ФЕДЕРАЛЬНАЯ

АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной

службы по

Кабардино-Балкарской

Республике

ул. Тарчокова, 18, г. Нальчик, 360030

тел.(8662) 40-95-83, факс (8662) 40-92-82

e-mail: to07@fas.gov.ru

www.kbr.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Ответчик:

Администрация

сельского поселения Нартан

Чегемского муниципального района

Кабардино-Балкарской Республики

361410, КБР, Чегемский район,

с.п. Нартан, ул. Ленина, д. 141

Заинтересованные лица:

Общество с

ограниченной ответственностью

«Эко-сервис»

361411, КБР, Чегемский район,

с.п. Нартан, ул. Ленина, д. 141

Прокуратура

Кабардино-Балкарской Республики

360000, КБР, г. Нальчик, пр. Кулиева, 16

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №007/01/15-751/2023

12 апреля 2024 года г. Нальчик

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя:

– заместителя руководителя Управления;

Членов Комиссии:

– начальника отдела Управления,

– главного специалиста-эксперта Управления,

рассмотрев дело №007/01/15-751/2023, возбужденное в связи с наличием в бездействии администрации сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики признаков нарушения

части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Кабардино-Балкарскому УФАС России (далее – Управление) по результатам заседания межведомственной рабочей группы по обеспечению законности в сферах жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса рекомендовано проанализировать заключенные органами местного самоуправления с субъектами хозяйствования договоры аренды в отношении объектов водоснабжения, а также решить вопрос о наличии оснований для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В этих целях Управлением в адрес Государственного комитета Кабардино-Балкарской Республики по тарифам и жилищному надзору направлен запрос о предоставлении документов, предоставленных хозяйствующими субъектами, владеющими объектами водоснабжения, с целью установления соответствующих тарифов.

Так, согласно представленным материалам, между администрацией сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики (далее – администрация) и обществом с ограниченной ответственностью «Эко-сервис» 01 мая 2012 года заключено инвестиционное соглашение о праве пользования объектами водоснабжения, водоотведения, проводными и водопроводящими сетями, находящимися в муниципальной собственности.

По акту приема-передачи от 02.07.2012, приложенному к договору передано следующее имущество (далее – объекты водоснабжения):

– водонапорная башня (с.п. Нартан, ул. Пушкина, 1),

– водонапорная башня (с.п. Нартан, ул. Клишбиевская, б/н),

– скважина водозаборная 78-Д (с.п. Нартан, ул. Клишбиевская, б/н),

– скважина водозаборная 304-Д (с.п. Нартан, ул. Клишбиевская, б/н),

– скважина водозаборная 345-Д (с.п. Нартан, ул. Клишбиевская, б/н),

– насос ЭЦВ 8-25-110 (с.п. Нартан, ул. Пушкина, 1),

– насос ЭЦВ 10-65-120 (с.п. Нартан, ул. Клишбиевская, б/н),

– насос ЭЦВ 10-65-120 (с.п. Нартан, ул. Клишбиевская, б/н),

– водопроводная сеть протяженностью 3 км по ул. Пачева в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 205 м по ул. Шогенцукова в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,44 км по ул. Атажукино в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,59 км по ул. Черекской в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 2,5 км по ул. Ленина в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 2 км по ул. Кирова, в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,1 км по ул. СМ. Ширитова в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,7 км по ул. Бр. Жанимовых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,35 км по ул. Яганова в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,08 км по ул. Бр. Хаудовых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,67 км по ул. Бр. Хаудовых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,1 км по ул. Набережной в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,1 км по ул. Исаева в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,45 км по ул. Бр. Урусовых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,55 км по ул. Северной в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,14 км по ул. Али Тухужевых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,12 км по ул. Бр. Кушбоковых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 1,1 км по ул. Бр. Тухужевых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,3 км по ул. Берсековых в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,9 км по ул. Ногмова в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,5 км по ул. Кудаева в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,95 км по ул. 8 марта в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 2,2 км по ул. Тенгизова в с.п. Нартан,

– водопроводная сеть протяженностью 0,37 км по ул. Клишбиевской в с.п. Нартан.

Согласно пункту 8.1 соглашение заключено сроком на 7 лет: с 14.05.2012 по 14.05.2019 (справка администрации б/н от 16.09.2019). При этом, пунктом 8.2 соглашения предусмотрена возможность пролонгировать данный договор сторонами на тех же условиях и на тот же срок.

