

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

22 января 2018 года
г.Ханты-Мансийск

В связи с наличием в действиях Администрации городского поселения Октябрьское (далее – Администрация г.п. Октябрьское), место нахождения: ХМАО-Югра, пгт. Октябрьское, ул. Калинина, д.32, выразившихся в издании постановления Администрации г.п. Октябрьское от 02.08.2017 №261 «О мерах по предоставлению нарушения прав граждан, возникновения чрезвычайной ситуации и передаче муниципального имущества по договору аренды», которым принято решение о передаче муниципального имущества, необходимого для организации в границах муниципального образования городское поселение Октябрьское водоснабжения, водоотведения населения, в аренду

ООО «Акватех», а также заключения договора аренды муниципального имущества от 02.08.2017 №12 с ООО «Акватех» без соблюдения требований Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон №115-ФЗ), признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты – Мансийскому автономному округу – Югре на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции **предупреждает о необходимости в срок до 05 марта 2018 года** прекратить указанные действия (бездействия) путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно:

- отменить постановление Администрации г.п. Октябрьское от 02.08.2017 №261 «О мерах по предоставлению нарушения прав граждан, возникновения чрезвычайной ситуации и передаче муниципального имущества по договору аренды»;

- осуществить возврат имущества в казну г.п. Октябрьское, переданного в аренду ООО «Акватех» на основании договора аренды муниципального имущества от 02.08.2017 №12.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Ханты-Мансийское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

Доводы антимонопольного органа

На основании постановления Администрации г.п. Октябрьское от 02.08.2017 №261 «О мерах по предоставлению нарушения прав граждан, возникновения чрезвычайной ситуации и передаче муниципального имущества по договору аренды», Администрацией г.п. Октябрьское принято решение о передаче муниципального имущества в аренду ООО «Акватех», необходимого для организации в границах муниципального образования городское поселение Октябрьское водоснабжения, водоотведения населения.

На основании указанного выше постановления между Администрацией г.п. Октябрьское и ООО «Акватех» 02.08.2017 заключен договор аренды муниципального имущества от №12. Факт передачи имущества подтверждается актом приема-передачи, являющегося приложением №2 к договору аренды от 02.08.2017 №12.

В соответствии с пунктом 3 части 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 этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество государственным и муниципальным учреждениям.

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

К числу объектов концессионного соглашения пункт 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 года № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон №115-ФЗ) относит объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

В силу пункта 1 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»

(далее - Закон №131-ФЗ) органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Пунктом 4.3 статьи 17 Закона №131-ФЗ установлено, что 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).

Статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что 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.

Осуществление полномочий по организации в границах поселения, городского округа водоснабжения населения и водоотведения посредством передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, реализуется по договорам их аренды или по концессионным соглашениям, за исключением случаев передачи прав владения, пользования, распоряжения такими системами и (или) объектами в соответствии с законодательством Российской Федерации о приватизации.

При этом частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, что 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).

Согласно части 1 статьи 13 Закона №115-ФЗ концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Следовательно, не допускается, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, обязательность которых закреплена Законом о водоснабжении и водоотведении и Законом №115-ФЗ.

Как следует из приложения №1 к договору аренды от 02.08.2017 №12, передаваемые объекты введены в эксплуатацию более пяти лет назад, следовательно Администрация г.п. Октябрьское обязана была руководствоваться требованиями Закона №115-ФЗ, Закона о водоснабжении и водоотведении.

Таким образом, учитывая требования Закона №115-ФЗ, Закона о водоснабжении и водоотведении и обязательность проведения торгов при передаче объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, Администрацией г.п. Октябрьское не совершены действия, направленные на соблюдения указанных норм законодательства при передаче ООО «Акватех» в аренду объектов водоснабжения и водоотведения населения.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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).

Таким образом, создание условий и (или) возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции является достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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 лица, желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

С учетом изложенного, Администрацией г.п. Октябрьское путем вынесения постановления от 02.08.2017 №261 «О мерах по предоставлению нарушения прав граждан, возникновения чрезвычайной ситуации и передаче муниципального имущества по договору аренды», которым принято решение о передаче муниципального имущества, необходимого для организации в границах муниципального образования городское поселение Октябрьское водоснабжения, водоотведения населения, а также заключении договора аренды муниципального имущества от 02.08.2017 №12 с ООО «Акватех» без соблюдения требований Закона №115-ФЗ, совершены действия, направленные на ограничение, устранение конкуренции, что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Вышеприведенные доводы антимонопольного органа подтверждены судебными актами Арбитражного суда Западно-Сибирского округа по делу №67-1977/2017, Четвертого арбитражного апелляционного суда по делу №А19-7762/2017.

Примечание: 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 (часть 7 статьи 39.1 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 (часть 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).