

№9180 от 14.06.2019

Администрация Ачинского района

Красноярского края

662150, Красноярский край, г.
Ачинск

ул. Свердлова, 17

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),

КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление ООО «Районное коммунальное хозяйство» (исх. № 61, от 08.05.2019, вх. № 7896 от 14.05.2019) с жалобой на действия Главы Ачинского района Красноярского края по факту непредставления ответа на предложение общества о заключении концессионного соглашения с лицом, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения (исх. № 30 от 25.03.2019, вх. от 26.03.2019).

По результатам анализа полученной в ходе рассмотрения заявления информации было установлено следующее.

15.09.2014 между администрацией Ачинского района (далее – Администрация), МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» Ачинского района (далее – МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства») и ООО «Районное коммунальное хозяйство» (далее – ООО «РКХ») в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), на основании Постановления администрации Ачинского района от 01.09.2014 № 855-П был заключен договор аренды № 53-14 сроком действия с 28.01.2015 по 27.01.2020 следующих сооружений жилищно-коммунального хозяйства, расположенных на территории с. Лапшиха:

- сооружение в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (пер. Гаражный, 2, право собственности зарегистрировано на основании решения

Ачинского городского суда от 03.05.2011);

- сооружение – водонапорная башня (пер. Гаражный, 4, год ввода 1971);
- сооружение в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (ул. Советская, 8А, право собственности зарегистрировано на основании решения Ачинского городского суда от 16.08.2012);
- сооружение – водонапорная башня (пер. Гаражный, 3, год ввода 1964);
- сооружение – водопроводная сеть (с. Лапшиха, год ввода 1981);
- здание – насосная станция (ул. Советская, 8А, год ввода 1964).

Указанное имущество передано/получено на основании акта приема-передачи от 28.01.2015.

23.01.2015 между Администрацией, МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» и ООО «РКХ» в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», на основании Постановления администрации Ачинского района от 22.01.2015 № 45-П был заключен договор аренды № 02-15 сроком действия с 28.01.2015 по 27.01.2020 следующих сооружений жилищно-коммунального хозяйства, расположенных на территории д. Игинка:

- сооружение – водопроводная сеть (д. Игинка, год постройки 1979, 2001);
- сооружение – водонапорная башня (ул. Придорожная, 2А, год ввода 1969);
- сооружение в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (ул. Придорожная № 2).

Указанное имущество передано/получено на основании акта приема-передачи от 28.01.2015.

06.05.2015 между Администрацией, МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» и ООО «РКХ» в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции») на основании Постановления администрации Ачинского района от 30.04.2015 № 448-П был заключен договор аренды № 34-15 сроком действия с 31.12.2015 по 30.12.2020 следующих сооружений жилищно-коммунального хозяйства, расположенных на территории с. Большая Салтырь:

- сооружение – электростанция (ул. Школьная, 16А, пом. 1, год строительства 1998);
- сооружение – тепловые сети (ул. Школьная, год постройки 1958).

Указанное имущество передано/получено на основании акта приема-передачи от 31.12.2015.

06.05.2015 между Администрацией, МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» и ООО «РКХ» в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», на основании Постановления администрации Ачинского района от 30.04.2015 № 446-П был заключен договор

аренды № 36-15 сроком действия с 31.12.2015 по 30.12.2020 следующих сооружений жилищно-коммунального хозяйства, расположенных на территории с. Преображенка:

- сооружение - тепловая сеть (ул. Школьная, Новая, Березовая, Центральная, Южная, год постройки 1983);

- сооружение – котельная на твердом топливе (ул. Центральная, 2 в, год ввода в эксплуатацию 2001).

06.05.2015 между Администрацией, МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» и ООО «РКХ» в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», на основании Постановления администрации Ачинского района от 30.04.2015 № 447-П был заключен договор аренды № 35-15 сроком действия с 31.12.2015 по 30.12.2020 следующих сооружений жилищно-коммунального хозяйства, расположенных на территории с. Большая Салтырь:

- сооружение – электрокотельная (ул. Клубничная, 23, пом. 1, год постройки 1970);

- сооружение – тепловые сети (ул. Клубничная, год постройки 1970).

