

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-01-03/04-2022

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

«17» марта 2022 года

г. Пенза

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области из Прокуратуры Шемышейского района Пензенской области поступила информация о нарушении антимонопольного законодательства администрацией Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области (далее - Администрация) при передаче ООО «Родник» муниципального имущества – объектов централизованной системы холодного водоснабжения в аренду.

В ходе рассмотрения поступившей информации антимонопольным органом установлено следующее.

На основании решения Комитета местного самоуправления Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области от 30.12.1997 № 15 по акту приема передачи от 30.12.1997 в муниципальную собственность Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области приняты объекты инженерной инфраструктуры: водопровод, башня водонапорная и артскважина (с. Усть-Уза, ул. Октябрьская), башня водонапорная и артскважина (с. Усть-Уза, ул. Богданова), башня водонапорная (с. Усть-Мурза, ул. Советская), каптаж (с. Усть-Мурза).

20.06.2016 Администрацией и ООО «Родник» по результатам аукциона, проведенного в порядке, утвержденным приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, заключен договор аренды № 2 муниципального имущества.

В соответствии с пунктом 1.1 договора от 20.06.2016 № 2 арендодатель предоставляет, а арендатор принимает за плату во временное пользование производственно-технологический комплекс водоснабжения с. Усть-Уза и производственно-технологический комплекс водоснабжения с. Усть-Мурза:

- производственно-технологический комплекс водоснабжения с. Усть-Уза, включающий: сооружение - водопровод, общей протяженностью 6000 м, диаметр труб 100 мм, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Уза, ул. Октябрьская; башня водонапорная, высотой 22 м, ёмкостью 32 куб.м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Уза, ул. Богданова, башня водонапорная, высотой 22 м, ёмкостью 32 куб.м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Уза, ул. Октябрьская;

- производственно-технологический комплекс водоснабжения, с. Усть-Мурза, включающий: сооружение - водопровод, общей протяженностью 4500 м,

диаметр труб 100 мм, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Мурза, ул. Советская, башня водонапорная, высотой 22 м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Мурза, ул. Советская, 34А и земельный участок, с кадастровым номером 58:28:370101:288, площадью 840,0 кв.м, земли населенных пунктов, разрешенное использование - размещение водонапорной башни, местоположение: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Мурза, ул. Советская, дом 34А, и обязуется выплачивать арендодателю арендную плату в размере, порядке и на условиях, согласованных сторонами в настоящем договоре.

Пунктом 1.2 договора аренды от 20.06.2016 № 2 имущество предоставляется арендатору в аренду для использования по прямому назначению.

Пунктом 2.1 договора аренды от 20.06.2016 № 2 определен срок действия договора с 20.06.2016 по 20.06.2021.

Затем, 30.04.2021 Администрацией и ООО «Родник» в отношении вышеуказанного муниципального имущества заключен договор аренды № 5 со сроком действия договора с 01.05.2021 по 31.05.2021.

Впоследствии, Администрацией и ООО «Родник» заключены 10 аналогичных договоров аренды:

- договор от 01.06.2021 № 6 (срок действия с 01.06.2021 по 30.06.2021);
- договор от 01.07.2021 № 7 (срок действия с 01.07.2021 по 31.07.2021);
- договор от 30.07.2021 № 8 (срок действия с 30.07.2021 по 31.08.2021);
- договор от 01.09.2021 № 9 (срок действия с 01.09.2021 по 30.09.2021);
- договор от 01.10.2021 № 10 (срок действия с 01.10.2021 по 31.10.2021);
- договор от 01.11.2021 № 11 (срок действия с 01.11.2021 по 31.11.2021);
- договор от 01.12.2021 № 12 (срок действия с 01.12.2021 по 31.12.2021);
- договор от 09.01.2022 № 1 (срок действия с 01.01.2022 по 31.01.2022);
- договор от 01.02.2022 № 2 (срок действия с 01.02.2022 по 28.02.2022);
- договор от 01.03.2022 № 3 (срок действия с 01.03.2022 по 31.03.2022).

Данные договоры были заключены на основании пункта 11 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Согласно статье 215 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления и лица, указанные в статье 125 Гражданского кодекса Российской Федерации.

