Решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (далее – Комиссия):

Председатель Комиссии: Я. О.И. – заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии: Т. Э.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Т. С.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 034/01/17-591/2019 по признакам нарушения администрацией Алексеевского сельского поселения Алексеевского муниципального района Волгоградской области (ул. Красногвардейская, д. 73 «А», ст. Алексеевская, Алексеевский р-н, Волгоградская обл., 403241, далее – Администрация) ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие представителей Администрации, комитета тарифного регулирования Волгоградской области, администрации Алексеевского муниципального района Волгоградской области, ООО «Алексеевское» (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

29.05.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) поступили материалы комитета тарифного регулирования Волгоградской области (вх. № 5086 от 29.05.2019, далее – Комитет) по вопросу заключения Администрацией договора в отношении муниципального имущества с ООО «Алексеевское» в нарушение требований действующего законодательства.

Из указанных материалов установлено, что 01.08.2018 по результатам торгов между Администрацией и ООО «Алексеевское» заключен договор № 57 аренды объектов водоснабжения – водопровод с расположенными на нем водозаборными устройствами (пожарными гидрантами), уличными водоразборными колонками, водонапорными башнями и буровыми скважинами, протяженностью 13494 м, кадастровым номером 34:01:040001:5713 (далее – Договор № 57). Срок действия Договора № 57 - три года, т.е. до 01.08.2021.

По акту приема-передачи объектов водоснабжения к Договору № 57 объекты водоснабжения переданы ООО «Алексеевское».

В соответствии с ч. 1 и 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции заключение любых договоров в отношении муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

В силу ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в ч. 1 данной статьи

порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

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» (далее – Закон № 103-ФЗ) передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон № 416-ФЗ).

В соответствии с ч. 1 ст. 41.1 Закона № 416-ФЗ 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 ч. 1 ст. 9 Закона № 416-ФЗ.

Согласно ч. 3 ст. 41.1 Закона № 416-ФЗ 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).

При этом ч. 33 ст. 41.1 Закона № 416-ФЗ предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в ч. 1 настоящей статьи, заключенный с нарушением требований, установленных ч. 3 или 24 настоящей статьи, является

ничтожным.

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими отношения в сфере водоснабжения, а также в сфере концессионных отношений, и подлежащими исполнению органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения, в соответствии с которым передача таких объектов, срок эксплуатации которых превышает пять лет, возможна исключительно по концессионным соглашениям.

В соответствии с договором от 12.01.2016 № б/н администрация Алексеевского муниципального района Волгоградской области передала в безвозмездное пользование администрации Алексеевского сельского поселения имущество (далее – Договор № б/н) – водопровод с расположенными на нем водозаборными устройствами (пожарными гидрантами), уличными водоразборными колонками, водонапорными башнями и буровыми скважинами, протяженностью 13494 м, кадастровым номером 34:01:040001:5713, сроком до 31.12.2016 (далее – Муниципальное имущество).

Согласно акту приема-передачи от 12.02.2016 Муниципальное имущество передано администрации Алексеевского сельского поселения.

Дополнительным соглашением от 29.12.2016 № 1 срок действие Договора № б/н продлен с 01.01.2017 по 31.12.2019.

Согласно техническому паспорту, представленному администрацией Алексеевского сельского поселения, год ввода в эксплуатацию Муниципального имущества составляет 1960-2011 г.г.

Таким образом, Муниципальное имущество должно быть передано в соответствии с требованиями Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», то есть по результатам проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Согласно ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 Закона о концессионных соглашениях.

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

Кроме того, ст. 47 Закона о концессионных соглашениях установлен особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты водоснабжения.

Письмом от 18.05.2018 № 904 администрация Алексеевского муниципального района Волгоградской области разрешила провести конкурс по передаче в аренду Муниципального имущества (далее – Конкурс).

04.06.2018 постановлением администрации Алексеевского сельского поселения № 43/1 утверждена конкурсная документация на право заключения договора аренды Муниципального имущества (далее – Конкурсная документация).

Конкурсная документация 06.06.2018 размещена на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru.

Конкурс признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в данном Конкурсе – ООО «Алексеевское». 01.08.2018 между администрацией Алексеевского сельского поселения и ООО «Алексеевское» заключен договор № 57.

В соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении настоящего дела антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения, в порядке, предусмотренном ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции и п. 10.9 Приказа ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок).

В соответствии с пунктом 10.9 Порядка подготовлен обзор состояния конкуренции на товарном рынке по передаче в аренду имущества, находящегося в муниципальной собственности (безвозмездное пользование муниципального имущества (объекты водоснабжения), который включает в себя следующее.

1. Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с п. 2.1 Порядка временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

Временной интервал настоящего исследования определен с 06.06.2018 (дата размещения извещения о проведении открытого конкурса № 06.06.18/0088130/01) по 01.08.2021 (дата окончания действия Договора № 57).

1. Продуктовые границы товарного рынка (определение предмета торгов).

В соответствии с п. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), 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.

Таким образом, товар определен как право заключения договора пользования в отношении Муниципального имущества.

17.09.2019 Управлением вынесено заключение об обстоятельствах дела № 034/01/17-591/2019 (далее – Заключение от 17.09.2019), согласно которому Комиссия по рассмотрению дела № 034/01/17-591/2019 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о наличии признаков нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции в действиях Администрации.

Администрацией, иными заинтересованными лицами, письменные и устные возражения на Заключение от 17.09.2019 не представлены.

Торги на право заключения договора аренды и договор аренды, заключенный по результатам их проведения, влекут нарушения публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества.

Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения и существенные условия данного соглашения детально урегулированы Законом о концессионном соглашении.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При этом запрет, установленный ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, является безусловным запретом, который не требует доказывания фактических или возможных негативных последствий для конкуренции в связи с его нарушением.

Таким образом, действия администрации Алексеевского сельского поселения по организации торгов на право заключения договора аренды Муниципального имущества вместо организации и проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения влияют на развитие добросовестной конкуренции, создают преимущества лицам, которым права преданы без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, ущемляют права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок оказания услуг по водоснабжению Алексеевского сельского поселения Алексеевского муниципального района Волгоградской области с использованием указанного Муниципального имущества, содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

2. Согласно п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган осуществляет полномочия по выдаче органам местного самоуправления обязательных для исполнения предписаний.

Представитель Администрации на заседании Комиссии от 06.08.2019 пояснил, что Договор в настоящее время является действующим. Какие-либо документы, свидетельствующие о расторжении Договора № 57 на момент принятия решения по делу № 034/01/17-591/2019 о нарушении антимонопольного законодательства не

представлены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1 – 3 ст. 41, ст. 49, ст. 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения администрацией Алексеевского сельского поселения Алексеевского муниципального района Волгоградской области (ИНН 3401005890) ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации Алексеевского сельского поселения Алексеевского муниципального района Волгоградской области обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства при распоряжении муниципальным имуществом.

3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу для решения вопроса о привлечении должностных лиц к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд Волгоградской области в течение трех месяцев со дня принятия решения.