РЕШЕНИЕ

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена **«17» марта 2021 года**

В полном объеме решение изготовлено **«17» марта 2021 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <…>, <…>, <…>, <…>, <…>,

рассмотрев дело № 028/01/15-31/2021 по признакам нарушения администрацией пгт. Сиваки Магдагачинского района Амурской области (ИНН/ОГРН 2818000420 / 281801001), находящейся по адресу: 676124, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, улица Советская, д. 3 (далее - Администрация), части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2020 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), выраженного в передаче в аренду ООО «Энергия Движения» муниципального имущества – объектов водоснабжения на основании договоров аренды от 01.12.2019 № 19, от 30.12.2019 № 20, от 01.01.2020 № 21, от 30.01.2020 № 22 без проведения процедуры торгов, в отсутствие лиц, участвующих в деле, уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступила информация от администрации пгт. Сиваки Магдагачинского района Амурской области (далее – Администрация) о передаче объектов водоснабжения ООО «Энергия Движения» без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

По результатам рассмотрения данной информации приказом Амурского УФАС России от 29.01.2021 № 10 в отношении Администрации возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 028/01/15-31/2021 по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Согласно письменным пояснениям Администрации с декабря 2019 года начала работу с ресурсоснабжающей организацией ООО «Энергия Движения» по временным договорам аренды, с намерением дальнейшего заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения.

Администрацией велась активная работа с ресурсоснабжающей организацией по вопросу заключения концессионного соглашения, в том числе направлялись запросы (от 08.07.2020 № 764, от 21.01.2021 № 1387) о предоставлении информации по заключению концессионного соглашения, об этапах разработки проекта концессионного соглашения и инвестиционной программы, предположительные сроки его заключения.

ООО «Энергия Движения» предоставило ответы на исходящие запросы Администрации о том, что инвестиционная программа направлена в Управление государственного регулирования цен и тарифов Амурской области для утверждения инвестиционной составляющей.

Между тем, ООО «Энергия Движения» по вопросу о сроках заключения

концессионного соглашения сообщает, что концессионное соглашение будет заключено до конца сентября текущего года, инвестиционная программа подписана и находится в Управлении государственного регулирования цен и тарифов Амурской области, тарифы утверждены Приказом № 43-пр/от 19.06.2020.

Письмом от 22.01.2021 № 514 ООО «Энергия Движения» уведомило о том, что концессионное соглашение направлено в Министерство ЖКХ Амурской области и возвращено с указанием поправок.

Между тем, Амурским УФАС России в целях всестороннего и объективного рассмотрения настоящего дела направлен запрос в Министерство жилищно-коммунального хозяйства Амурской области (далее – Министерство) от 26.02.2021 № 02-766-э о предоставлении информации по рассматриваемому делу.

05.03.2021 поступила информация от Министерства, что проект концесссионного соглашения в отношении объектов водоснабжения заключенный между администрацией пгт. Сиваки и ООО «Энергия Движения» в Министерство не поступал. В 2019 году Министерством согласован проект концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения пгт. Сиваки заключенный путем проведения конкурса, однако концессионное соглашение на согласование в Министерство не поступало.

Согласно письменным пояснениям ООО «Энергия Движения» (входящий от 16.03.2021 № 1283-э) в соответствии с действующим законодательством временное прекращение подачи холодной воды населению невозможно, в силу того, что данное действие ущемляет права населения пгт. Сиваки, на основании изложенного, прекращение работы по оказанию услуг холодного водоснабжения ООО «Энергия Движения» не представляется возможным.

ООО «Энергия Движения» направило коммерческое предложение на заключение концессионного соглашения, но в связи с эпидемиологической обстановкой в 2020 году и частичной работой государственных структур сроки заключения концессионного соглашения затянулись.

Между тем, ООО «Энергия Движения» продолжает работу по оказанию услуг холодного водоснабжения населению пгт. Сиваки и ведет активную работу по заключению концессионного соглашения.

ООО «Энергия Движения» полагает, что данная мера является вынужденной, в силу того, что иные организации, желающие предоставить услуги холодного водоснабжения населению отсутствуют.

По результатам рассмотрения дела комиссией Амурского УФАС России установлено следующее.

