

Дело № 20-18

Ответчик:

Администрация МО «Вельский муниципальный район»

165150, Архангельская область, Вельский район, г. Вельск,
ул. Советская, 52/15

Заинтересованное лицо:

ООО «Теплострой»

165105, Архангельская область, Вельский район, д. Теребино,
ул. Дальняя, д. 4

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения оглашена 21 февраля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 04 марта 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при наличии кворума, предусмотренного частью 6 статьи 40 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель - Бугаев Д.В. Руководитель Архангельского УФАС России

Член комиссии - Нестеренко Е.В. Начальник отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России

Член комиссии - Шахов А.Ю. Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Архангельского УФАС России

рассмотрев дело № 20-18, возбужденное в отношении администрации МО «Вельский муниципальный район» по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие представителей ответчика и заинтересованного лица, в отношении которых были предприняты надлежащие меры для их извещения о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

В августе 2017 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по

Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) были рассмотрены поступившие из прокуратуры Вельского района материалы об имеющихся признаках нарушения антимонопольного законодательства при передаче администрацией МО «Вельский муниципальный район» муниципального имущества (объекты водоснабжения и водоотведения) ООО «Теплострой» по соглашению о передаче в пользование имущества для оказания услуг водоснабжения и водоотведения населению, организациям на территории МО «Низовское» от 01.11.2016.

На основании пункта 3 части 8 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и в порядке, установленном статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения представленных материалов Архангельское УФАС России выдало администрации МО «Вельский муниципальный район» предупреждение от 25.08.2017 № 52ш-2017 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 указанного закона.

Согласно данному предупреждению администрации МО «Вельский муниципальный район» необходимо было в срок 01.03.2018 принять меры по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства путем отмены пункта 7 (части, касающейся объектов водоснабжения и водоотведения) постановления администрации МО «Вельский муниципальный район» от 02.11.2016 № 1170 «О введении режима повышенной готовности по предупреждению чрезвычайной ситуации на территории МО «Низовское», принять меры, направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») использования ООО «Теплострой» муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, путем отмены соглашения о передаче в пользование имущества для оказания услуг водоснабжения и водоотведения населению, организациям на территории МО «Низовское» от 01.11.2016 и обеспечения равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами водоснабжения и водоотведения на условиях концессии путем организации и проведения торгов в соответствии с требованиями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Удовлетворив соответствующее ходатайство администрации МО «Вельский муниципальный район» (письмо от 01.03.2018 № 01-54/608), Архангельское УФАС России определением от 02.03.2018 продлило срок выполнения предупреждения в части необходимости принятия мер, направленных на обеспечение равного доступа хозяйствующих субъектов к пользованию объектами водоснабжения и водоотведения на условиях концессии, до 31.07.2018.

В последующем письмом от 25.07.2018 № 01-54/2370 администрация МО «Вельский муниципальный район» вновь попросила продлить выполнение данного предупреждения в указанной части.

Вместе с тем, необходимость передачи муниципального имущества с учетом требований статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», которыми установлено, что передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии с требованиями законодательства Российской

Федерации о концессионных соглашениях, возникла у администрации МО «Сольвычегодское» еще задолго до момента вынесения предупреждения от 25.08.2018 № 52ш-2017.

С момента возникновения такой необходимости у администрации МО «Вельский муниципальный район» было достаточно времени для проведения всех необходимых для этого мероприятий.

Таким образом, основания для удовлетворения ходатайства администрации МО «Вельский муниципальный район» о продлении срока выполнения предупреждения от 25.08.2017 № 52ш-2017 отсутствовали.

Согласно 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.

Учитывая изложенное, в отношении администрации МО «Вельский муниципальный район» в августе 2018 года было возбуждено дело № 20-18 по признакам нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Дело было назначено к рассмотрению на 11.09.2018 (уведомлением от 03.09.2018 перенесено на 17.09.2018).

В последующем определениями Архангельского УФАС России от 17.09.2018, от 25.10.2018, от 10.12.2018 и от 18.01.2019 рассмотрение дела № 20-18 откладывалось, соответственно, на 25.10.2018, 10.12.2018, 18.01.2019 и 21.02.2019. К участию в деле в качестве заинтересованного лица было привлечено ООО «Теплострой».

В представленных в рамках дела № 20-18 пояснениях (письма от 05.09.2018 № 01 54/2772, от 23.10.2018 № 01-54/3265, от 26.11.2019 № 01-54/3731) администрация МО «Вельский муниципальный район» указала, что меры по передаче муниципального имущества по концессионному соглашению предпринимаются, но соответствующие мероприятия не завершены.

