

ИП-06/4709 от 10.04.2020

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее - Татарстанское УФАС России) поступило обращение АО «Татэнергосбыт» (вх. № 2874/ж от 04.03.2020) по вопросу передачи объектов холодного водоснабжения и водоотведения.

Для объективного рассмотрения обращения Татарстанским УФАС России был сделан запрос информации (исх. № ИП-06/2935 от 10.03.2020) в адрес Исполнительного комитета Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан (далее - Исполнительный комитет).

Изучив жалобу АО «Татэнергосбыт», а также информацию, представленную Исполнительным комитетом (исх. № 02-241 от 25.03.2020, исх. № 02-234 от 24.03.2020, исх. № 02-226 от 20.03.2020), Татарстанское УФАС России установило следующее.

01 ноября 2019 года между Исполнительным комитетом и ООО «Водоканал Сервис» заключён договор № 1/20 безвозмездного пользования оборудованием, согласно пункту 1.1 которого ссудодатель передаёт, а ссудополучатель принимает в безвозмездное пользование муниципальное оборудование, перечисленное в приложении №1, которое является неотъемлемой частью договора.

Согласно приложению № к договору № 1/20 Исполнительный комитет передал ООО «Водоканал Сервис» в безвозмездное пользование канализационные, водопроводные сети, канализационные насосные станции, насосы, водозаборную скважину.

В соответствии с пунктом 2.1 договора № 1/20 срок действия договора с 01 января 2020 года до момента заключения концессионного соглашения.

Таким образом, согласно договору № 1/20 Исполнительный комитет передал ООО «Водоканал Сервис» объекты водоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности, без проведения конкурса на безвозмездной основе.

Согласно части 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

В то же время, частью 3 статьи 212 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что законом могут устанавливаться особенности приобретения и прекращения прав владения, пользования и распоряжения имуществом, в том числе находящимся в государственной собственности.

Указанная передача объектов водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности не соответствует Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) и Федеральному закону от 07.12.2011 № 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении).

Частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

В соответствии с частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, заключается по результатам проведения конкурса на право заключения этого договора в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом установленных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

В соответствии с частью 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Кроме того, статья 17.1 Закона о защите конкуренции напрямую устанавливает запрет на 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, которое может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Таким образом, объекты водоснабжения, переданные согласно договору № 1/20 без проведения конкурса на безвозмездной основе, могли быть переданы исключительно по результатам проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения или договора аренды (в зависимости от даты ввода в эксплуатацию объектов водоснабжения).

В соответствии с частью 1 статьи 7 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионным соглашением предусматривается плата, вносимая концессионером концеденту в период использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения (далее - концессионная плата). Внесение концессионной платы может предусматриваться как в течение всего срока использования (эксплуатации) объекта концессионного соглашения, так и в течение отдельных периодов такого использования (эксплуатации). Размер концессионной платы, форма, порядок и сроки ее внесения устанавливаются концессионным соглашением в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения.

В соответствии с частью 2 статьи 7 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионная плата может быть установлена в форме:

- 1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно в бюджет соответствующего уровня;
- 2) установленной доли продукции или доходов, полученных концессионером в результате осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением;
- 3) передачи концеденту в собственность имущества, находящегося в собственности концессионера.

В соответствии с частью 2 статьи 41.2 Закона о водоснабжении и водоотведении устанавливается, что договор аренды объектов водоснабжения должен содержать условие о размере арендной платы.

Следовательно, безвозмездная передача объектов водоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, действующим законодательством не предусмотрена.

Действия по передаче в аренду объектов холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, без проведения торгов могут быть рассмотрены на предмет нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Передача государственного или муниципального имущества конкретному субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеуказанные права в отношении государственного или муниципального имущества.

Передача прав владения и пользования в отношении государственного или муниципального имущества путем проведения конкурса или аукциона позволяет обеспечить равный доступ к государственному или муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и пользования в отношении данного имущества лиц.

Необходимо отметить, что заключение договора безвозмездного пользования без проведения торгов сроком действия до момента заключения концессионного соглашения действующим законодательством не предусмотрена.

В рассматриваемом случае договор № 1/20 от 01 ноября 2019 года заключен с нарушением антимонопольного законодательства.

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, 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 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 и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь вышеизложенным, а также статьёй 39.1 Закона о защите конкуренции, Татарстанское УФАС России предупреждает Исполнительный комитет Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан о необходимости прекращения нарушения антимонопольного законодательства путём:

- прекращения прав владения и пользования ООО «Водоканал Сервис» объектами водоснабжения, переданными согласно договору № 1/20 от 01 ноября 2019 года;
- возврата указанных объектов водоснабжения во владение и пользование Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан.

Предупреждение должно быть исполнено в течение 30 дней с момента получения.

Об исполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан в течение трех дней со дня его исполнения, но не позднее окончания срока, установленного для его исполнения, представив подтверждающие документы.

<...> (должностное лицо)