

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1/05-21

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

«13» января 2021 г.

г. Киров

В Кировское УФАС России поступило заявление физического лица по вопросу наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Речного сельского поселения Куменского района Кировской области, выразившихся в передаче объектов водоснабжения и водоотведения ООО «Агидель» по договору аренды № 1 от 01.10.2019 г. без проведения торгов.

По результатам рассмотрения настоящего обращения Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Речного сельского поселения Куменского района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды № 1 от 01.10.2019 года (далее – Договор) осуществлена передача ООО «Агидель» (Арендатор) во временное владение и пользование муниципального имущества, в том числе объектов водоснабжения.

Перечень передаваемого имущества определен в акте приема-передачи муниципального имущества (приложение № 1 к договору).

Указанный договор аренды заключен без проведения процедуры торгов.

Как следует из материалов обращения, имущество, являющееся предметом рассматриваемого договора аренды, закреплено на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием «Жилищно-коммунальное хозяйство п. Речной Куменского района Кировской области» (ИНН 4314005938), признанным несостоятельным (банкротом) на основании решения Арбитражного суда Кировской области от 12.09.2018 г. по делу № А28-13063/2017 (договор о закреплении муниципального имущества на праве хозяйственного ведения от 01.08.2013 г.).

Вместе с тем, определением Арбитражного суда Кировской области от 31.07.2020 г. по делу № А28-13063/2017 (с учетом обжалования вступило в законную силу 16.10.2020 г.) по заявлению администрации Речного сельского поселения из конкурсной массы МУП ЖКХ п. Речной исключены следующие объекты движимого и недвижимого имущества, предназначенные для осуществления бесперебойного водоснабжения и водоотведения, переданные в пользование ООО «Агидель» по договору аренды:

1.2. Здание автогаража на 8 автомашин (1962 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, промзона).

2.1. Артскважина, водонапорная башня (1982 г. выпуска; Кировская область,

Куменский район, д. Слудное).

2.2. Артскважина (1985 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Олимпийский).

2.3. Артскважина № 1 (1959 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Пушкина).

2.4. Артскважина № 2 (1959 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Ленина).

2.5. Артскважина № 3 (1959 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Пушкина).

2.6. Артскважина № 4 (1978 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Ленина).

2.7. Артскважина № 5 (1978 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Ленина).

2.8. Водонапорная башня (1962 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Фадеева).

2.9. Водонапорные сети (1962 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной).

2.14. Станция перекачки (1964 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной, ул. Пушкина).

2.18. Ассенизаторская машина (1982 г. выпуска; Кировская область, Куменский район, п. Речной).

Таким образом, порядок распоряжения рассматриваемым муниципальным имуществом регламентируется положениями ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), а также положениями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

В соответствии с п. 8.1 Договора аренды настоящий договор действует в течение периода с 01.10.2019 г. по 30.09.2020 г.

По информации администрации Речного сельского поселения (письмо исх. № 316 от 12.01.2021 г.) в настоящее время указанное имущество находится в фактическом пользовании ООО «Агидель» на основании договора аренды № 1 от 01.10.2019 года.

В соответствии с частью 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, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Администрация Речного сельского поселения Куменского района Кировской области, передавая ООО «Агидель» без проведения торгов объекты муниципального имущества: здание автогаража на 8 автомашин, автомобиль ГАЗ-53 (поз. 1, 13 акта приема-передачи) по договору аренды № 1 от 01.10.2019 г., нарушила требования ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Согласно части 2 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 только по договорам их аренды, 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 предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Согласно ч. 3 ст. 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 централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если срок эксплуатации объектов водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, превышает пять лет, в отношении таких объектов может быть заключено только концессионное соглашение.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное

соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона. Порядок заключения концессионного соглашения регламентирован положениями главы 3 настоящего Закона.

Таким образом, договор аренды № 1 от 01.10.2019 г. был заключен администрацией Речного сельского поселения с ООО «Агидель» без проведения конкурентных процедур в нарушение требований ч. 3 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, а также ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях.

В силу ч. 33 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в [части 1](#) настоящей статьи, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](#) или [24](#) настоящей статьи, является ничтожным.

В соответствии с пунктом 2, пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления 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), в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, а также предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

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

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

То есть достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 8 постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов, в том числе органов местного самоуправления, о

признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

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

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

Заключение администрацией Речного сельского поселения договора аренды муниципального имущества без проведения процедуры торгов лишило иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях. Передавая во временное владение и пользование имущество без применения процедуры торгов, администрация Речного сельского поселения совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в территориальных границах Речного сельского поселения Куменского района Кировской области, что противоречит п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

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

предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

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

Антимонопольный орган квалифицирует передачу муниципального имущества по договору аренды № 1 от 01.10.2019 г. ООО «Агидель» без проведения процедуры торгов как предоставление муниципальной преференции с нарушением порядка, установленного статьями 19, 20 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного Кировское УФАС России приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату в казну муниципального образования Речное сельское поселение Куменского района Кировской области муниципального имущества, переданного по договору аренды № 1 от 01.10.2019 г. ООО «Агидель».

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Кировское УФАС России **предупреждает администрацию Речного сельского поселения Куменского района Кировской области** о необходимости прекращения **в срок до 16.04.2021 г.** действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

принять меры по возврату в казну муниципального образования Речное сельское поселение Куменского района Кировской области объектов муниципального имущества, переданных ООО «Агидель» на основании договора аренды № 1 от 01.10.2019 г. (поз. 1-9, 11-13 акта приема-передачи муниципального имущества).

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч. 6 ст. 39.1 Закона 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 (ч. 7 ст. 39.1 Закона 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель управления

<...>