

## Предупреждение № 43

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

«07» апреля 2017 г.

г. Киров

Региональной службой по тарифам Кировской области от 15.03.2017 № 749-66-01-02 (вх. от 16.03.2017 № 1716) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее - Кировское УФАС России) направлено обращение и материалы для установления факта нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области.

В ходе проверки Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Федеральный 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

Согласно ч. 3 ст. 41.1 Федерального 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в

соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

На основании п. 6 ст. 5 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), со дня официального опубликования настоящего Федерального закона и **до 1 января 2015 года** допускается 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, без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 41.1](#) Федерального закона от 7 декабря 2011 года N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (в редакции настоящего Федерального закона), по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Таким образом, если объекты систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящиеся в государственной или муниципальной собственности эксплуатируются более 5 лет, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям.

Из анализа норм законодательства о водоснабжении и водоотведении следует, что передача прав в отношении объектов систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений заключенных по результатам торгов.

Администрация Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области передавая 09.01.2017 по договору аренды муниципального имущества, ООО «Кильмезьводоканал» объекты водоснабжения, согласно приложению № 1, торги на право заключения концессионного соглашения не проводила, чем нарушила требования ч. 3 ст. 41.1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении».

Согласно п. 20 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») государственные и 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 Федерального закона «О защите конкуренции» регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 ст. 19 Федерального закона «О защите конкуренции» государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [ч. 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области передавая 09.01.2017 по договору аренды муниципального имущества, ООО «Кильмезьводоканал» объекты водоснабжения, согласно приложению № 1, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

Поскольку централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, являются имуществом, в отношении которых установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования, то передача их по договору аренды муниципального имущества от 09.01.2017 без проведения торгов незаконно. В указанном случае, администрация Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области должна была руководствоваться не ст. 621 ГК РФ, а Федеральным законом «О концессионных соглашениях», Законом № 103-ФЗ и Федеральным законом «О водоснабжении и водоотведении».

В соответствии с п.п. 2, 8 ч. 1 ст. 15 Федерального 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, в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам и создание дискриминационных условий.

[Пунктом 7 ч. 1 ст. 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Под дискриминационными условиями, согласно п. 8 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, 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.

Таким образом, действия администрации Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области, выразившиеся в передаче 09.01.2017 по договору аренды муниципального имущества, ООО «Кильмезьводоканал» объекты водоснабжения, согласно приложению № 1, в нарушение ч. 3 ст. 41.1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, путем участия в торгах на право заключения концессионного соглашения, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке водоснабжения в территориальных границах Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области и содержат признаки нарушения п.п. 2, 7, 8 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

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

В связи с наличием в действиях администрации Кильмезского городского поселения Кильмезского района Кировской области признаков нарушения п.п. 2, 7, 8 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», **Кировское УФАС России на основании ст. 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости прекращения в срок до 05.05.2017 указанных действий путем:**

- принятия мер по возврату муниципального имущества, а именно - объекты водоснабжения, согласно приложению № 1, переданного ООО «Кильмезьводоканал» на основании договора аренды муниципального имущества от 09.01.2017.

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 Федерального 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 Федерального 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 Федерального закона «О защите конкуренции»).