

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 012/01/15-622/2022

### О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«16» августа 2022 года  
Йошкар-Ола

г.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России) в ходе осуществления государственного контроля в сфере соблюдения антимонопольного законодательства в действиях администрации муниципального образования «Советский муниципальный район» выявлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в заключении договора о передаче в аренду муниципального имущества: сети водоснабжения и водоотведения для оказания соответствующих услуг, в виду следующего.

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (Далее - Правила).

Согласно пункту 3.1 Правил заключение договоров аренды в отношении объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только путем проведения торгов в форме конкурса с учетом положений статьи 41.1 Закона № 416-ФЗ.

Согласно статье 132 Конституции органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Общие правовые основы, территориальных, организационных и экономических принципов организации местного самоуправления в Российской Федерации определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон о местном самоуправлении).

Марийским УФАС России установлено, что в соответствии с законом Республики Марий Эл № 82-З от 30.12.2006 «О разграничении муниципального

имущества между муниципальными образованиями в Республике Марий Эл» администрациям сельских поселений Советского муниципального района переданы объекты водоснабжения и водоотведения.

На территории Советского муниципального района на протяжении 2008-2022гг. объекты водоснабжения и водоотведения передавались администрациями сельских поселений в возмездное пользование ООО «ВодоканалСервис» на основании договоров аренды муниципального имущества:

- администрацией муниципального образования «Солнечное сельское поселение» на основании договора № 12 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Городское поселение Советский» на основании договора № 2 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Чкаринское сельское поселение» на основании договора № 28 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Оршинское сельское поселение» на основании договора № 17 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Михайловское сельское поселение» на основании договора № 20 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кукмаринское сельское поселение» на основании договора № 25 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кужмаринское сельское поселение» на основании договора № 18 от 26.12.2008 (заключен на

основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кельмаксолинское сельское поселение» на основании договора № 26 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Кадамское сельское поселение» на основании договора № 21 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Вятское сельское поселение» на основании договора № 30 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок;

- администрацией муниципального образования «Алексеевское сельское поселение» на основании договора № 15 от 26.12.2008 (заключен на основании решения комиссии по проведению открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества от 25.12.2008 № 3) срок действия договора – на неопределенный срок.

В основании заключения описанных договоров, действующих в настоящее время указана также статья 17.1 Закона о защите конкуренции. Также на указанную статью ссылается Администрация Советского муниципального района в пояснениях от 29.04.2022 исх.№2358 в качестве оснований заключения договоров аренды муниципального имущества в отношении рассматриваемых объектов недвижимости.

В соответствии с частью 1 статьей 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров. При этом в соответствии с частью 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в

соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

В целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

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» (далее - Закон о концессионных соглашениях) передача прав 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, осуществляется с учетом требований, установленных Законом о водоснабжении и водоотведении и Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения 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 Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Согласно части 3 статьи 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 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).

Вместе с тем, в случае заключения договора аренды в отношении объектов централизованных систем холодного водоснабжения и водоотведения указанных в части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, как по результатам конкурса на право заключения договора аренды, так и без проведения указанного конкурса, в том числе по причине признания конкурса(-ов) на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов несостоявшимся в связи с отсутствием участников, такой договор аренды будет являться ничтожным в силу положений части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении соответственно.

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения и водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти, и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения и водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного

соглашения для осуществления указанной деятельности.

Пункт 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях относит к числу объектов концессионного соглашения объекты централизованные системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 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 предоставлением 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, статьей 47 Закона о концессионных соглашениях установлен особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты централизованные системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

При этом торги на право заключения договора аренды и договор аренды, заключенный по результатам их проведения, влечет нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые могут привести к лишению возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении государственного или муниципального имущества.

Действия органа власти или органа местного самоуправления по заключению договора аренды в отношении объектов водоснабжения, водоотведения на торгах вместо заключения концессионного соглашения влияют на развитие добросовестной конкуренции, создают преимущества лицам, которым права переданы 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 водоснабжения, водоотведения с использованием указанных объектов.

Принимая во внимание, изложенное, передача прав владения и (или) пользования спорными объектами водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, должна была осуществляться по концессионному соглашению, которое подлежало заключению по итогам проведения конкурса на право заключения данного соглашения.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, запрещается осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Неправомерное предоставление администрацией ООО «ВодоканалСервис» в пользование находящихся в муниципальной собственности объектов водоснабжения и водоотведения ведет к ограничению конкуренции на рынке водоснабжения и водоотведения, предоставление преимущественного права одному хозяйствующему субъекту перед другими потенциальными участниками рынка.

