

РЕШЕНИЕ

по делу № 3-09/27-2018

28 ноября 2018 года
Урицкого, 127

г. Пенза, ул.

Резолютивная часть решения оглашена «28» ноября 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» ноября 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- П... – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;
- М... – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;
- П... - государственного инспектора отдела контроля органов власти и рекламы, члена Комиссии;

в отсутствие заявителя – М...,

в отсутствие представителей администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (ул. Советская, д. 1, с. Атмис, Нижнеломовский район, Пензенская область, ИНН 5827001419, ОГРН 1025800975056),

в отсутствие представителя ООО «Сельские родники» (ул. Центральная, д. 2, с. Вирга, Нижнеломовский район, Пензенская область, ИНН 5827902371),

рассмотрев дело № 3-09/27-2018, возбужденное в отношении администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (далее – Администрация, 442146, Пензенской области, Нижнеломовского района, с. Атмис, ул. Советская, 1, ИНН 5827001419) по признакам нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135 ФЗ «О защите конкуренции», при проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованного водоснабжения Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (извещение № 220616/1908514/01, размещенное на сайте <https://torgi.gov.ru/>),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России (далее - Управление) поступило обращение М... по вопросу законности заключения концессионного соглашения от 30.09.2016 между Администрацией и ООО «Сельские родники» в отношении систем водоснабжения муниципального образования Атмисский сельсовет Нижнеломовского района Пензенской области.

Приказом Пензенского УФАС России от 28 мая 2018 года № 66 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (ул. Советская, д. 1, с. Атмис, Нижнеломовский район, Пензенская область, ИНН 5827001419, ОГРН 1025800975056) по признакам нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое привело (могло привести) к ограничению конкуренции.

Определением от 13.06.2018 рассмотрение дела № 3-09/27-2018 о нарушении антимонопольного законодательства назначено и проведено 16.07.2018.

М... на заседании Комиссии 16.07.2018 поддержал доводы, изложенные в обращении, а также пояснил, что водопроводы, находящиеся в с. Атмис функционально не связаны, а именно в с. Атмис 3 скважины и 3 водонапорные башни, следовательно, у каждого водопровода своя система труб, предназначенных для водоснабжения, скважина и башня.

На рассмотрении дела 16.07.2018 представители Администрации поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях от 10.07.2018 №2118 и от 11.04.2018 №1138.

Представители Администрации не отрицали, что концессионное соглашение заключено в отношении объектов системы централизованного водоснабжения, технологически не связанных между собой, аргументируя их объединение в один лот единым тарифом за оплату услуг, установленным на территории муниципального образования Атмисского сельсовета.

На заседании Комиссии представители Администрации представили дополнительную документацию - свидетельства о государственной регистрации и технические паспорта на водопроводы, расположенные в с. Атмис, с. Лещиново, с. Большой Мичкас.

Представители ООО "Сельские родники" на рассмотрение данного дела не явились, сведениями о надлежащем уведомлении ООО "Сельские родники" о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Пензенское УФАС России не располагает.

Определением от 16.07.2018 рассмотрение дела было отложено и проведено 09.08.2018 г.

03.08.2018 Администрация Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области предоставила дополнительную информацию по делу №3-09/27-2017.

09.08.2018 в адрес Пензенского УФАС России поступило ходатайство от администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области об отложении заседания комиссии, в связи с невозможностью явки представителя администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области.

Представители ООО "Сельские родники" на рассмотрение данного дела не явились, сведениями о надлежащем уведомлении ООО "Сельские родники" о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Пензенское УФАС России не располагает.

Определением от 09.08.2018 рассмотрение дела было отложено и проведено 04.09.2018 г.

Представители ООО "Сельские родники" на рассмотрение данного дела не явились, о дате, времени и месте уведомлены надлежащим образом.

Определением от 28.08.2018 рассмотрение дела было продлено до 28.11.2018 г.

Определением от 04.09.2018 рассмотрение дела было отложено и проведено 05.10.2018 г.

На заседании Комиссии управления 5.10.2018 принято и оглашено заключение об обстоятельствах дела.

Представители ООО "Сельские родники" на рассмотрение данного дела не явились, о дате, времени и месте уведомлены надлежащим образом.

Определением от 05.10.2018 рассмотрение дела было отложено и проведено 30.10.2018 г.

На рассмотрении дела 30.10.2018 представители Администрации поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях от 10.07.2018 №2118 и от 11.04.2018 №1138.

Администрацией 29.10.2018 представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела №3-09/27-2018.

Определением от 30.10.2018 рассмотрение дела было отложено и проведено 28.11.2018.

М... на заседании Комиссии 28.11.2018 на рассмотрение данного дела не явились, о дате, времени и месте уведомлен надлежащим образом.

