

Дело № 06-16

Ответчик:

Глава МО «Холмогорский
муниципальный район»

05-03/4677

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ дела № 06-16

19 октября 2016 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель - Бугаев Д.В.	руководитель управления
Член комиссии - Нестеренко Е.В.	начальник отдела контроля органов власти
Член комиссии - Красильникова Е.И.	главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии - Емельянова Г.С.	ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти

в присутствии представителей:

от ответчика — <...>,

рассмотрев дело № 06-16, возбужденное в отношении главы муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

02.12.2015 в управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области из Прокуратуры Холмогорского района поступили материалы о нарушении требований статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при передаче на основании распоряжений главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 в хозяйственное ведение МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения.

Прокуратурой были представлены: копии распоряжений главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, акты о приеме-передаче здания (сооружения) от 04.08.2015 № 28, от 04.08.2015 № 29, от 10.08.2015 № 30, от 10.08.2015 № 31, от 24.08.2015 № 42, постановление главы муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» от 19.09.2013 № 2, сведения о должностном лице.

Письмом от 07.12.2015 № 05-02/6862 Архангельское УФАС России запросило у Главы МО «Холмогорский муниципальный район»: пояснения, возражения по рассматриваемому вопросу; основания закрепления муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, на праве хозяйственного ведения за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА»; выписку из реестра муниципального имущества в отношении имущества, переданного в хозяйственное ведение МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» на основании распоряжений главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199; копии нормативных актов МО «Холмогорский муниципальный район» о создании МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА»; копию устава МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ», копию устава МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА»; информацию о проведении торгов на право заключения договора аренды или концессионного соглашения в отношении рассматриваемого имущества и их результатах. Необходимо было указать номера извещений на сайте торгов, представить копии документов о признании торгов несостоявшимися в связи с отсутствием заявок или допущенных участников, об уклонении единственного участника от заключения договора и т. п. или указать, что торги на право заключения договора аренды или концессионного соглашения в отношении рассматриваемого имущества до момента принятия решения о закреплении имущества на праве хозяйственного ведения за муниципальным предприятием не проводились, а также представить информацию о лицах, в пользовании которых рассматриваемое имущество находилось ранее и которыми оказывались услуги водоснабжения и водоотведения (с указанием оснований возникновения и прекращения права пользования муниципальным имуществом).

Письмом от 18.12.2015 № 3451 Администрация МО «Холмогорский муниципальный район» сообщила, что вопрос о передаче муниципального имущества в хозяйственное ведение не относится к вопросам, регулируемым Федеральным законом от 07.12.2011 № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», и

распоряжения о передаче объектов водоснабжения и водоотведения в хозяйственное ведение муниципальным унитарным предприятиям приняты в соответствии с законодательством. В соответствии с частью 4 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» организация в границах поселения водоснабжения и водоотведения является вопросом местного значения муниципального района. В целях решения вопросов местного значения предусмотрены полномочия органов местного самоуправления по созданию муниципальных предприятий и учреждений (пункт 3 части 1 статьи 17 Закона № 131-ФЗ). Имущество унитарного предприятия формируется за счет имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества (статья 11 Закона № 161-ФЗ). В связи с ликвидацией ООО «Холмогоры», которое занималось вопросами водоснабжения и водоотведения в с. Холмогоры, в целях обеспечения бесперебойного снабжения населения и других потребителей услугами по водоснабжению и водоотведению администрацией МО «Холмогорский муниципальный район» были созданы МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА». Распоряжениями от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 за данными предприятиями были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для водоснабжения и водоотведения. Данные действия были проведены уполномоченными на то органами, действующими в соответствии с законодательством, регулирующим эти вопросы. В соответствии со статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» к договорам, предусматривающим переход прав владения и (или) пользования имуществом, относятся договоры аренды, договоры безвозмездного пользования, договоры доверительного управления имуществом и иные договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного и муниципального имущества. Федеральный закон от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» ограничил возможности договорной передачи имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, предусмотрев только передачу по договорам аренды и концессионным соглашениям, то есть данный закон установил особенности по передаче соответствующего имущества, вытекающие из договорных отношений. В то же время, закрепление имущества на праве хозяйственного ведения является иным, недоговорным способом передачи имущества. Данный способ регулируется не Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении», а Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», а также Федеральным законом от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». Утверждение иного привело бы к тому, что, учитывая необходимость значительного времени на подготовку и проведение конкурсных процедур по передаче имущества в аренду или концессию, органы местного самоуправления были бы лишены возможности выполнить свои полномочия по организации водоснабжения и водоотведения в периоды с момента прекращения деятельности предыдущих организаций до заключения по итогам конкурсных процедур соответствующих договоров, а также в периоды, когда эти конкурсы по различным причинам будут признаны несостоявшимися. В результате этого, потребители, в том числе население и объекты социальной сферы, могли бы остаться без услуги по водоснабжению и водоотведению, что само по себе является недопустимым.