Указанное имущество передано/получено на основании акта приема-передачи от 31.12.2015.

20.11.2015 между Администрацией, МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» и ООО «РКХ» в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании Постановления администрации Ачинского района от 20.11.2015 № 869-П был заключен договор аренды № 97-15 сроком действия с 31.12.2015 по 30.12.2020 сооружения: канализационные сети (с. Преображенка, ул. Южная, Березовая, Новая, Школьная, Лесная, Центральная, 1983 года постройки). Указанное имущество передано/получено на основании акта приема-передачи от 30.12.2015.

10.07.2017 между Администрацией, МКУ «Управление строительства и жилищно-коммунального хозяйства» и ООО «РКХ» в порядке исключения, предусмотренного ч. 9 ст. 17.1 ФЗ "О защите конкуренции", на основании Постановления администрации Ачинского района от 10.07.2017 № 304-П был заключен договор аренды № 8-17 сроком действия с 30.06.2017 по 29.06.2022 следующих сооружений жилищно-коммунального хозяйства, расположенных на территории с. Большая Салтырь:

- сооружение – в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (ул. Горная, 28, год постройки 1969);

- сооружение водонапорная башня (ул. Горная, 28Б, год ввода 1973);

- сооружение водопроводная сеть (ул. Клубничная, год постройки 1975, 2000);

- сооружение водопроводная сеть (ул. Победы, год постройки 1960);

- сооружение водонапорная башня (ул. Победы, 37В, год ввода 1973);

- сооружение водонапорная башня (ул. Клубничная, 25А, год ввода 1970);
- сооружение – в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (ул. Школьная, 16Б, год ввода 1969);
- сооружение – в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (ул. Победы, 37Б, право собственности зарегистрировано на основании решения Ачинского городского суда от 13.01.2011);
- сооружение – в составе нежилого здания насосной и артезианской скважины (ул. Клубничная, 25, право собственности зарегистрировано на основании решения Ачинского городского суда от 13.01.2011);
- сооружение водопроводная сеть (ул. Горная, год постройки 1981);
- сооружение водопроводная сеть (ул. Школьная, год постройки 1958, 1997).

Указанное имущество передано/получено на основании акта приема-передачи от 30.06.2017.

Антимонопольный орган полагает, что вышеуказанные действия Администрации не соответствуют требованиям антимонопольного законодательства на основании следующего.

Порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения (водоотведения) регламентирован Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»), а теплоснабжения - Федеральным законом от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – ФЗ «О теплоснабжении»).

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 - ФЗ «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 статьей 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 ФЗ «О теплоснабжении».

Согласно части 3 статьи 41.1 ФЗ «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).

Согласно части 3 статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении» в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования Объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Срок эксплуатации объектов водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения, переданных по договорам аренды № 53-14 от 15.09.2014 (с учетом того, что объекты переданы/получены 28.01.2015), № 02-15 от 23.01.2015, № 35-15 от 06.05.2015, № 36-15 от 06.05.2015, № 97-15 от 20.11.2015, № 34-15 от 06.05.2015, № 8-17 от 10.07.2017 Администрацией ООО «РКХ» составляет более 5 лет.

При указанных обстоятельствах для передачи объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения Администрации необходимо проведение публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

Однако, Администрация в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения, публичные процедуры на право заключить концессионные соглашения не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключила договоры аренды № 53-14 от 15.09.2014, №

02-15 от 23.01.2015, № 35-15 от 06.05.2015, № 36-15 от 06.05.2015, № 97-15 от 20.11.2015, № 34-15 от 06.05.2015, № 8-17 от 10.07.2017 с ООО «РКХ».

Таким образом, ООО «РКХ» в отсутствие правовых оснований получило право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения, что предоставило данному обществу необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения в территориальных границах с. Большая Салырь Ачинского района Красноярского края, водоотведения в территориальных границах с. Преображенка, д. Игинка, с. Лапшиха Ачинского района Красноярского края и теплоснабжения в территориальных границах с. Большая Салырь, с. Преображенка Ачинского района Красноярского края.