27.11.2018 в адрес Пензенского УФАС России поступило ходатайство от администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области об рассмотрении дела в отсутствие представителя Администрации, в связи с невозможностью явки представителя администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области.

Представители ООО "Сельские родники" на рассмотрение данного дела не явились, о дате, времени и месте уведомлены надлежащим образом.

В ходе анализа материалов дела установлено следующее:

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией Управления установлено следующее.

17.06.2016 администрация Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (далее - Администрация) вынесла постановление № 54 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов системы централизованного водоснабжения Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (далее - Постановление).

17.06.2016 Администрация вынесла постановление № 55 о создании комиссии открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов системы централизованного водоснабжения Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области.

22.06.2016 на официальном сайте www.torgi.gov.ru размещено извещение № 220616/1908514/01 о проведении открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов системы централизованного

водоснабжения Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области.

Приложением к Постановлению была разработана конкурсная документация.

Конкурсной документацией определены объекты концессионного соглашения, права и обязанности в отношении объектов, срок действия соглашения, установлены требования, предъявляемые к участникам конкурса.

Согласно конкурсной документации объектом концессионного соглашения являются объекты системы водоснабжения Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области указанные в таблице 1 документации:

Наименование объекта	Местонахождение объекта	Регистрационный номер в регистрирующих органах/дата	Состояние объекта	Технико-экономические показатели объекта (площадь, установленная мощность, протяженность, диаметр и т.п.)	Диаметр труб (мм)
Водопровод кадастровый номер <...> 58-32/008/2005-147	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Лещиново	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470972	Удовлетворительное	Протяженностью 6000 м	76 мм
Водопровод кадастровый номер <...> 58-32/008/2005-146	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Большой Мичкас	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470971	Удовлетворительное	Протяженностью 21600 м	100 мм
Водопровод кадастровый номер <...> 58-32/008/2005-145	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Атмис	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470970	Удовлетворительное	Протяженностью 17300 м	100 мм
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Лещиново	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470965	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м	

-140					
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Лециново	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470966	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	
-141					
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Большой Мичкас	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470968	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	
-143					
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Атмис	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470962	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	
-137					
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Атмис	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470963	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	
-138					
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Атмис	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470964	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	
-139					
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Большой	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470967	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	

-142	Мичкас				
Водонапорная башня кадастровый номер <...> 58-32/008/2005	Пензенская область, Нижнеломовский район, с. Большой Мичкас	Свидетельство о гос. Регистрации права от 13.12.2005 серия <...> КТ №470969	Удовлетворительное	Высота 15 м., емкость бака 25,0 куб.м.	
-144	Мичкас				

Согласно Протоколу №1 от 05.08.2016 вскрытия конверта с единственной заявкой и рассмотрения единственной заявки, поданной на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении систем коммунальной инфраструктуры, в том числе объектов централизованного водоснабжения, на участие в открытом конкурсе подано одна заявка от ООО «Сельские родники» и признана соответствующей требованиям конкурсной документации и законодательству РФ.

Протоколом № 2 от 05.08.2016 предварительного отбора участников по открытому конкурсу, единственный заявитель допущен к представлению конкурсного предложения.

Согласно протоколу № 3 от 16.09.2016, Конкурсная комиссия приняла решение о заключении с ООО «Сельские родники» концессионного соглашения.

В соответствии с протоколом № 4 рассмотрения и оценки конкурсного предложения, поданного на участие в открытом конкурсе на право заключения концессионного соглашения от 16.09.2016, принято решение о заключении с ООО «Сельские родники».

30.09.2016 по результатам открытого конкурса, между Администрацией и ООО «Сельские родники» заключено Концессионное соглашение в отношении системы водоснабжения муниципального образования Атмисский сельсовет Нижнеломовского района Пензенской области.

Заключение концессионного соглашения регулируется Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ (в ред. от 30.12.2015, действующей на момент заключения концессионного соглашения) "О концессионных соглашениях" (далее – Закон о концессиях).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о концессиях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

В силу пункта 11 части 1 статьи 4 Закона о концессиях 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 граждан.

Вместе тем согласно части 5 вышеуказанной статьи концессионное соглашение может быть заключено в отношении нескольких объектов концессионных соглашений, указанных в части 1 настоящей статьи, за исключением случаев, если объектами концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем и при осуществлении концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом установленных надбавок к ценам (тарифам). Заключение концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионных соглашений допускается, если указанные действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Исходя из выше приведенных положений статьи 4 Закона о концессиях главным условием запрета заключения концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионных соглашений является негативное влияние на определенную конкурентную среду.

При этом, объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем относятся к объектам коммунальной инфраструктуры и являются объектом концессионного соглашения в силу пункта 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях.

Кроме объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем объектами концессионного соглашения являются иные виды объектов коммунальной инфраструктуры, указанные в пунктах 10, 17 и 18 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, исходя из совокупного толкования вышеуказанных норм, в рамках одного концессионного соглашения допускается передача объектов коммунальной инфраструктуры, указанных в пункте 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях.