В данном случае объекты водоснабжения и водоотведения передавались ООО «Теплострой» в целях предотвращения возникновения чрезвычайной ситуации на территории МО «Низовское».

Администрация МО «Вельский муниципальный район» отметила, что ООО «Теплострой» обеспечивает водоснабжение и водоотведение на территории МО «Низовское» без выставления счетов населению и организациям.

ООО «Теплострой», в свою очередь, пояснило (письмо от 15.01.2019 № 1), что не оказывает услуг водоснабжения и водоотведения на территории МО «Низовское» с января 2017 года, оплату с населения не принимает, счета не выставляет.

21.02.2019 дело № 20-18 рассмотрено комиссией Архангельского УФАС России по существу с учетом следующего.

Постановлением администрации МО «Вельский муниципальный район» от 02.11.2016 № 1170 «О введении режима повышенной готовности по предупреждению чрезвычайной ситуации на территории МО «Низовское» председателю КУМИ МО «Вельский муниципальный район» было поручено заключить соглашение с ООО «Теплострой» о передаче в пользование имущества для оказания услуг водоснабжения и водоотведения населению, организациям на территории МО «Низовское».

01.11.2016 между комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации МО «Вельский муниципальный район» и ООО «Теплострой» было заключено соглашение о передаче в пользование имущества для оказания услуг водоснабжения и водоотведения населению, организациям на территории МО «Низовское», по которому в рамках режима повышенной готовности (введен постановлением администрации МО «Вельский муниципальный район» от 02.11.2016 № 1170) обществу были переданы объекты водоснабжения и водоотведения:

- очистные сооружения, площадь 195,6 кв. м (кадастровый номер <...> :01:210208:431), расположенные по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино;

- буровая скважина, глубина 79 м (кадастровый номер <...> :01:210208:371), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино, строение 67;

- водонапорная башня, объем 25 куб. м (кадастровый номер <...> :01:210208:372), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино, строение 68;

- водонапорная сеть, протяженность 3766 м (кадастровый номер <...> :01:210208:318), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Першинская, д. Теребино, ул. Велицкого, ул. Молодежная, ул. Светлая, ул. Луговая, ул. Дальняя;

- канализационная сеть, протяженность 2542 м (кадастровый номер <...> :01:210208:317), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино, ул. Велицкого, ул. Молодежная, ул. Новая, ул. Луговая, ул. Светлая.

Срок действия соглашения – до вступления в действие концессионного соглашения, заключенного по результатам конкурса.

Конкурсные процедуры не проводились.

Согласно письму администрации МО «Вельский муниципальный район» № 05-09/3812 от 15.08.2017 рассматриваемые объекты водоснабжения и водоотведения относятся к системе централизованного водоснабжения и водоотведения на территории МО «Низовское».

На основании части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «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 данного закона.

Частью 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если объекты водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем пять лет назад, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае – только концессионное соглашение.

Письмом от 03.07.2017 № 03-11/1001 администрация МО «Вельский муниципальный район» в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации МО «Вельский муниципальный район» сообщила, что дата ввода в эксплуатацию объектов водоснабжения и водоотведения на территории МО «Низовское» (очистные сооружения, площадь 195,6 кв. м (кадастровый номер <...> :01:210208:431), расположенные по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино; буровая скважина, глубина 79 м (кадастровый номер <...> :01:210208:371), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино, строение 67; водонапорная башня, объем 25 куб. м (кадастровый номер <...> :01:210208:372), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино, строение 68; водонапорная сеть, протяженность 3766 м (кадастровый номер <...> :01:210208:318), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Першинская, д. Теребино, ул. Велицкого, ул. Молодежная, ул. Светлая, ул. Луговая, ул. Дальняя; канализационная сеть, протяженность 2542 м (кадастровый номер <...> :01:210208:317), расположенная по адресу: Архангельская область, Вельский район, д. Теребино, ул. Велицкого, ул. Молодежная, ул. Новая, ул. Луговая, ул. Светлая) не определена.

С учетом невозможности определения даты ввода в эксплуатацию объектов

водоснабжения и водоотведения, передача прав владения и пользования в отношении данных объектов могла осуществляться исключительно по концессионному соглашению.

Порядок заключения концессионного соглашения установлен Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно статье 13 указанного закона концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Однако, с ООО «Теплострой» было заключено соглашение от 01.11.2016, по которому объекты водоснабжения и водоотведения МО «Низовское» были переданы обществу в безвозмездное пользование. Торги не проводились.