Как установлено Комиссией, в период рассмотрения материалов, объекты централизованных систем холодного водоснабжения находились во владении общества с ограниченной ответственностью «Эко-сервис».

По результатам рассмотрения материалов, усмотрев в бездействии администрации признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции Управлением 02.05.2023 выдано предупреждение о прекращении администрацией действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного

законодательства, путем совершения всех действий, направленных на возврат преданного обществу с ограниченной ответственностью «Эко-сервис» по инвестиционному соглашению от 01.05.2012 о праве пользования объектами водоснабжения, водоотведения, проводными и водопроводящими сетями, находящимися в муниципальной собственности, имущества администрации (перечень имущества указан в инвестиционном соглашении от 01.05.2012).

Согласно предупреждению указанные действия необходимо было осуществить в течение 30 рабочих дней с момента его получения.

Администрация письмом №2/414 от 27.06.2022 ходатайствовала о продлении срока выполнения предупреждения. Управление, руководствуясь частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, удовлетворила ходатайства, в связи с этим крайним днем срока выполнения предупреждения надлежит считать 01 сентября 2023 года.

По состоянию на 08 сентября 2023 года в Управление сообщений от учреждения о выполнении предупреждения в установленный срок не поступало. Иных подтверждений выполнения предупреждения не имеется.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закон 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.

На основании изложенного и в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции издан Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Кабардино-Балкарской Республике от 11 сентября 2023 года №89/23 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», в связи неисполнением местной администрацией предупреждения от 02.05.2023 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия Управления, принимая во внимание имеющиеся материалы, пришла к следующим выводам.

На основании части 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции к функциям антимонопольных органов относится обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов.

Нормативные и индивидуальные правовые акты, иные решения лиц, перечисленных в пункте 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, их действия (бездействие), соглашения и (или) согласованные действия, способные влиять на

конкуренцию на товарных рынках, в том числе принятые (совершенные) в связи с реализацией властных полномочий, подлежат антимонопольному контролю в соответствии со статьями 15 и 16 Закона о защите конкуренции.

На основании части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и 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 ходе рассмотрения возбужденного дела представитель администрации ходатайствовал о приостановлении рассмотрения дела в связи с нахождением в производстве Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики искового заявления Прокуратуры Кабардино-Балкарской Республики к администрации о признании пункта 3 соглашения №01 о расторжении по соглашению сторон инвестиционного соглашения от 01.06.2009 б/н, заключенного между местной администрацией сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики и обществом с ограниченной ответственностью «БиК», недействительным и применении последствий недействительности сделки путем возложения обязанности на общество с ограниченной ответственностью «Эко-Сервис» по возврату на основании акта приема-передачи администрации муниципального недвижимого имущества – объектов водоснабжения.

Учитывая, что предметом рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №007/01/15-751/2023 и указанного судебного разбирательства является незаконное владение обществом с ограниченной ответственностью «Эко-сервис» муниципальным имуществом, Комиссия приостановила рассмотрение настоящего дела до вступления в законную силу решения суда по делу №А20-4918/2023, т.к. его выводы будут иметь значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения дела суд решил признать пункт 3 соглашения №01 о расторжении по соглашению сторон инвестиционного соглашения от 01.06.2009 б/н, заключенного между местной администрацией сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики и обществом с ограниченной ответственностью «БиК», недействительным, а также применить последствия недействительности сделки путем возложения обязанности на общество с ограниченной ответственностью «Эко-Сервис» по возврату на основании акта приема- передачи администрации сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики муниципального недвижимого имущества.

В связи со вступлением решения суда от 09.02.2024 по делу №А20-4918/2023 в законную силу, определением от 13.03.2024 рассмотрение по делу №007/01/15-751/2023 возобновлено.

Как установлено судом по делу №А20-4918/2023, объекты водоснабжения до 06.02.2023 на основании инвестиционного соглашения от 01.06.2009 находились в пользовании общества с ограниченной ответственностью «БиК». 06.02.2023 между администрацией сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района

Кабардино-Балкарской Республики и обществом с ограниченной ответственностью «БиК» заключено соглашение №01 о расторжении инвестиционного соглашения от 01 июня 2009 года б/н.

Согласно пункту 3 соглашения №01 о расторжении по соглашению сторон инвестиционного соглашения от 01 июня 2009 года, общество с ограниченной ответственностью «БиК» обязуется осуществить передачу документации и муниципального имущества по акту приема-передачи обществу с ограниченной ответственностью «Эко-сервис».

07.02.2023 администрацией сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики принято распоряжение №4 «О создании комиссии по приему-передаче муниципального имущества, находящегося во владении и пользовании общества с ограниченной ответственностью «БиК», согласно инвестиционному соглашению от 01.06.2009 б/н».

Членами указанной комиссии 28.02.2023 подписан акт приема-передачи (возврата) №02 муниципального имущества и документации по инвестиционному соглашению от 01.09.2009, в соответствии с которым спорные объекты водоснабжения переданы обществу с ограниченной ответственностью «Эко-сервис».

Передача названного имущества обществу с ограниченной ответственностью «Эко-сервис» стала следствием наделения указанного предприятия статусом гарантирующей организации на территории сельского поселения Нартан Чегемского района (постановление администрации сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики от 05.05.2023 №64).

Вместе с тем, из решения Арбитражного суда Кабардино-Балкарской Республики от 09.07.2018 по делу А20-1207/2018 (заявление Кавказского управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) о привлечении общества с ограниченной ответственностью «Эко-Сервис» к административной ответственности по статье 14.61 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) следует, что общество с ограниченной ответственностью «Эко-Сервис» согласно инвестиционного соглашения с администрацией сельского поселения Нартан от 01.05.2012 оказывает услуги по водоснабжению и водоотведению потребителям сельского поселения Нартан.

Как установлено управлением, инвестиционное соглашение от 01.06.2009 заключено с обществом с ограниченной ответственностью «БиК» без проведения торгов (конкурсов). Инвестиционное соглашение от 01.05.2012 также заключено с обществом с ограниченной ответственностью «Эко-сервис» без проведения торгов (конкурсов).

Закон о защите конкуренции в редакции от 30.06.2008, действовавшей на момент заключения инвестиционного соглашения с обществом с ограниченной ответственностью «БиК» и заключения инвестиционного соглашения с обществом с ограниченной ответственностью «Эко-сервис», т.е. 01.06.2009 и 01.05.2012 соответственно, устанавливал, что 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 случаев, приведенных в данной статье (части 1 статьи 17.1).

Стоит также отметить, что с 01 января 2014 года, особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, регулируется статьями 41.1 – 41.4 Закона о водоснабжении и водоотведении (Федеральный закон от 07.05.2013 №103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации»).

Как установлено частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, 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 данным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) также закон связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию.

Согласно части 2 той же статьи 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.

Как установлено частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 данного закона.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения может быть осуществлена органом местного самоуправления только путем проведения конкурсных процедур.

Учитывая вышеизложенное, поскольку рассматриваемое соглашение совершено с нарушением императивных требований закона о порядке предоставления объектов водоснабжения, администрации следовало возвратить переданное по

инвестиционному соглашению от 01.05.2012 имущество и предоставить его при необходимости определенному хозяйствующему субъекту в порядке проведения конкурентных процедур.

В целях выявления недопущения, ограничения или устранения конкуренции в бездействии администрации, в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 12.04.2023 по 12.04.2024.

На исследуемом товарном рынке под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Таким образом, предоставление права владения и (или) пользования муниципальным имуществом – объектами водоснабжения может рассматриваться как товар.

Географические границы товарного рынка: границы территории, на которой осуществляет свои полномочия местная администрация сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики, т.е. границы муниципального образования – местной администрации сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Объекты централизованных систем холодного водоснабжения могли быть предметом конкурса на право заключения договора аренды, концессионного соглашения.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 05.04.2011 №14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем.

Передача государственного или муниципального имущества без проведения конкурса конкретному хозяйствующему субъекту в аренду, безвозмездное пользование, концессию или иному договору в случаях, когда законодательством предписано обязательное проведение конкурентных процедур, создает для конкретного субъекта преимущественные условия в получении указанного

имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести указанные права в отношении государственного или муниципального имущества.

В связи с бездействием, выражающимся в непринятии мер по возврату переданного обществу с ограниченной ответственностью «Эко-сервис» объектов водоснабжения, распоряжение которыми в осуществляется с особенностями, установленными статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (необходимость проведения конкурентных процедур при их предоставлении), местной администрации сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики ограничена конкуренция.

При таких обстоятельствах, Комиссия решила квалифицировать бездействие местной администрации сельского поселения Нартан Чегемского муниципального района Кабардино-Балкарской Республики нарушением часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.