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

В соответствии со статьей 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. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, которое предполагается использовать в целях извлечения прибыли, является Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества установлены статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Так, согласно части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, прямо установленных в данном Законе.

Вместе с тем, указанный в части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством

Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях (часть 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

Во исполнение статьи 17.1 Закона о защите конкуренции приказом Федеральной антимонопольной службы России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее – Приказ от 10.02.2010 № 67).

В соответствии с пунктом 3.1 Приказа от 10.02.2010 № 67 заключение договоров аренды в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности (далее - объекты теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения), осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений, предусмотренных статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190 - ФЗ «О теплоснабжении», статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 – ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности установлены главой 7.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона..

Следовательно, передача прав владения и (или) пользования

централизованными системами холодного водоснабжения осуществляется по договорам аренды или по концессионным соглашениям.

В силу части 3 статьи 41.1 Закона 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).

Выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами централизованной системы холодного водоснабжения (по договорам аренды или концессионным соглашениям) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения и подлежащими исполнению органами местного самоуправления, установлен отдельный порядок передачи прав владения и пользования объектами централизованных систем холодного водоснабжения.

Пензенским УФАС России установлено, что в соответствии с техническими паспортами на муниципальное имущество, переданное Администрацией ООО «Родник» по договору аренды от 01.03.2022 № 3, указанное имущество введено в эксплуатацию в следующие сроки:

- водопровод, общей протяженностью 6000 м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Уза, ул. Октябрьская – 1974 г.;
- башня водонапорная, высотой 22 м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Уза, ул. Богданова – 1979 г.;
- башня водонапорная, высотой 22 м, адрес: Пензенская область,

Шемышейский район, с. Усть-Уза, ул. Октябрьская – 1978 г.;

- водопровод, общей протяженностью 4500 м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Мурза, ул. Советская – 1965 г.;

- башня водонапорная, высотой 22 м, адрес: Пензенская область, Шемышейский район, с. Усть-Мурза, ул. Советская, 34А – 1977 г.

Принимая во внимание требования части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, в связи с тем, что срок ввода в эксплуатацию муниципального имущества превышает 5 (пять) лет, передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами централизованной системы холодного водоснабжения должна осуществляться по концессионному соглашению, которое подлежит заключению путем проведения соответствующего конкурса.

В нарушение требований части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении Администрацией спорное муниципальное имущество передано ООО «Родник» в аренду на основании пункта 11 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона о концессионных соглашениях от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее - Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды является предоставлением объекта аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Кроме того, статьей 47 Закона о концессионных соглашениях установлен особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Передача прав владения и (или) пользования объектами централизованных систем холодного водоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, должна осуществляться в условиях равного

доступа к указанному имуществу всех заинтересованных лиц.

Соблюдение особого порядка передачи прав владения на объекты коммунальной инфраструктуры путем заключения концессионных соглашений является обязательным условием, поскольку предоставляет государству определенные гарантии эффективного использования социально-важных объектов теплоснабжения, их реконструкцию и обеспечение надлежащего выполнения функций ресурсоснабжения в отношении неопределенного круга лиц.

Передача муниципального имущества без проведения соответствующих конкурсных процедур на право заключения концессионного соглашения конкретному хозяйствующему субъекту создает для данного субъекта преимущественные условия в получении и использовании указанного имущества и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, приводит (может привести) к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает 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 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 указанных обстоятельствах, в действиях администрации Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области, выразившихся в передаче муниципального имущества (объектов централизованной системы холодного водоснабжения) ООО «Родник» по договорам аренды без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, что приводит (может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе выдача предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе.

В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в

случае выявления признаков нарушения статьи 15 данного закона в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в действиях администрации Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, что приводит (может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает администрацию Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области о необходимости прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и принять меры по устранению причин и условий данного нарушения, для чего **в срок до 30.06.2022:**

- принять меры по возврату муниципального имущества, находящегося в собственности Усть-Узинского сельсовета Шемышейского района Пензенской области, переданного ООО «Родник» по договору аренды от 01.03.2022 № 3;

- обеспечить исполнение требований части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" при принятии Администрацией решения о передаче прав владения и (или) пользования муниципальным имуществом – объектами централизованной системы водоснабжения.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение антимонопольного

законодательства в связи с его устранением.