В собственности администрации пгт. Сиваки Магдагачинского района Амурской области находится недвижимое муниципальное имущество: водонапорная башня буровая скважина, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, пер. Матросский, литер В.С, общая площадь 24 кв.м.; водонапорная башня буровая скважина, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, ул. Автобазная литер В,С, общая площадь 36 кв.м.; водонапорная башня буровая скважина, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, ул. Торговая литер А

общая площадь 25,4 кв.м.; водонапорная башня буровая скважина, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, ул. Вокзальная общая площадь 19,1 кв.м.; водонапорная башня Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, ул. Заводская общая площадь 24,0 кв.м.; скважина и ВНБ, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, ул. Металлургическая общая площадь 24 кв.м.; водонапорная башня буровая скважина, Амурская область, Магдагачинский район, пгт. Сиваки, ул. Школьная, литер В, С общая площадь 24 кв.м.

01.12.2019, 30.12.2019, 01.01.2020, 30.01.2020 между Администрацией и ООО «Энергия Движения» заключены договоры аренды №№ 19, 20, 21, 22 в отношении муниципального имущества – объектов водоснабжения пгт. Сиваки.

Указанное имущество передано арендатору по договору актами приема-передачи от 01.12.2019, от 30.12.2019, от 01.01.2020, 30.01.2020.

Сроки договоров аренды установлены на период с 01.12.2019 до 29.12.2019, с 30.12.2019 до 31.12.2019, с 01.01.2020 до 29.01.2020, с 30.01.2020 по 27.02.2020 (пункты 2.1 договоров аренды).

Даты постройки / ввода в эксплуатацию переданных в аренду объектов недвижимости – превышают пять лет, что подтверждается представленной Администрацией технической документацией на объекты.

Как установлено частью 1 статьи 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 таких договоров, за исключением предоставления имущества, в частности, в порядке, установленном главой 5 Закона «О защите конкуренции» (пункт 9 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции»), либо лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности (пункт 8 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции»).

Вместе с тем, следует учитывать, что в соответствии с частью 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» указанный в части 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.

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» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения,

холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Закона «О водоснабжении».

Как установлено частью 1 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении» 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.

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона «О водоснабжении» 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).

Как установлено частью 1 статьи 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 статьей 37 указанного закона. Порядок заключения концессионного соглашения определен главой 3 Закона «О концессионных соглашениях».

В соответствии с частью 2 статьи 40 Закона «О концессионных соглашениях», если при осуществлении концессионером деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, реализация концессионером производимых товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом

установленных надбавок к ценам (тарифам) и если концедентом по такому концессионному соглашению является муниципальное образование, которому не переданы в соответствии с законодательством субъекта Российской Федерации полномочия по тарифному регулированию, утверждению инвестиционных программ организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности, а также возмещению недополученных доходов, экономически обоснованных расходов таких организаций в соответствии с законодательством Российской Федерации, в качестве самостоятельной стороны концессионного соглашения в обязательном порядке участвует субъект Российской Федерации, от имени которого выступает высшее должностное лицо (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) такого субъекта Российской Федерации. В случае не подписания субъектом Российской Федерации концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, такое концессионное соглашение считается незаключенным.

В соответствии с пунктами 2, 3 Порядка взаимодействия органов исполнительной власти области при подготовке, заключении, исполнении, изменении концессионных соглашений в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, концедентом по которым выступают муниципальные образования области, третьей стороной - Амурская область, утвержденного постановлением губернатора Амурской области от 22.03.2017 № 63, концессионное соглашение подлежит согласованию с министерством жилищно-коммунального хозяйства Амурской области как на стадии подготовки проекта соглашения, так и после его подписания концедентом и концессионером.

Таким образом, передача ООО «Энергия Движения» вышеуказанных объектов водоснабжения, год постройки/дата ввода в эксплуатацию которых превышает пять лет, могла быть осуществлена только по концессионным соглашениям, заключенным по результатам конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, передача ООО «Энергия Движения» объектов водоснабжения на основании договоров аренды муниципального имущества от 01.12.2019 № 19, от 30.12.2019 № 20, от 01.01.2020 № 21, от 30.01.2020 № 22 Администрацией без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении указанного имущества, привела к устранению конкуренции, поскольку привела/могла привести к ограничению доступа иных хозяйствующих субъектов к указанному имуществу, чем нарушила требования пункта 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Сведения о возврате муниципального имущества в казну муниципального образования от ООО «Энергия Движения» по окончанию сроков действий договоров от 01.12.2019 № 19, от 30.12.2019 № 20, от 01.01.2020 № 21, от 30.01.2020 № 22 в Амурское УФАС России Администрацией не представлены.