Администрация МО «Холмогорский муниципальный район» также сообщала, что каких-либо торгов на право заключения договоров аренды или концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся собственностью муниципального образования «Холмогорский муниципальный район», не проводилось. Ранее услуги по водоснабжению и водоотведению оказывало общество ООО «Холмогоры». Рассматривается вопрос о передаче объектов водоснабжения и водоотведения в концессию.

Администрацией МО «Холмогорский муниципальный район» были представлены следующие документы: постановление от 22.06.2015 № 40 «О создании МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ», постановление от 22.06.2015 № 41 «О создании МУП «Холмогорская водоочистка», выписки из реестра муниципального имущества, принадлежащего муниципальному образованию «Холмогорский муниципальный район».

Решением Архангельского УФАС России от 28.12.2015 срок рассмотрения материалов Прокуратуры Холмогорского района на основании части 4 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» был продлен до 02.03.2016.

Рассмотрев поступившие из Прокуратуры Холмогорского района материалы о нарушении требований антимонопольного законодательства при передаче в хозяйственное ведение муниципальных предприятий имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области установило, что акты органа местного самоуправления: распоряжения главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, которыми за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения, в то время как торги, предусмотренные статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», не проводились, содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 хозяйствующему субъекту, 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 (далее — предупреждение).

Предупреждение выдается и в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании части 2 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 данного закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Согласно части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Письмом от 21.01.2016 № 05-03/246 Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области направило в адрес главы МО «Холмогорский муниципальный район» предупреждение 02ш-2016 о необходимости в срок до 01.05.2016 отмены распоряжений главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Глава МО «Холмогорский муниципальный район», полагая, что данное предупреждение незаконно понуждает отменить распоряжения от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, обратился в Арбитражный суд Архангельской области с заявлением о признании предупреждения недействительным.

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 26.04.2016 по делу № А05 1617/2016 в удовлетворении требования о признании недействительным предупреждения Архангельского УФАС России от 21.01.2016 № 05-03/246 было отказано.

На основании части 5 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Предупреждение от 21.01.2016 № 05-03/246 главой МО «Холмогорский муниципальный район» в установленный срок исполнено не было. Ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения в Архангельское УФАС России не поступало.

На основании части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о

нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

10.05.2016 в отношении главы МО «Холмогорский муниципальный район» было возбуждено дело № 06-16 по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с вынесением Четырнадцатым арбитражным апелляционным судом определения о принятии апелляционной жалобы к производству от 27.05.2016 по делу № А05-1617/2016 и на основании части 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определением от 09.06.2016 рассмотрение дела № 06-16 было приостановлено до окончания рассмотрения арбитражным судом дела № А05-1617/2016 по заявлению главы муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» о признании недействительным предупреждения Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, от 21.01.2016 № 05-03/246.

Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.07.2016 по делу № А05-1617/2016, решение Арбитражного суда Архангельской области от 26.04.2016 по делу № А05-1617/2016 оставлено без изменения, апелляционная жалоба главы муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» - без удовлетворения.

Суд указал, что с момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» 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 с учетом требований, установленных статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении. Организация в границах поселения водоснабжения и водоотведения является вопросом местного значения муниципального района, однако, с учетом положения части 2 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ полномочия органа местного самоуправления по передаче такого имущества как централизованные системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем могут быть реализованы только по договорам аренды объектов водоснабжения и водоотведения или по концессионным соглашениям. Единственное исключение законодатель установил для передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации. Апелляционная коллегия поддержала вывод суда о том, что с 08.05.2013 передача органом местного самоуправления прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, возможна только по договорам аренды или концессионным соглашениям, за исключением случаев, установленных частью 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении. Поскольку централизованные системы

горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, являются имуществом, в отношении которого установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования, то закрепление его на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием незаконно.