Вместе с тем, договоры аренды № 53-14 от 15.09.2014, № 02-15 от 23.01.2015, № 35-15 от 06.05.2015, № 36-15 от 06.05.2015, № 97-15 от 20.11.2015, № 34-15 от 06.05.2015, № 8-17 от 10.07.2017 в силу статей 168, 170 ГК РФ являются ничтожными, поскольку были заключены в нарушение требований вышеуказанных норм действующего, в том числе антимонопольного законодательства - без соблюдения публичных процедур, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников торгов.

Поскольку вышеуказанные договоры аренды № 53-14 от 15.09.2014, № 02-15 от 23.01.2015, № 35-15 от 06.05.2015, № 36-15 от 06.05.2015, № 97-15 от 20.11.2015, № 34-15 от 06.05.2015, № 8-17 от 10.07.2017 являются ничтожными, имущество находится в незаконном пользовании у ООО «РКХ», а Администрация не предпринимает мер, направленных на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования и передачу его с соблюдением требований действующего законодательства, то нарушение действующего законодательства со стороны Администрации является длящимся.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 создание дискриминационных условий.

Передача права владения и (или) пользования объектами водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на товарный рынки водоснабжения в территориальных границах с. Большая Салырь Ачинского района Красноярского края, водоотведения в территориальных границах с. Преображенка, д. Игинка, с. Лапшиха Ачинского района Красноярского края и теплоснабжения в территориальных границах с. Большая Салырь, с. Преображенка Ачинского района Красноярского края.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на наиболее выгодных условиях.

Указанная позиция подтверждается Постановлением Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 года № 7905/09, в соответствии с которым открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 29 ноября 2011 г. № 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение вышеуказанных договоров с ООО «РКХ» без проведения публичных процедур свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности обществу, ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам к использованию муниципальных объектов ЖКХ в территориальных границах с. Большая Салырь, с. Преображенка, д. Игинка, с. Лапшиха Ачинского района Красноярского края.

Таким образом, в действиях Администрации усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в передаче ООО «РКХ» по договорам аренды № 53-14 от 15.09.2014, № 02-15 от 23.01.2015, № 35-15 от 06.05.2015, № 36-15 от 06.05.2015, № 97-15 от 20.11.2015, № 34-15 от 06.05.2015, № 8-17 от 10.07.2017 муниципального имущества Администрации - объектов водоснабжения, водоотведения и теплоснабжения без проведения публичных процедур в нарушение порядка, установленного ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», ФЗ «О теплоснабжении», что создало необоснованные преимущественные условия деятельности ООО «РКХ», привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на рынки водоснабжения в территориальных границах с. Большая Салырь Ачинского района Красноярского края, водоотведения в территориальных границах с. Преображенка, д. Игинка, с. Лапшиха Ачинского района Красноярского края и теплоснабжения в территориальных границах с. Большая Салырь, с. Преображенка Ачинского района Красноярского края иным хозяйствующим

субъектам – потенциальным участникам торгов.

На основании вышеизложенного Красноярское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает о необходимости прекращения вышеуказанного нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой целью Администрации в срок до 01.09.2019 надлежит:

- принять меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по ничтожным договорам аренды № 53-14 от 15.09.2014, № 02-15 от 23.01.2015, № 35-15 от 06.05.2015, № 36-15 от 06.05.2015, № 97-15 от 20.11.2015, № 34-15 от 06.05.2015, № 8-17 от 10.07.2017, заключенным с ООО «РКХ»;

- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке муниципальных объектов водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения, являющиеся предметом вышеуказанных договоров;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности (объектов водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения), являющегося предметом вышеуказанных договоров, без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе Федерального закона «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», а также статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», статьи 28.1 ФЗ «О теплоснабжении».

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

Примечание:

В соответствии с частью 7 статьи 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.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

