закона о защите конкуренции.

Отсутствие обязательных условий концессионного соглашения ограничивают конкуренцию, поскольку не позволяют иным лицам, заинтересованным в заключении концессионного соглашения, принять обоснованное решение об участии в подаче заявок на заключение концессионного соглашения.

Статья 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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.

Вход на рынок услуг водоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для водоснабжения.

Следовательно, передача права владения и (или) пользования указанными объектами без создания равных условий для субъектов рынка водоснабжения приводит к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения.

Применительно к рынку водоснабжения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе 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 вводится в оборот.

Администрацией города Назарово 01.10.2019 вынесено Постановление за номером 1373-п «О заключении концессионного соглашения без проведения конкурса» за подписью Главы города Сухарева С.И. В соответствии с указанным

постановлением принято решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения города Назарово без проведения конкурса с обществом с ограниченной ответственностью «Водоканал» г. Назарово на условиях, определенных Проектом концессионного соглашения.

Указанные обстоятельства противоречат целям Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ, поскольку не обеспечивают эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям, влияют на волеизъявление участников принять либо не принять участие в заключении концессионного соглашения.

Отсутствие обязательных условий концессионного соглашения ограничивает конкуренцию, поскольку не позволяет иным лицам, заинтересованным в заключении концессионного соглашения, принять обоснованное решение об участии в подаче заявок на заключение концессионного соглашения.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о нарушении процедуры передачи муниципального имущества коммунального назначения (объектов водоснабжения и водоотведения), что создало необоснованные преимущественные условия ООО «Водоканал» в получении указанного имущества и привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения города Назарово Красноярского края иным хозяйствующим субъектам, что подтверждается материалами дела, в том числе заключением ответчика об обстоятельствах дела № 126-15-19 (024/01/15-2205/2019), предупреждением (исх. №16417 от 11.10.2019).

Решением Арбитражного суда Красноярского края от 29.05.2020, оставленным без изменения постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 19.08.2020, Постановлением Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 07.12.2020 № Ф025093/2020, Ф02-5319/2020 по делу № А33-34086/2019, отказано в удовлетворении требования администрации города Назарово о признании незаконным предупреждения № 16417 от 11.10.2019 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Указанными судебными актами установлено наличие в действиях администрации признаков нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ, а именно наличия угрозы ограничению конкуренции, связанных с неразмещением приложений к проекту концессионного соглашения при размещении предложения ООО «Водоканал» о заключении концессионного соглашения.

Действия администрации города Назарово, связанные с неразмещением приложений к проекту концессионного соглашения на объекты водоснабжения и водоотведения при опубликовании предложении ООО «Водоканал» о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок иных лиц, привели к созданию необоснованных преимущественных условий ООО «Водоканал» к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения в пределах города Назарово Красноярского края и 2 км-автодороги Дорохово-Алтат иным хозяйствующим субъектам.

Кроме того доказательством преднамеренного предоставления преимущественных условий доступа ООО «Водоканал» на товарные рынки водоснабжения, водоотведения в пределах города Назарово Красноярского края и 2 км-автодороги Дорохово-Алтат является заключение администрации города Назарово дополнительного соглашения от 12.12.2019 о продлении срока действия концессионного соглашения №2 от 30.09.2009 до 31.12.2020, имея намерение на заключение нового концессионного соглашения в порядке, предусмотренном статьей 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ после выдачи ответчиком вышеуказанного предупреждения.

Концессионное соглашение № 2 заключено 30.09.2009 со сроком действия до 01.10.2017. Дополнительными соглашениями от 27.06.2016, от 12.12.2019 к концессионному соглашению №2 от 30.09.2020 срок действия концессионного соглашения продлен дополнительным соглашением сторон от 27.07.2016 до 30.01.2020.

Директор ООО «Водоканал» обратился в администрацию города Назарово с обращением о продлении концессионного соглашения до 31.12.2020. Продление соглашения ООО «Водоканал» с Красноярским УФАС не согласовывалось.

Кроме того, Арбитражный суд Красноярского края в решении от 09.02.2021 по делу № А33-23049/2020 указал, что факт заключение вышеуказанного дополнительного соглашения в период выдачи предупреждения свидетельствует о намеренном обходе администрацией города Назарово, ООО «Водоканал» законных процедур передачи муниципального имущества (объектов водоснабжения, водоотведения).

Арбитражным судом по указанному делу установлено, что продление администрацией города Назарово и ООО «Водоканал» срока действия концессионного соглашения №2 от 30.09.2020 до 31.12.2020 дополнительным соглашением от 12.12.2019 в рассматриваемом случае основано не на обстоятельствах, предусмотренных пунктами 86-88 концессионного соглашения № 2 от 30.09.2020, а на желании обойти процедуру передачи имущества муниципального образования города Назарово (объекты водоснабжения, водоотведения), предусмотренную Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ. Доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств, предусмотренных пунктом 88 соглашения, в материалах дела отсутствуют.

