

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 26/11-18.1-2015

Резолютивная часть решения оглашена «10» апреля 2015 г. г.
Кемерово

В полном объеме решение изготовлено «15» апреля 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председатель Комиссии: Кухарская Н.Е. – руководитель управления;
Чубуков А.А. – начальник отдела судебной и правовой работы;

Фризен С.Н. – заместитель начальника отдела топливно-энергетического комплекса;

Члены Комиссии: Юканкин Д.С. – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Кириллова И.Г. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти.

при ведении протокола с использованием аудиозаписи, при участии:

1. <...> – представителя ОАО Производственное объединение «Водоканал» (доверенность от 06.04.2015 г. № 71);
2. <...> – представителя территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Кемеровской области (далее – ТУ ФАУГИ Кемеровской области) (по доверенности от 26.09.2014 г. № 7-2-09/517);
3. <...> – представителя ТУ ФАУГИ Кемеровской области (по доверенности от 19.05.2014 г. № 7-2-05/354);

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу ОАО Производственное объединение «Водоканал» и материалы по жалобе № 26/11-18.1-2015,

УСТАНОВИЛА:

02.04.2015 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ОАО ПО «Водоканал» на действия организатора торгов – ТУ ФАУГИ Кемеровской области при проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды объектов недвижимого имущества, находящегося в собственности Российской Федерации – гидротехнических сооружений (извещение № 180215/0013074/01 размещено на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru, лоты № 1-3)

По мнению заявителя, нарушения выразились в необоснованном выборе организатором торгов способа проведения указанных выше торгов в нарушение требований Закона о защите конкуренции, Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67), а также в ущемлении прав законного водопользователя ОАО ПО «Водоканал».

Уведомлением от 07.04.2015 г. № 11/3225 рассмотрение жалобы ОАО Производственное объединение «Водоканал» было назначено на 10.04.2015 г. на 10 часов 10 минут.

10.04.2015 г. на заседании комиссии Кемеровского УФАС России представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе, пояснил, что фактически спорные гидротехнические сооружения обслуживаются и эксплуатируются ОАО ПО «Водоканал» и являются неотъемлемой частью единой гидротехнической системы, в состав которой входит водный объект, находящийся в пользовании общества с 10.08.2012 г.

Представитель ответчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, пояснил, что порядок заключения договоров аренды государственного имущества, в том числе для гидротехнических сооружений, установлен Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, формирование в разные лоты объектов гидротехнических сооружений направлено на реализацию принципов результативности и эффективности использования бюджетных средств. Кроме того, в решении Арбитражного суда Кемеровской области от 03.02.2015 г. установлено, что договор водопользования не может быть признан договором аренды недвижимого имущества (гидротехнических сооружений), которое в пользование может предоставить только собственник сооружений, в данном случае Российская Федерация в лице ТУ ФАУГИ Кемеровской области, в связи с чем решение собственника имущества о проведении торгов не нарушает прав и законных интересов ОАО ПО «Водоканал».

Изучив имеющиеся материалы по жалобе № 26/11-18.1-2015, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

26.11.2014 г. в единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним в собственность Российской Федерации внесены гидротехнические сооружения – земляная плотина, донный водоспуск, совмещенный с водозабором, паводковый водосброс.

На основании распоряжения ТУ ФАУГИ Кемеровской области от 18.02.2015 г. № 7-2/45 было принято решение о проведении открытого аукциона на право заключения договоров аренды объектов недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности, в том числе по следующим лотам (Таблица 1):

Таблица 1

№ лота	Адрес объекта	Площадь (кв.м.), технические характеристики	Назначение	Начальный размер арендной платы руб./в год (без НДС)
1	Кемеровская область, Прокопьевский район, Юг Кемеровской области, на реке Кара-Чумыш в 20 км. от г. Прокопьевска, сооружение 1	653045 (куб.м.)	Гидротехническое сооружение. Земляная плотина.	432 000
2	Кемеровская область, Прокопьевский район, Юг Кемеровской области, на реке Кара-Чумыш в 20 км. от г. Прокопьевска, сооружение 2	5572 (куб.м.)	Гидротехническое сооружение. Донный водоспуск, совмещенный с водозабором.	3 600
3	Кемеровская область, Прокопьевский район, Юг Кемеровской области, на реке Кара-Чумыш в 20 км. от г. Прокопьевска, сооружение 3	2169	Гидротехническое сооружение. Паводковый водосброс.	16 800

Документация об открытом аукционе, утвержденная распоряжением ТУ ФАУГИ Кемеровской области от 18.02.2015г. №7-2/45 определяет порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора аренды федерального имущества.

18.02.2015 г. на официальном сайте торгов www.torgi.gov.ru было размещено извещение № 180215/0013074/01, согласно которому заявки на участие в открытом аукционе должны быть представлены в период с 19.02.2015 г. и до 12.03.2015 г.; дата подведения итогов аукциона – 16.03.2015 г.

В соответствии с протоколом № 1 от 16.03.2015 г. на участие в данном аукционе по спорным лотам № 1-3 не было подано ни одной заявки, в связи с чем аукцион по лотам № 1-3 признан несостоявшимся.

Рассмотрев доводы заявителя о неправомерном применении норм статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 к объектам «гидротехнические сооружения», порядок распоряжения которыми регулируются Водным кодексом РФ, Комиссия Кемеровского УФАС России не может согласиться с указанными доводами по следующим основаниям:

1. В соответствии с пунктом 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.

Согласно статье 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов, за исключением установленных в [частях 1, 3.1](#) и [9 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции случаев.