Статья 4 Закона 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.

Передача муниципального имущества без соблюдения установленной формы договора в виде концессионного соглашения создает преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование ООО «ВодоканалСервис» и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества путем проведения конкурса или аукциона, позволяет обеспечить равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Одним из вопросов местного значения, соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» является организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4.2 статьи 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления в целях решения вопросов местного значения обладают полномочиями по организации

водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Законом о водоснабжении и водоотведении полномочиями в сфере водоснабжения.

В соответствии с Законом Республики Марий Эл от 29.12.2014 №61-З «О закреплении за сельскими поселениями в Республике Марий Эл вопросов местного значения» (с изменениями, внесенными [Законом Республики Марий Эл от 04.12.2017 № 56-З](#)), с 01.01.2018 организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации не относится к вопросам местного значения сельских поселений.

Кроме того, в соответствии с Уставами Алексеевского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл (утвержден решением Собрания депутатов муниципального образования «Алексеевское сельское поселение» от «3» сентября 2019 года № 220), Вятского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл (утвержден решением Собрания депутатов муниципального образования «Вятское сельское поселение» «16» марта 2020 года № 41), Кужмаринского сельского поселения Республики Марий Эл (утвержден решением Собрания депутатов муниципального образования «Кужмаринского сельского поселения» от 2 сентября 2019 года № 218), Михайловского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл (утвержден решением Собрания депутатов муниципального образования «Михайловского сельского поселения» от 3 сентября 2019 года № 222), Ронгинского сельского поселения (утвержден решением собрания депутатов муниципального образования «Ронгинского сельского поселения от 30 августа 2019 года №250), Солнечного сельского поселения (утвержден решением собрания депутатов муниципального образования «Солнечного сельского поселения от 30 августа 2019 года № 242), Советского городского поселения (утвержден решением Собрания депутатов городского поселения Советский от 30 августа 2019 года № 250) организация в границах поселения водоснабжения населения, водоотведения не относится к вопросам местного значения.

В соответствии с Уставом Советского муниципального района Республики Марий Эл (утвержден Собранием депутатов муниципального образования «Советского муниципального района от 03 декабря 2019 г. № 26) в вопросам местного значения муниципального района, не отнесенным к вопросам местного значения сельских поселений, на территориях сельских поселений, относится организация в границах сельских поселений, входящих в состав муниципального района, электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, в настоящее время в границах сельских поселений: Ронгинского сельского поселения Советского муниципального района

Республики Марий Эл, Вятского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл, Алексеевского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл, Верх-Ушнурского сельское поселение Советского муниципального района Республики Марий Эл, Кужмаринского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл, Михайловского сельского поселения Советского муниципального района Республики Марий Эл, городского поселения Советский Советского муниципальный район Республики Марий Эл полномочия по организации водоснабжения населения, водоотведения осуществляет администрация Советского муниципального района Республики Марий Эл.

Таким образом, администрация Советского муниципального района Республики Марий Эл является в настоящее время уполномоченным органом местного самоуправления, осуществляющим организацию деятельности в области установления порядка передачи прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения.

На основании изложенного, Марийским УФАС России в действиях администрации Советского муниципального района Республики Марий Эл установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в бездействии при передаче и использовании имущества (объектов водоснабжения и водоотведения на территории Алексеевского, Верх-Ушнурского, Вятского, Кужмаринского, Михайловского, Ронгинского сельских поселений, городского поселения Советский муниципальный район Республики Марий Эл.) с соблюдением требований Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает предупреждение в письменной форме об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Согласно части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, Марийское УФАС России, руководствуясь статьей 15, статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает администрацию Советского муниципального района Республики Марий Эл о необходимости **в шестидесятидневный срок с момента получения предупреждения** прекратить

нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции путем совершения действий по обеспечению использования муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения на территории Алексеевского, Верх-Ушнурского, Вятского, Кужмаринского, Михайловского, Ронгинского сельских поселений, городского поселения Советский Советского муниципального района Республики Марий Эл на законных основаниях в соответствии с требованиями Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», Закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

О выполнении предупреждения сообщить в Марийское УФАС России в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с ч. 7 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель