РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 059/01/15-1000/2021

« 26 » ноября 2021 года **г. Пермь**

Резолютивная часть решения оглашена « 23 » ноября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено « 26 » ноября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены Комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

в присутствии представителя администрации Карагайского муниципального округа Пермского края – **<...>**, в отсутствие представителей лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

рассмотрев дело № 059/01/15-1000/2021 по признакам нарушения администрацией Карагайского муниципального района части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении Обществу с ограниченной ответственностью «Родник» (далее – ООО «Родник») муниципальной преференции путем передачи в аренду без торгов имущества, находящегося в муниципальной собственности (объекты водоснабжения), посредством заключения договора аренды (Муниципальный контракт № 2 аренды объектов систем водоснабжения, расположенных на территории Рождественского сельского поселения от 06.02.2020 г.) в нарушение требований части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит либо может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке,

УСТАНОВИЛА:

По результатам выполнения поручения Федеральной антимонопольной службы (вх. № 011871) о проведении проверки действий администрации Карагайского муниципального района (далее – администрация) на предмет наличия возможных признаков нарушения антимонопольного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее – Пермское УФАС России, антимонопольный орган) в действиях (бездействии) администрации Карагайского муниципального района установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении Обществу с ограниченной ответственностью «Родник» (далее – ООО «Родник») муниципальной преференции путем передачи в аренду без торгов имущества, находящегося в муниципальной собственности (объекты водоснабжения), посредством заключения договора аренды (Муниципальный контракт № 2 аренды объектов систем водоснабжения, расположенных на территории Рождественского сельского поселения от 06.02.2020 г.) в нарушение требований части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что привело либо могло привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупредило администрацию Карагайского муниципального района (предупреждение исх. № 14818-20 от 09.11.2020) о необходимости прекращения действий, имеющих признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем возврата из пользования ООО «Родник» муниципального имущества (объекты водоснабжения), переданного по договору аренды (Муниципальный контракт № 2 аренды объектов систем водоснабжения, расположенных на территории Рождественского сельского поселения от 06.02.2020 г.) в муниципальную казну и принятию мер, направленных на соблюдение требований части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении». Срок исполнения предупреждения с учетом продления срока был определен как до 30.06.2021.

Между тем, материалов, доказательств, свидетельствующих о возврате из пользования ООО «Родник» муниципального имущества, переданного по договору аренды в муниципальную казну и принятию мер, направленных на соблюдение требований части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, антимонопольному органу не представлено.

Учитывая факт неисполнения предупреждения, на основании приказа от 23.09.2021 № 317-п Пермским УФАС России в отношении администрации Карагайского муниципального района возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Определением от 24.09.2021 настоящее дело было назначено к рассмотрению 18.10.2021. На заседание Комиссии антимонопольного органа 18.10.2021 представители администрации Карагайского муниципального округа и ООО «Родник» не явились. Из письменных пояснений, представленных лицами,

участвующими в деле, следует, что 07.10.2021 объекты муниципального имущества были изъяты из пользования ООО «Родник» (в подтверждение представлена копия акта приема-передачи). При этом в настоящий момент объекты водоснабжения закреплены на праве оперативного управления за МКУ «ЦОСТ».

После принятия заключения об обстоятельствах дела от 11.11.2021 от администрации Карагайского муниципального округа в материалы дела была представлена информация об организации процедуры заключения концессионного соглашения.

Изучив представленные в материалы дела документы и сведения, выслушав объяснения сторон, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно частям 1-3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон 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.

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.

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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Из указанных норм следует, что если объекты водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования соответствующего извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае – только концессионное соглашение.

В рассматриваемом случае, Пермским УФАС России установлено, что администрацией Карагайского муниципального района по договору аренды (Муниципальный контракт № 2 аренды объектов систем водоснабжения, расположенных на территории Рождественского сельского поселения от 06.02.2020 г.), заключенному между администрацией и ООО «Родник», последнему переданы объекты водоснабжения во временное владение и пользование.

Объекты водоснабжения переданы ООО «Родник» актом приема-передачи объекта муниципального недвижимого имущества от 06.03.2020 г.

Анализ состава переданного имущества, подтверждает, что имущество, в том числе сеть водопровода 7.2 км. (кадастровый номер объекта: 59:21:1490001:814), расположенная в селе Воскресенск; скважина № 5546, расположенная в селе Воскресенск, ул. Пихтовая (кадастровый номер объекта: 59:21:1490001:836); сеть водопровода 1,614 км., расположенная в селе Рождественск, ул. Мира, 28 (кадастровый номер объекта: 59:21:1540001:2012) и другие объекты являются муниципальной собственностью.

При этом установлено, что согласно пункту 5.1 настоящего договора объекты системы водоснабжения передаются в аренду хозяйствующему субъекту сроком на 11 месяцев с «06» февраля 2019 г. по «06» января 2021 г., то есть на период 11 месяцев.