Определением от 23.09.2016 № 05-03/4306 рассмотрение дела № 06-16, возбужденного в отношении органа местного самоуправления МО «Холмогорский муниципальный район» - главы муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», было возобновлено.

У ответчика были запрошены письменные возражения, объяснения, пояснения по вменяемому нарушению антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции; устав МО «Холмогорский муниципальный район» в действующей редакции; информация о порядке организации в настоящее время водоснабжения и водоотведения с использованием имущества, указанного в распоряжениях от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199; схема водоснабжения и водоотведения; информация о совершении действий, связанных с подготовкой, организацией и проведением конкурса в отношении рассматриваемых объектов водоснабжения и водоотведения, или принятии иных мер, направленных на обеспечение конкуренции.

Письмом от 10.10.2016 № 3765 Администрация МО «Холмогорский муниципальный район» сообщила, что распоряжениями от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 в хозяйственное ведение муниципальных унитарных предприятий были переданы объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения. В настоящее время объекты обслуживаются теми же муниципальными предприятиями. В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» объектами концессионного соглашения являются объекты коммунальной инфраструктуры. Вместе с тем, данная норма предполагает закрепление объектов коммунальной инфраструктуры за муниципальными предприятиями на праве хозяйственного ведения, во избежание возникновения угрозы безопасности теплоснабжения, нарушения обеспечения надежного и бесперебойного водоснабжения и водоотведения при реализации органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения, установленных Законом № 131-ФЗ до передачи таких объектов концедентом концессионеру по концессионному соглашению. Данная позиция также изложена в письме Минстроя России от 20.01.2016 № 1055-АЧ/04. В связи с этим администрацией приняты меры по организации торгов по передаче имущества по концессионному соглашению, а именно: распоряжениями администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 05.10.2016 № 1585, № 1586, № 1587, № 1588 внесены изменения в распоряжения от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 о том, что объекты коммунального хозяйства переданы в хозяйственное ведение муниципальным предприятиям до передачи таких объектов по концессионным соглашениям; подготовлен и направлен на рассмотрение в Собрание депутатов МО «Холмогорский муниципальный район» проект решения о согласовании

заклучения концессионного соглашения в отношении объектов коммунального хозяйства.

Администрацией МО «Холмогорский муниципальный район» представлены распоряжения от 05.10.2016 № 1585, № 1586, № 1587, № 1588, письмо администрации от 06.10.2016 № 3729, ссылки на размещенные в сети интернет материалы: устав муниципального образования «Холмогорский муниципальный район», схему водоснабжения и водоотведения МО «Холмогорское».

В заседании комиссии 19.10.2016 представитель ответчика пояснила, что с вменяемым правонарушением не согласна. Полагает, что в настоящее время предполагаемые нарушения устранены - изданы распоряжения администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 05.10.2016 № 1585, № 1586, № 1587, № 1588, согласна которым в распоряжения от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 были внесены изменения, в соответствии с которыми имущество передается в хозяйственное ведение муниципального предприятия до передачи объектов по концессионному соглашению. Указала, что придерживается позиции, изложенной в письме Минстроя России от 20.01.2016 № 1055-АЧ/04, о возможности закрепления объектов коммунальной инфраструктуры за государственными или муниципальными предприятиями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления в случае возникновения угрозы безопасности теплоснабжения, нарушения обеспечения надежного и бесперебойного водоснабжения и водоотведения при реализации органами местного самоуправления полномочий по решению вопросов местного значения, установленных Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» до передачи таких объектов концедентом концессионеру по концессионному соглашению. Уточнила, что в письме от 10.10.2016 № 3765 допущена опечатка, вместо «пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» следует читать: «часть 1.1 статьи 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Архангельским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 06-16, в ходе которого установлено, что водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры входит в сферу деятельности субъектов естественной монополии в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях». Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги водоснабжения и водоотведения, географическими границами рынка водоснабжения и водоотведения являются границы присоединенных сетей.