В связи с вышеизложенным, Амурское УФАС России пришло к выводу, что по окончанию сроков действий указанных договоров ООО «Энергия Движения»

продолжало пользоваться арендованным муниципальным имуществом.

В соответствии с аналитическим отчетом от 25.02.2021 с учетом обстоятельств дела установлены следующие характеристики исследуемых товарных рынков:

- водоснабжения:

1) *Временной интервал исследования товарного рынка*: 2019 год – 2021 год;

2) *Продуктовые границы товарного рынка*: услуги по водоснабжению с кодом ОКВЭД (КДЕС Ред. 2) 36;

3) *Географические границы товарного рынка:* пгт. Сиваки Магдагачинский район Амурской области;

4) *Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке:* действия Администрации привели/могли привести к сокращению количества хозяйствующих субъектов, заинтересованных в приобретении прав владения (пользования) муниципальными объектами, предназначенными для оказания услуг водоснабжения, следовательно, ограничили/могли ограничить доступ хозяйствующих субъектов на рынок услуг водоснабжения села пгт. Сиваки Амурской области.

Оценив имеющиеся в деле сведения и документы, пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу, что действия Администрации по передаче муниципального имущества (объектов водоснабжения) на основании договоров аренды от 01.12.2019 № 19, от 30.12.2019 № 20, от 01.01.2020 № 21, от 30.01.2020 № 22, без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении указанного имущества, являются нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

По итогам рассмотрения дела № 028/01/15-31/2021 Комиссией вынесено заключение об обстоятельствах дела от 02.03.2021 № 02-106.

Данное заключение направлено в адрес Администрации и ООО «Энергия Движения» для ознакомления и представления дополнительных пояснений, а также сведений (документов) имеющих отношение к рассматриваемому делу.

На заключение об обстоятельствах дела Администрация не представила письменные пояснения, а также сведения и документы.

ООО «Энергия Движения» письмом от 16.03.2021 № 1283-э представило письменные пояснения об обстоятельствах дела сообщив, что в соответствии с действующим законодательством временное прекращение подачи холодной воды населению невозможно, в силу того, что данное действие ущемляет права населения пгт. Сиваки, на основании изложенного, прекращение работы по оказанию услуг холодного водоснабжения ООО «Энергия Движения» не представляется возможным.

ООО «Энергия Движения» направило коммерческое предложение на заключение концессионного соглашения, но в связи с эпидемиологической обстановкой в 2020 году и частичной работой государственных структур сроки заключения концессионного соглашения затянулись.

Между тем, ООО «Энергия Движения» продолжает работу по оказанию услуг холодного водоснабжения населению пгт. Сиваки и ведет активную работу по заключению концессионного соглашения.

ООО «Энергия Движения» полагает, что данная мера является вынужденной, в силу того, что иные организации, желающие предоставить услуги холодного водоснабжения населению отсутствуют.

Исходя из вышеуказанного, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Энергия Движения» на дату рассмотрения дела оказывает услуги водоснабжения населению пгт. Сиваки и намерено в дальнейшем также осуществлять указанные услуги.

Рассматривая вопрос о необходимости выдачи по делу предписания об устранении нарушения, его последствий или причин, способствовавших совершению нарушения, учитывая обстоятельства дела и представленные письмом Администрации от 11.08.2020 № 1462 документы, указывающие на продолжение Администрацией действий, нарушающих антимонопольное законодательство, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания по делу, предусматривающее требование о возврате передаваемых на основании вышеуказанных договоров аренды ООО «Энергия Движение» (с 01.12.2019) объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности пгт. Магдагачи.

Руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации пгт. Сиваки Магдагачинского района Амурской области, выразившиеся в передаче в аренду объектов водоснабжения ООО «Энергия Движения» без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, нарушающими часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации пгт. Сиваки Магдагачинского района Амурской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в срок до 31.05.2021.

3. Передать материалы дела должностному лицу Амурского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>, <…>, <…>, <…>