Между тем, спорные объекты водоснабжения, являющиеся предметом спорного договора, введены в эксплуатацию ранее пяти лет до даты заключения указанного договора. Следовательно, передача прав владения и (или) пользования третьим лицам возможна только на основании концессионного соглашения.

Федеральный закон «О защите конкуренции» распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели. Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита

конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ст. 1 Закона о защите конкуренции).

Согласно п. 1 ст. 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция представляет собой 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 (п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В силу ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Исследовав обстоятельства дела, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что передача ООО «Родник» в аренду без торгов имущества, находящегося в муниципальной собственности (объекты водоснабжения), посредством заключения договора аренды (Муниципальный контракт № 2 аренды объектов систем водоснабжения, расположенных на территории Рождественского сельского поселения от 06.02.2020 г.), противоречит законодательству и привело

или могло привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, в результате действий (бездействия) администрации Карагайского муниципального района деятельности ООО «Родник» были необоснованно созданы преимущественные условия.

Анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке за период, составляющий один год (с 06.02.2019 по 06.02.2020), показал, что товарным рынком для настоящего исследования является рынок услуг по водоснабжению на территории Пермского края. На территории Пермского края услуги по водоснабжению оказываются, в том числе МУП «Краснокамский Водоканал», ООО «Водоканал», ООО «ГП «КИТ», МУП «Коммунальщик», ООО «ГолденХауз» и др.

Согласно информации из базы принятых тарифных решений на официальном сайте Министерства тарифного регулирования и энергетики Пермского края на территории примыкающих муниципальных образований (Верещагинский городской округ, Нытвенский городской округ, Юсьвинский муниципальный округ) услуги по водоснабжению в рассматриваемый период оказывались ООО «ВИСТ», ООО АП «ЗАРЯ ПУТИНО», МУП «Юсьвинское ЖКХ», ИП Щербаков Андрей Алексеевич, МУП «ЖКХ» Нытвенского района, МУП «Зюкайка ЖКХ» и др.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие заключения договора аренды муниципального имущества от 06.02.2020 с ООО «Родник» без проведения торгов показала, что действия администрации Карагайского муниципального района явились необоснованным вмешательством органов местного самоуправления в конкурентную среду посредством использования властных полномочий.

Учитывая изложенное, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что вышеописанные действия администрации Карагайского муниципального района привели к нарушению ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции. Оснований для прекращения производства по делу в соответствии со ст.48 Закона о защите конкуренции не усматривается.

В силу ч. 4 ст. 4 Закона Пермского края от 02.03.2020 N 511-ПК «Об образовании нового муниципального образования Карагайский муниципальный округ Пермского края», администрация Карагайского муниципального района до формирования администрации Карагайского муниципального округа Пермского края осуществляет исполнительно-распорядительные полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии со статьей 16 Федерального закона N 131-ФЗ на территории Карагайского муниципального округа Пермского края. Со дня формирования администрации Карагайского муниципального округа Пермского края полномочия администрации Карагайского муниципального района прекращаются. Таким образом в настоящий момент ответственность за действия администрации Карагайского муниципального района несет администрации Карагайского муниципального округа Пермского края.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия антимонопольного органа принимает во внимание тот факт, что в период рассмотрения настоящего дела администрации Карагайского муниципального округа Пермского края были осуществлены действия, направленные на устранение нарушения антимонопольного законодательства, а именно 07.10.2021 объекты муниципального имущества были изъяты из пользования ООО «Родник» (в подтверждение представлена копия акта приема-передачи), а также предприняты меры, направленные на соблюдение требований части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении». При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания.

При этом, частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 данной статьи, является ничтожным (см. Письмо ФАС России от 30.10.2020 №СП/95078/20 «О направлении разъяснений».

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

2. Признать в действиях администрации Карагайского муниципального округа Пермского края нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении Обществу с ограниченной ответственностью «Родник» (далее – ООО «Родник») муниципальной преференции путем передачи в аренду без торгов имущества, находящегося в муниципальной собственности (объекты водоснабжения), посредством заключения договора аренды (Муниципальный контракт № 2 аренды объектов систем водоснабжения, расположенных на территории Рождественского сельского поселения от 06.02.2020 г.) в нарушение требований части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит либо может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела должностному лицу Пермского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, допустивших установленное нарушение антимонопольного законодательства, к административной

ответственности.

5. Основания для принятия других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии **<...>**

Члены Комиссии **<...>**

<...>

Решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в Арбитражный суд Пермского края в течение трех месяцев со дня принятия решения и выдачи предписания в порядке, установленном Арбитражным процессуальным кодексом РФ, а также в коллегиальный орган ФАС России.