Оценивая изменения (возможные изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия), следует отметить, что в результате издания распоряжений от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 была ограничена возможность для получения хозяйствующими субъектами прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и

водоотведения, в порядке, предусмотренном статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, что препятствует развитию добросовестной конкуренции за доступ на рынок. В результате, доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, находящийся в состоянии естественной монополии, вне процедуры конкурентного отбора получили МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА», что привело или могло привести к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения.

По результатам анализа информации и документов, представленных по запросам Архангельского УФАС России, иных материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства № 06-16, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области установлено следующее.

В связи с ликвидационными процедурами в отношении ООО «Холмогоры», которое ранее осуществляло водоснабжение и водоотведение в с. Холмогоры, в целях обеспечения бесперебойного снабжения населения и других потребителей услуг, Администрацией МО «Холмогорский муниципальный район» были созданы МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» (распоряжение Администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 22.06.2015 № 40) и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» (распоряжение администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 22.06.2015 № 41).

Распоряжениями главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 за данными муниципальными предприятиями были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения.

Распоряжением от 31.07.2015 № 1065 в хозяйственное ведение МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» было передано следующее имущество:

- очистные сооружения, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, Матигорский с/с, д. Надручей;
- насосная № 2, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, д. Харлово, д. 7В;
- компрессорная, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, д. Харлово, д. 7Б;
- блок агротенков и отстойников, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, д. Харлово, д. 7А;
- станция биологической очистки, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, д. Харлово, д. 7.

Распоряжением от 07.08.2015 № 1129 в хозяйственное ведение МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» было передано следующее имущество:

- станция биологической очистки, расположенная по адресу: Архангельская

область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- здание решеток дробилок, расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- здание аэротенков, расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- гидротехнические сооружения, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- колодец насыщения, расположенный по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- контактный резервуар, расположенный по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- электрические сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- наружное освещение;

- установка АУН-2;

- лодка Прогресс;

- воздуходувка.

Распоряжением от 31.07.2015 № 1060 в хозяйственное ведение МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» было передано следующее имущество:

- водопроводные очистные сооружения насосно-фильтровальной станции, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, Матигорский с/с, п. Малая Товра;

- водопровод от села Холмогоры до села Ломоносово;

- групповой водовод Малая Товра — Холмогоры;

- насосная станция 2 подъема, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, д. Подгорье, д. 45В,

- водопроводные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Матигорское»;

- водопроводные сети (гараж), расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Матигорское»;

- водопроводные сети (Энтузиастов), расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Матигорское»;

- водопроводные сети (ПУ), расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Матигорское»;

- сети водоснабжения в с. Холмогоры, расположенные по адресу: Архангельская

область, Холмогорский район, МО «Холмогорское», с. Холмогоры;

- канализационные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Холмогорское», с. Холмогоры;

- буровая скважина с водопроводом, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Холмогорское», д. Анашкино;

- канализационные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Матигорское»;

- канализационные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, МО «Матигорское», д. Надручей;

- насосная № 1, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, Матигорский с/с, д. Заполье, д. 23А.

Распоряжением от 24.08.2015 № 1199 в хозяйственное ведение МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» было передано следующее имущество:

- водопроводные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Ломоносово;

- здание КНС, расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры, ул. Октябрьская;

- здание канализационной насосной станции, расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры, ул. Шубина, д. 31А;

- напорный канализационный коллектор, расположенный по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- дренажно-насосная станция, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- канализационно-насосная станция, расположенная по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- русловый выпуск, расположенный по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- здание КНС, расположенное по адресу: расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- здание КНС, расположенное по адресу: расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- здание КНС, расположенное по адресу: расположенное по адресу: Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры;

- насос СМ-80-20.

При этом отсутствуют доказательства, что органом местного самоуправления до момента принятия решения о закреплении имущества на праве хозяйственного

ведения за муниципальными предприятиями проводились торги на право заключения договора аренды или концессионного соглашения в отношении объектов, предназначенных для водоснабжения и водоотведения, торги были признаны несостоявшимися в связи с отсутствием заявок или допущенных участников, либо того, что единственный участник уклонялся от заключения договора, либо иных обстоятельств, свидетельствующих, что при обеспечении органом местного самоуправления гарантированной законом возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения путем предоставления прав владения и пользования муниципальным имуществом, предназначенным для водоснабжения и водоотведения, на торгах, хозяйствующих субъектов, заинтересованных в получении прав в отношении муниципального имущества, выявлено не было.