Указанный в [части 1](#) настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным [кодексом](#) РФ, Водным [кодексом](#) РФ, Лесным [кодексом](#) РФ, [законодательством](#) Российской Федерации о недрах, [законодательством](#) Российской Федерации о концессионных соглашениях (часть 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно [части 2 статьи 2](#) Водного кодекса РФ водные отношения – это отношения по использованию и охране водных объектов.

Статьей 4 Водного кодекса РФ установлено, что водное законодательство регулирует водные отношения, а также имущественные отношения, **связанные с оборотом водных объектов**, которые также определяются гражданским законодательством в той мере, в какой они не урегулированы Водным кодексом РФ.

Водный объект – это природный или искусственный водоем, водоток либо иной объект, постоянное или временное сосредоточение вод в котором имеет характерные формы и признаки водного режима (пункт 4 статьи 1 Водного кодекса РФ).

Одиннадцатый принцип статьи 3 Водного кодекса РФ устанавливает обязательность регулирования водных отношений в зависимости от **взаимосвязи водных объектов и гидротехнических сооружений**, образующих водохозяйственную систему. Водохозяйственная система – комплекс водных объектов и предназначенных для обеспечения рационального использования и охраны водных ресурсов гидравлических сооружений ([пункт 11 статьи 1](#) ВК РФ).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 21.07.1997 № 117-ФЗ «О безопасности гидротехнических сооружений» гидротехнические сооружения – это плотины, здания гидроэлектростанций, водосбросные, водоспускные и водовыпускные сооружения, туннели, каналы, насосные станции, судоходные

шлюзы, судоподъемники; сооружения, предназначенные для защиты от наводнений, разрушений берегов и дна водохранилищ, рек; сооружения (дамбы), ограждающие хранилища жидких отходов промышленных и сельскохозяйственных организаций; устройства от размывов на каналах, а также другие сооружения, здания, устройства и иные объекты, предназначенные для использования водных ресурсов и предотвращения негативного воздействия вод и жидких отходов, за исключением объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения.

Статья 22.1 Федерального закона от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» устанавливает порядок государственной регистрации прав на **гидротехнические** и иные сооружения, расположенные на водных объектах.

Исходя из вышеизложенного гидротехнические сооружения – это **объекты недвижимого имущества**, подлежащие регистрации в качестве обособленных, самостоятельных объектов, право распоряжения которыми возложено на собственника данного имущества.

Свидетельства о государственной регистрации прав от 26.11.2014 г., кадастровые паспорта на гидротехнические сооружения – земляную плотину (42:10:0000000:309), донный водоспуск (42:10:0000000:310), совмещенный с водозабором, паводковый водосброс (42:10:0000000:312) подтверждают, что указанные объекты являются государственным недвижимым имуществом (сооружениями).

Таким образом, спорные гидротехнические сооружения – земляная плотина, донный водоспуск, совмещенный с водозабором, паводковый водосброс (Таблица 1) являются государственным имуществом, заключение договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении данного имущества осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда от 17.11.2011 г. № 73 в случаях, предусмотренных законом (например, [частями 1 и 3 статьи 17.1](#) Федерального закона «О защите конкуренции»), договор аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть заключен **только по результатам проведения торгов**.

Кроме того, Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 также утвержден [перечень](#) видов имущества, в отношении которого 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, **может осуществляться** путем проведения торгов в форме конкурса (далее – Перечень).

По решению собственника или уполномоченного собственником обладателя имущественного права заключение договоров аренды в отношении государственного имущества, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса исключительно в отношении, **в том числе гидротехнических**

сооружений (пункт 6 Перечня), что априори подтверждает применимость норм Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 в отношении объектов «гидротехнические сооружения».

При этом торги на право заключения договоров в отношении видов имущества, по которым заключение договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, по решению организатора торгов могут проводиться также в форме аукциона.

Таким образом, собственник имущества – ТУ ФАУГИ Кемеровской области распоряжением от 18.02.2015 г. № 7-2/45 «О проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды объекта недвижимого имущества, находящегося в федеральной собственности и являющегося имуществом казны РФ» определил порядок распоряжения государственным имуществом – гидротехническими сооружениями (земляной плотиной, донным водоспуском, совмещенным с водозабором, паводковым водосбросом) в виде проведения открытого аукциона на право заключения договоров аренды государственного имущества.

Статья 17.1 [Закона](#) о защите конкуренции призвана обеспечить передачу государственного недвижимого имущества в аренду по рыночной цене и предотвратить причинение казне убытков в виде недополучения дохода в бюджет от неэффективного использования государственного имущества.

Действия ТУ ФАУГИ Кемеровской области по проведению торгов в отношении государственного имущества в виде открытого аукциона не могут быть расценены как содержащие признаки нарушения требований Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67.

2. Относительно доводов ОАО ПО «Водоканал» об особых требованиях к использованию и охране водных объектов при эксплуатации водохозяйственных систем, включающих гидротехнические сооружения, а также о нарушении прав законного водопользователя ОАО ПО «Водоканал» в сфере осуществления последним предпринимательской деятельности полагаем необходимым отметить, что рассмотрение данного вопроса не входит в полномочия антимонопольного органа.

Статья 18.1 Закона о защите конкуренции регулирует порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение **процедуры** торгов и порядка заключения договоров.

Руководствуясь статьями 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ОАО Производственное объединение «Водоканал» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

Н.Е. Кухарская

А.А. Чубуков

С.Н. Фризен

Члены Комиссии:

Д.С. Юканкин

Отпуск, приказ от 06.04.2015 № 42-О

И.Г. Кириллова