Указанные доводы суда первой инстанции поддержаны Постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда от 21.04.2021 по делу № А33-23049/2020.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, суды двух инстанций, соглашаясь с выводами антимонопольного органа, указали, что администрация допустила нарушение пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ в части нарушения процедуры передачи муниципального имущества коммунального назначения (объектов водоснабжения и водоотведения), что создало необоснованные преимущественные условия ООО «Водоканал» в получении указанного имущества и привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения города Назарово Красноярского края иным хозяйствующим субъектам.

Согласно письменным пояснениям администрации города Назарово

представленным в управление (исх. № 396 от 17.05.2021, исх. № 529 от 18.06.2021) в соответствии с дополнительными соглашениями сроки действия концессионных соглашений № 1 от 01.02.2007 и № 2 от 30.09.2009 были продлены до 31.12.2019. В администрацию города Назарово 02.12.2019 поступило обращение директора ООО «Водоканал» Садовской Е.В. о продлении срока концессионных соглашений на один год, то есть до 31.12.2020. При обосновании продления концессионных соглашений №1 и №2 в 2019 году, ООО «Водоканал» представил расчет недополученной прибыли, относительно прибыли заложенной в тарифе. За период 2007 – 2018 г.г. в сумме 54451 тыс. рублей, в том числе по водоснабжению 14 523 тыс. рублей, по водоотведению 39 928 тыс. рублей.

Кроме того, администрация города Назарово в письменных пояснениях указала, что 20.08.2020 было принято постановление администрации от 01.10.2019 № 1373-п «О заключении концессионного соглашения без проведения конкурса», распоряжение от 26.10.2020 № 339-р «Об утверждении дорожной карты по выходу на концессию». В дальнейшем в адрес ООО «Водоканал» направлено уведомление о возврате муниципального имущества в казну города Назарово.

На заседании Комиссии представитель администрации города Назарово по доверенности пояснила, что в соответствии с дополнительными соглашениями к концессионным соглашениям № 1 от 01.02.2007 и № 2 от 30.09.2009 объекты недвижимого имущества (Объект соглашений - Раздел II концессионных соглашений) были переданы в пользование ООО «Водоканал» и фактически им использовалось до 31.12.2020 года.

Согласно письменным пояснениям администрации города Назарово, объекты водоснабжения и водоотведения находились в пользовании ООО «Водоканал» с момента заключения концессионных заключений №1 от 01.02.2007 и №2 от 30.09.2009, в дальнейшем продлялись только сроки указанных концессионных соглашений без движения (приема/передачи) муниципального имущества.

В соответствии с абзацем 1 и пунктом 4 статьи 16 Закона «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 с него хозяйствующих субъектов.

Конкуренция – 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост

или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

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

На момент наступления срока, установленного предписанием от 08.06.2020 по делу № 126-15-19 (024/01/15-2205/2019), ООО «Водоканал» продолжало пользоваться муниципальным имуществом, являющимся предметом концессионного соглашения № 2 от 30.09.2009. Определением Комиссии Красноярского УФАС России от 18.11.2020 года срок исполнения предписания по делу № 126-15-19 (024/01/15-2205/2019) от 08.06.2020 на основании ходатайства Администрации города Назарово был продлен до 31.12.2020.

На основании изложенного, на момент окончания срока исполнения предписания (31.12.2020) возможность пользования муниципальным имуществом на основании концессионного соглашения №2 от 30.09.2009 у ООО «Водоканал» отсутствовала, в связи с окончанием срока дополнительного соглашения от 27.07.2016 – срок установлен до 31.12.2019, а также в связи с окончанием срока дополнительного соглашения от 12.12.2019 - срок установлен до 31.12.2020.

Таким образом, администрацией города Назарово созданы необоснованные преимущественные условия ООО «Водоканал» в получении недвижимого имущества и привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом и доступа на рынки водоснабжения, водоотведения города Назарово Красноярского края иным хозяйствующим субъектам.

На основании изложенного, в действиях ООО «Водоканал», администрации города Назарово содержатся признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 16 Закона «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю по рассмотрению дела № 024/01/10-2652/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Водоканал», Администрацию города Назарово нарушившими пункт 4 части 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции выразившиеся в заключении антиконкурентного соглашения.
2. Обязательное для исполнения предписание Администрации города Назарово и Обществу с ограниченной ответственностью «Водоканал», не выдавать.