Распоряжениями Администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 05.10.2016 № 1585, № 1589, № 1586, № 1587 в распоряжения от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 были внесены дополнения. В соответствии с дополнениями, внесенными в пункт 1 распоряжений, имущество передается в хозяйственное ведение муниципального предприятия до передачи объектов по концессионному соглашению. Распоряжения также дополнены пунктом 4, согласно которому Комитету по управлению имуществом администрации муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» поручено подготовить проект решения Собрания депутатов МО «Холмогорский муниципальный район» «О согласовании заключения концессионного соглашения» в отношении объектов, указанных в пункте 1 каждого распоряжения, для рассмотрения на сессии Собрания депутатов МО «Холмогорский муниципальный район».

Согласно части 2 статьи 209 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

На основании части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 216 Гражданского кодекса Российской Федерации право хозяйственного ведения относится к вещным правам лиц, не являющихся собственниками имущества.

Вместе с тем, реализация органом местного самоуправления распорядительных полномочий собственника муниципального имущества, в том числе в части создания муниципальных унитарных предприятий и закреплении за ними на праве хозяйственного ведения муниципального имущества, не может рассматриваться

без учета требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, специфики той сферы экономической деятельности, того товарного рынка на котором осуществляет деятельность муниципальное предприятие, а также целей и задач государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства.

В Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года, утвержденной распоряжением Правительства Российской Федерации от 17.11.2008 № 1662-р, ставится задача модернизации жилищно-коммунальной сферы и обеспечения доступности расходов на эксплуатацию жилья и оплаты жилищно-коммунальных услуг для всего населения через развитие конкуренции в управлении жилищным фондом и его обслуживании, привлечение субъектов частного предпринимательства к управлению и инвестированию в жилищно-коммунальную инфраструктуру, совершенствование тарифной политики и развитие механизмов частно-государственного партнерства в сфере предоставления коммунальных услуг.

В Указе Президента Российской Федерации от 07.05.2012 № 600 содержится поручение Правительству Российской Федерации совместно с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации принять меры по улучшению качества предоставления жилищно-коммунальных услуг, в том числе путем обеспечения конкуренции на рынке этих услуг на региональном и местном уровнях, обеспечить создание благоприятных условий для привлечения частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства в целях решения задач модернизации и повышения энергоэффективности объектов коммунального хозяйства, в том числе установление долгосрочных (не менее чем на три года) тарифов на коммунальные ресурсы, а также определение величины тарифов в зависимости от качества и надежности предоставляемых ресурсов.

Стратегия развития жилищно-коммунального хозяйства в Российской Федерации на период до 2020 года, утвержденная распоряжением Правительства Российской Федерации от 26.01.2016 № 80-р, в качестве ключевого направления предусматривает развитие предпринимательства, усиление конкурентной среды и привлечение частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства, в том числе осуществления регулируемых видов деятельности по поставке коммунальных ресурсов (предоставления коммунальных услуг), включающих в себя холодное водоснабжение, водоотведение, горячее водоснабжение, теплоснабжение, а также обращение с твердыми коммунальными отходами. Для достижения стратегической цели и решения поставленных задач необходимо осуществить меры и мероприятия, направленные на развитие предпринимательства, включая развитие конкуренции, привлечение частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства на рыночных условиях. В целях модернизации и повышения энергетической эффективности объектов жилищно-коммунального хозяйства должны будут реализовываться такие задачи как обеспечение благоприятных условий для привлечения частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства, а также ликвидация неэффективного управления объектами жилищно-коммунального хозяйства, осуществляемого унитарными предприятиями. Основными мероприятиями, реализация которых должна быть обеспечена в целях создания благоприятных условий, направленных на привлечение частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства для решения задач модернизации и повышения энергетической эффективности объектов жилищно-коммунального хозяйства, являются: передача имущества

государственных и муниципальных предприятий, управление которыми признано неэффективным, в концессию на базе утвержденных критериев эффективности унитарных предприятий, организация органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления работы по передаче объектов жилищно-коммунального хозяйства частному инвестору на основании концессионных соглашений. С 2015 года начат активный процесс передачи объектов коммунальной инфраструктуры в концессию по новым правилам. В результате реализации мероприятий, предусмотренных Стратегией, к 2020 году можно обеспечить передачу около 80 процентов объектов жилищно-коммунального хозяйства, находящихся в управлении унитарных предприятий, частным операторам.