При этом должны быть соблюдены общие требования к заключению концессионного соглашения в отношении нескольких объектов концессионного соглашения, установленные частью 5 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях, о том, что такие действия (бездействие) не приведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции (Письмо ФАС России от 18.08.2016 № ВК/568868/16).

Учитывая, что на законодательном уровне допускается передача объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем в рамках одного концессионного соглашения, само по себе объединение

таких объектов и систем в один лот не является нарушением антимонопольного законодательства.

Частью 21 статьи 39 ФЗ от 21.07.2005 № 115 - ФЗ «О концессионных соглашениях» введен запрет на передачу в рамках одного концессионного соглашения нескольких видов объектов коммунальной инфраструктуры .

Между тем Глава 4 Федерального закона № 115-ФЗ введена в действие Федеральным законом от 03.07.2016 № 275 - ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях", вступившим в силу с 01.01.2017.

Часть 2 статьи 3 Закона № 275 - ФЗ содержит нормативное предписание о том, что положения Федерального закона от 21 июля 2005 года № 115 - ФЗ "О концессионных соглашениях" (в редакции настоящего Федерального закона) не распространяются на правоотношения, возникшие из концессионных соглашений, заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

В рамках настоящего дела спорное концессионное соглашение заключено 30.09.2016, в связи с чем нормы Закона о концессионных соглашениях в редакции Закона № 275 - ФЗ на рассматриваемые правоотношения не распространяются.

Поскольку Закон о концессионных соглашениях в редакции, действовавшей на момент заключения соглашения, а также действующее законодательство не устанавливает ограничений по количеству объектов коммунального хозяйства, включенных в один лот, а определяет виды объектов концессионных соглашений и предусматривает возможность передачи не только объекта соглашения, являющегося недвижимым имуществом, но и другого имущества, предназначенного для использования по общему назначению, обеспечения единого технологического процесса и осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, то довод о неправомерности включения в один лот объектов, которые не связаны технологически подлежит отклонению.

Таким образом, даже если имущество является технологически не связанным, но предназначенным для нужд потребителей конкретного муниципального образования, оно может быть включено в один лот в целях заключения концессионного соглашения только при соблюдении сохранения конкурентной среды на рынке реализации данного соглашения.

Из анализа концессионного соглашения, установлено, что указанные объекты функционально связаны осуществлением холодного водоснабжения и водоотведения на территории муниципального образования Атмисский сельсовет.

Так же Комиссия управления учитывает, что М... заявку на участие в конкурсе не подавал, в конкурсе не участвовал, то есть не являлся ни претендентом, ни участником конкурса, таким образом, его права и законные интересы в результате проведения торгов не нарушены. Заявитель за разъяснениями конкурсной документации к организатору торгов не обращался, предложения о внесении в нее изменений не направлял.

При этом, со стороны организатора торгов, на этапе проведения конкурса участникам обеспечены равные условия, иного при рассмотрении дела не установлено.

Доказательств, свидетельствующих об ограничении конкуренции в результате объединения в один лот при проведении конкурса сетей и объектов холодного водоснабжения и водоотведения, расположенных на территории Атмисского сельсовета, не установлено.

27.08.2018 вх. №2608э в Пензенское УФАС России поступил ответ от Управления по регулированию тарифов и энергосбережению Пензенской области, согласно которому установление тарифа на водоснабжение для каждого населенного пункта на территории Атмисского сельсовета приведет к значительному росту тарифа для населенных пунктов с меньшим объемом реализации и его уменьшению для населенных пунктов с большим объемом полезного отпуска воды.

Согласно основам ценообразования в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденными постановлением Правительства РФ от 13.05.2013 №406 «О государственном регулировании тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения» установлена возможность утверждения единого тарифа на холодное водоснабжение и водоотведение для муниципального образования, в целях недопущения установления разных тарифов для организаций, осуществляющих один и тот же вид деятельности и неравного положения граждан, обременённых расходами в связи с пользованием услугой водоснабжения на территории одного муниципального образования.

При указанных обстоятельствах, Комиссия единогласно пришла к выводу об отсутствии нарушения части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, со стороны Администрации Атмисского сельсовета.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействиях).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статье 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ (в ред. от 30.12.2015, действующей на момент заключения концессионного соглашения) "О концессионных соглашениях", Федеральным законом от 03.07.2016 № 275 - ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях", "Гражданским кодексом Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018, Комиссия управления

решила:

1. Дело в отношении администрации Атмисского сельсовета Нижнеломовского района Пензенской области (ул. Советская, д. 1, с. Атмис, Нижнеломовский район, Пензенская область, ИНН 5827001419, ОГРН 1025800975056) по признакам нарушения части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

П...

Члены Комиссии

М...

П...