Учитывая изложенное, определенный законом порядок обеспечения доступа на рынок водоснабжения и водоотведения соблюден не был.

Вместе с тем, при рассмотрении данной конкретной ситуации комиссией Архангельского УФАС России были установлены следующие обстоятельства.

В июле 2017 года Арбитражным судом Архангельской области было принято к производству исковое заявление прокуратуры Архангельской области к администрации МО «Вельский муниципальный район», комитету по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами администрации МО «Вельский муниципальный район» и ООО «Теплострой» о признании недействительным рассматриваемого соглашения о передаче в пользование имущества от 01.11.2016.

По результатам рассмотрения вышеназванного искового заявления решением Арбитражного суда Архангельской области от 23.09.2017 по делу № А05-8357/2017 соглашение о передаче в пользование имущества для оказания услуг водоснабжения и водоотведения населению, организациям на территории МО «Низовское» от 01.11.2016 было признано недействительным.

Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.12.2017 решение арбитражного суда первой инстанции по делу № А05-8357/2017 оставлено без изменения и, соответственно, вступило в силу. Указанные судебные акты в дальнейшем не обжаловались.

Принимая во внимания изложенное, соглашение о передаче в пользование имущества для оказания услуг водоснабжения и водоотведения населению, организациям на территории МО «Низовское» от 01.11.2016 перестало действовать еще в декабре 2017 года.

Для выяснения вопроса, связанного с эксплуатацией данного муниципального имущества, Архангельским УФАС России были сделаны соответствующие запросы непосредственно ООО «Теплострой», Агентству по тарифам и ценам Архангельской области, администрации МО «Низовское», а также прокуратуре Вельского района.

Согласно письменным пояснениям ООО «Теплострой» (письмо от 15.01.2019), оно не

осуществляет водоснабжение и водоотведение на территории МО «Низовское» Вельского района уже с января 2017 года.

В письме от 26.12.2018 № 313/4034 Агентство по тарифам и ценам Архангельской области указало, что тарифы на услуги водоснабжения и водоотведения на территории МО «Низовское» для ООО «Теплострой» не устанавливались.

Администрация МО «Низовское» письмом от 13.12.2018 № 320 пояснила, что на территории МО «Низовское» отсутствует организация, осуществляющая деятельность по водоснабжению и водоотведению, счета на оплату соответствующих услуг не выставляются.

На запрос Архангельского УФАС России от 25.01.2019 № 05-10/274 о том, имеются ли в распоряжении прокуратуры Вельского района материалы, которые бы опровергали утверждение, что имущество, предназначенное для водоснабжения и водоотведения МО «Низовское», в настоящее время ООО «Теплострой» не эксплуатируется, прокуратура в письме от 19.02.2019 № 12-2В-2019 сообщила, что, как следует из объяснений начальника управления ТЭК и ЖКХ администрации МО «Вельский муниципальный район» от 05.02.2019, объекты водоснабжения и водоотведения находятся по устной договоренности на обслуживании ООО «Теплострой», так как для осуществления обществом их основной деятельности – теплоснабжения в д. Теребино, необходим постоянно работающий водопровод, осуществляющий подпитку системы отопления и котельной. При этом договоры с потребителями не заключены, плата за потребленный ресурс не взимается.

Оценивая рассматриваемую ситуацию с точки зрения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», необходимо принимать во внимание, что названная норма предусматривает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации.

При этом конкуренция – 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 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

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 (пункт 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт

1 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Таким образом, из анализа вышеназванных норм следует, что обязательным условием для выводов о влиянии на конкуренцию на каком-либо товарном рынке является предоставление потребителям непосредственно самого товара, который, в свою очередь, предполагает возмездный характер.

В рассматриваемом же случае все имеющиеся в деле № 20-18 материалы свидетельствуют о том, что такая возмездная услуга, как водоснабжение и водоотведение, на территории МО «Низовское» не предоставляется.

С учетом изложенного, поскольку в данном конкретном случае отсутствует возможность оценивать сложившуюся на территории МО «Низовское» ситуацию в сфере водоснабжения и водоотведения с точки зрения товарного рынка в понятии, указанном в пункте 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и, следовательно, с точки зрения конкуренции как таковой, комиссия Архангельского УФАС России не находит оснований для признания со стороны администрации МО «Вельский муниципальный район» нарушения требований антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 1 части 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Архангельского УФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 20-18, возбужденного в отношении администрации МО «Вельский муниципальный район», в связи с отсутствием нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Архангельской области в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель комиссии:

А.В.Бугаев.....

Члены комиссии:

Е.В. Нестеренко

А.Ю. Шахов