Таким образом, создание государственных и муниципальных предприятий в сфере жилищно-коммунального хозяйства, в том числе в сфере водоснабжения и водоотведения не соответствует целям и задачам государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства.

Обеспечение условий для развития конкуренции, создание благоприятных условий для привлечения частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства, переход к долгосрочному инвестиционному планированию и тарифному регулированию, основаны на развитии концессионной модели государственно-частного и муниципально-частного партнерства.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» 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 с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении).

Согласно части 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением случаев передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

При этом частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса,

превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (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).

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

На основании части 1 статьи 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 05.10.2015 № АД/53812/15, с момента официального опубликования Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут. Аналогичная позиция отражена в письме Минэкономразвития России от 12.01.2016 № 110-НП/ДО7и.

Арбитражный суд Архангельской области в решении от 26.04.2016 по делу № А05-1617/2016, оставленном без изменения постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.07.2016 по делу № А05-1617/2016, указал, что организация в границах поселения водоснабжения и водоотведения является вопросом местного значения муниципального района, однако, с учетом положения части 2 статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ полномочия органа местного самоуправления по передаче такого имущества как централизованные системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем могут быть реализованы только по договорам аренды объектов водоснабжения и водоотведения или по концессионным соглашениям. Единственное исключение законодатель установил для передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с

законодательством Российской Федерации о приватизации. Таким образом, с 08.05.2013 передача органом местного самоуправления прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, возможна только по договорам аренды или концессионным соглашениям, за исключением случаев, установленных частью 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении. Поскольку централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, являются имуществом, в отношении которого установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования, то закрепление его на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием незаконно.

Принятие решения о наделении муниципального предприятия имуществом, предназначенным для осуществления водоснабжения и водоотведения, не соответствует целям и задачам государственной политики в сфере жилищно-коммунального хозяйства, которые прямо предусматривают необходимость обеспечения передачи объектов жилищно-коммунального хозяйства, находящихся в управлении унитарных предприятий, частным операторам, развитие предпринимательства, включая развитие конкуренции, привлечение частных инвестиций в сферу жилищно-коммунального хозяйства на рыночных условиях. Кроме того, указанное может привести к нарушению требований абзаца 2 части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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).

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.

Признаками ограничения конкуренции является 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.

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции. Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции. Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Применительно к рынку водоснабжения и водоотведения 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.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» под водоснабжением понимается водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение). Водоотведение - прием, транспортировка и очистка сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения. Под организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), понимается юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем. Соответственно, продуктовыми границами рынка являются услуги водоснабжения и водоотведения.

Водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры входит в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Географическими границами рынка являются границы присоединенных сетей.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для водоснабжения и водоотведения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации, а именно Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» определен особый порядок распоряжения указанным имуществом - по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации с учетом установленных данным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Учитывая, что согласно статье 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником, муниципальное унитарное предприятие является хозяйствующим субъектом в понятии статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Соответственно, муниципальному предприятию должны быть созданы равные с другими хозяйствующими субъектами условия доступа на товарный рынок.

Распоряжениями от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская

ВОДООЧИСТКА» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения.

Указанные акты вынесены главой МО «Холмогорский муниципальный район».

В соответствии со статьей 8 Устава муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» глава муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» наделен правом издавать (принимать) муниципальные индивидуальные правовые акты, не носящие нормативного характера, в форме распоряжений главы муниципального образования и распоряжений администрации муниципального образования «Холмогорский муниципальный район». Глава муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» в пределах своих полномочий издает распоряжения администрации муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» по вопросам организации работы администрации. Глава муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» издает распоряжения главы муниципального образования по иным вопросам, отнесенным к его компетенции Уставом МО «Холмогорский муниципальный район» в соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

На основании статьи 33 Устава муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» в полномочия главы муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» входит издание постановлений и распоряжений администрации муниципального образования «Холмогорский муниципальный район».

