

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 5

### о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«21» января 2016 г.

г. Киров

18.11.2015 г. в Кировское УФАС России поступило заявление о нарушении антимонопольного законодательства, направленное Кировским филиалом ОАО «ЭнергосбыТ Плюс», на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Кугушергского сельского поселения Яранского района по предоставлению прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения.

В ходе проверки Кировским УФАС были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Кугушергского сельского поселения (Ссудодатель) на основании соглашения о безвозмездной передаче права пользования имуществом от 12.01.2015 г. (далее – Соглашение) осуществлена передача ООО «Межмуниципальное предприятие «Водопроводно-канализационного хозяйства» (Ссудополучатель) в безвозмездное пользование без проведения процедуры торгов следующего муниципального имущества согласно п. 1.1 Соглашения:

с. Кугушерга: водопроводные сети – 4,5 км; артезианская скважина № 3644; водонапорная башня – 1 шт.

д. Первомайское: водопроводные сети – 2,6 км, артезианская скважина № 5385, водонапорная башня – 1 шт.

Согласно п. 4.1 Соглашения, срок действия настоящего соглашения устанавливается с «12» января 2015 г. по «12» января 2020 г. включительно.

Указанное имущество находится в собственности муниципального образования Кугушергское сельское поселение Яранского района Кировской области (п. 1.2 Соглашения).

В силу [пункта 11 части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) 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, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социально-бытового назначения являются объектами концессионного соглашения.

В соответствии с ч. 3 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, действующим законодательством РФ прямо установлено, что объекты водоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности, могут быть переданы во временное владение и (или) пользование только на основе концессионных соглашений (если дата ввода в эксплуатацию передаваемого объекта на момент проведения конкурса составляет более пяти лет, либо дата ввода в эксплуатацию передаваемого объекта не может быть определена на момент проведения конкурса) или договоров аренды (при отсутствии указанных условий).

Согласно, решения Кугушергской сельской Думы Яранского района от 28.07.2014 №71 объекты водоснабжения имеют следующий год ввода в эксплуатацию:

с. Кукушерга: водопроводные сети – 4,5 км., 1974 г. ввода; артезианская скважина № 3644, 1974 г. ввода; водонапорная башня – 1 шт., 1986 г. ввода.

д. Первомайское: водопроводные сети – 1,5 км., 1986 г. ввода; водопроводные сети – 1,1 км., 1979 г.г. ввода; артезианская скважина № 5385, 1947 г. ввода; водонапорная башня – 1 шт., 1979 г. ввода.

Следовательно, для передачи подобных объектов нормой закона прямо установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования таких объектов – по концессионным соглашениям.

Императивные положения, установленные [ст. 41.1](#) Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», [ст. ст. 3, 4, ч. 1, 2 ст. 10](#) Федерального закона «О концессионных соглашениях», администрацией не были соблюдены.

В соответствии с [частью 1 статьи 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или

муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

При этом 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 (пункт 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», к числу которых относятся обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

По смыслу вышеуказанных норм следует, что любые действия (бездействие) органов местного самоуправления, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, противоречат антимонопольному законодательству РФ.

То есть достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов, в том числе органов местного самоуправления, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением [части 1 статьи 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции», арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Несоблюдение действующего законодательства, а именно заключение соглашения о безвозмездной передаче права пользования системами водоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, в нарушение ч. 3 ст. 41.1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» приводит и (или) может привести к ограничению конкуренции, так как лишает других хозяйствующих субъектов возможности приобрести права на указанное имущество на законных основаниях посредством участия в торгах.

Анализ вышеуказанных положений позволяет сделать вывод о том, что действия собственника по передаче муниципального имущества – объектов водоснабжения

в нарушение норм Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», являются нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, в соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В нарушение указанного требования при передаче прав владения и пользования объектами водоснабжения торги не проводились.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органам или организациям запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Непроведение конкурсов и аукционов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса, аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, выполнить работы, услуги, получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. Необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение концессионного соглашения, и, соответственно, необоснованно препятствует осуществлению ими деятельности.

Анализ вышеуказанных норм позволяет сделать вывод о том, что передача прав пользования и (или) владения государственным или муниципальным имуществом – объектами водоснабжения целевым образом, без проведения торгов по договору безвозмездного пользования, является нарушением статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Администрация Кугушергского сельского поселения Яранского района Кировской области, заключая соглашение о безвозмездной передаче права пользования имуществом от 12.01.2015 г., лишила иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Данные выводы корреспондируют с позицией Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, действия администрации Кугушергского сельского поселения

Яранского района по заключению соглашения о безвозмездной передаче права пользования имуществом от 12.01.2015 г. с ООО «Межмуниципальное предприятие «Водопроводно-канализационного хозяйства» без проведения процедуры торгов содержат признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции – предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными, осуществляющими функции указанных органов, органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Кугушергского сельского поселения Яранского района Кировской области не обращалась в Кировское УФАС России с заявлением о даче согласия на предоставление муниципальной преференции и не приняла мер по возврату имущества, переданного хозяйствующему субъекту с нарушением требований антимонопольного законодательства.

Кировское УФАС России квалифицирует передачу муниципального имущества по соглашению о безвозмездной передаче права пользования имуществом от 12.01.2015 г. с ООО «Межмуниципальное предприятие «Водопроводно-канализационного хозяйства» без процедуры торгов как предоставление муниципальной преференции с нарушением порядка, установленного статьями 19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Кугушергское сельское поселение Яранского района Кировской области по соглашению о безвозмездной передаче права пользования имуществом от 12.01.2015 г.

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает администрацию Кугушергского сельского поселения Яранского района Кировской области** о необходимости прекращения **в срок до 24.05.2016 г.** указанных действий (бездействия), а именно:

Принять меры по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Кугушергское сельское поселение Яранского района Кировской области, переданного по соглашению о безвозмездной передаче права пользования имуществом от 12.01.2015 г. ООО «Межмуниципальное предприятие «Водопроводно-канализационного хозяйства».

Информацию об исполнении предписания предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **до 28.05.2016 года.**

**Руководитель управления**

<...>