Приняв указанные акты, орган местного самоуправления муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» — глава муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» с учетом вышеприведенных обстоятельств ограничил возможность для получения хозяйствующими субъектами прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, в порядке, предусмотренном статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, что препятствует развитию добросовестной конкуренции за доступ на рынок. В результате, доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, находящийся в состоянии естественной монополии, вне процедуры конкурентного отбора получили МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА».

С учетом изложенного, издание главой МО «Холмогорский муниципальный район» распоряжений от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, которыми за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения, в то время как торги, предусмотренные статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», не проводились, привело или могло привести к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Причины, по которым объекты водоснабжения и водоотведения были закреплены на праве хозяйственного ведения за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и

МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» (в том числе избежание возникновения угрозы нарушения обеспечения надежного и бесперебойного водоснабжения и водоотведения) не имеют правового значения для установления факта нарушения требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответчику была предоставлена возможность устранения последствий нарушения, а также причин и условий, способствовавших возникновению нарушения, без возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Так, главе МО «Холмогорский муниципальный район» 21.01.2016 было выдано предупреждение о необходимости в срок до 01.05.2016 отмены распоряжений главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании части 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Предоставленной возможностью ответчик не воспользовался, предупреждение исполнено не было.

Соответственно, по итогам рассмотрения дела выявленное нарушение должно быть квалифицировано как несоблюдение требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и повлечь предусмотренные законом последствия.

То обстоятельство, что распоряжениями Администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 05.10.2016 № 1585, № 1589, № 1586, № 1587 в распоряжения от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 были внесены дополнения, в соответствии с которыми имущество передается в хозяйственное ведение муниципального предприятия до передачи объектов по концессионному соглашению, а Комитету по управлению имуществом администрации муниципального образования «Холмогорский муниципальный район» поручено подготовить проект решения Собрания депутатов МО «Холмогорский муниципальный район» «О согласовании заключения концессионного соглашения» в отношении объектов, указанных в пункте 1 распоряжения, для рассмотрения на сессии Собрания депутатов МО «Холмогорский муниципальный район», не отменяют того факта, что закрепление централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием незаконно, и что с момента издания распоряжений от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, находящийся в состоянии естественной монополии, вне процедуры конкурентного отбора получили МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА».

Представитель ответчика, указывая на возможность закрепления объектов водоснабжения и водоотведения за муниципальными предприятиями на праве хозяйственного ведения в случае возникновения угрозы обеспечения надежного и бесперебойного водоснабжения и водоотведения до передачи таких объектов концедентом концессионеру по концессионному соглашению, ссылается на положения части 1.1 статьи 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Данной нормой предусмотрено, что в случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, предусмотренное пунктами 1 и 11 (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) части 1 статьи 4 данного закона и принадлежащее государственному или муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, такое предприятие участвует на стороне концедента в обязательствах по концессионному соглашению и осуществляет отдельные полномочия концедента наряду с иными лицами, которые могут их осуществлять в соответствии с настоящим Федеральным законом. Осуществляемые таким предприятием полномочия концедента, в том числе полномочия по передаче объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, определяются концессионным соглашением. При этом такое государственное или муниципальное унитарное предприятие передает концессионеру права владения и пользования недвижимым имуществом, входящим в состав объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, и подписывает соответствующие акты приема-передачи.

По мнению комиссии, положения части 1.1 статьи 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», не дают оснований для возможности закрепления объектов водоснабжения и водоотведения за муниципальными предприятиями на праве хозяйственного ведения (в том числе, на какой-либо период), поскольку централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, являются имуществом, в отношении которого с момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования, то закрепление его на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием незаконно.

С учетом изложенного, предпринятые действия по внесению изменений в распоряжения от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 не могут быть расценены как прекращение нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии:

Члены комиссии:

Д.В. Бугаев

Е.В. Нестеренко

Е.И. Красильникова

Г.С. Емельянова