Дело № 32-18

05-03/5687

Заявители:

ООО «ВИКС»

пр. Московский, д. 25, стр. 8, оф. 15

г. Архангельск, 163002

Отделение энергосбытовой деятельности «Энергосбыт» филиала ПАО «МРСК Северо-Запада» «Архэнерго»

пр. Обводный канал, д. 101, г. Архангельск, 163001

Ответчик:

Глава МО «Катунинское»

ул. Летчика Панкова, д. 2, пос. Катунино Приморского района Архангельской области, 163513

Заинтересованное лицо:

ООО «Поморские коммунальные системы»

пр-т Ломоносова, д. 209, оф. 503, г. Архангельск, 163000

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 32-18 о нарушении АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«29» октября 2018 года г. Архангельск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) Бугаев Д.В.,

установил:

По результатам рассмотрения обращения ООО «ВИКС», направленного письмом Приморской межрайонной прокуратуры от 02.08.208 № 375ж-2018, а также

обращения отделения энергосбытовой деятельности «Энергосбыт» филиала ПАО «МРСК Северо-Запада» «Архэнерго» от 09.08.2018 № 101/08/18-16/1281, в действиях Главы МО «Катунинское» по передаче объектов водоснабжения и водоотведения п. Катунино, д. Лахта, п. Беломорье ООО «Поморские коммунальные системы» были установлены признаки нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции».

Так, 30.05.2018 между муниципальным образованием «Катунинское» в лице главы МО «Катунинское» и ООО «Поморские коммунальные системы» был подписан договор аренды по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоотведению потребителей п. Катунино, д. Лахта МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, в соответствии с которым в аренду обществу предоставляются канализационная насосная станция №1 с оборудованием, расположенная по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино; канализационная насосная станция № 2 с оборудованием, расположенная по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино; канализационные очистные сооружения с оборудованием, расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», д. Лахта; канализационные сети п. Катунино, расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», д. Лахта; канализационные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино. Акт приема-сдачи имущества в аренду подписан сторонами 28.06.2018.

30.05.2018 между муниципальным образованием «Катунинское» в лице главы МО «Катунинское» и ООО «Поморские коммунальные системы» был подписан договор аренды по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоотведению потребителей п. Катунино, д. Лахта МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, в соответствии с которым в аренду обществу предоставляются водопроводные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино; водонасосная станция 1-го подъема, расположенная по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино; водонасосная станция 2 го подъема, расположенная по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», водопроводные сети, расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино; центральные водопроводные сети п. Катунино, расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, МО «Катунинское», п. Катунино. Акт приема-сдачи имущества в аренду подписан сторонами 28.06.2018.

30.05.2018 между муниципальным образованием «Катунинское» в лице главы МО «Катунинское» и ООО «Поморские коммунальные системы» был подписан договор аренды по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоотведению потребителей п.Беломорье МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, в соответствии с которым в аренду обществу предоставляются канализационные сети протяженностью 520 п.м., расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, п. Беломорье. Акт приема-сдачи имущества в аренду подписан сторонами 28.06.2018.

30.05.2018 между муниципальным образованием «Катунинское» в лице главы МО «Катунинское» и ООО «Поморские коммунальные системы» был подписан договор аренды по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоснабжению потребителей п.Беломорье МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, в соответствии с которым в аренду обществу предоставляются водопроводные сети протяженностью 456 п.м., расположенные по адресу: Архангельская область, Приморский муниципальный район, п. Беломорье. Акт приема-сдачи имущества в аренду подписан сторонами 28.06.2018.

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 централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении).

На основании части 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 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении предусмотрено, 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).

Рассматриваемые объекты водоснабжения и водоотведения входят состав централизованной системы водоснабжения и водоотведения соответствующих населенных пунктов, а дата ввода их в эксплуатацию превышает пять лет, соответственно, согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении передача прав владения и (или) пользования рассматриваемыми объектами могла быть осуществлена исключительно по концессионному соглашению.

Согласно части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении договор аренды централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 данной статьи, является ничтожным.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих 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 потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Централизованные системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, являются имуществом, предоставление права пользования которыми без проведения процедур, предусмотренных Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115 ФЗ «О концессионных соглашениях», незаконно и препятствует развитию конкуренции.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Предоставление права пользования объектами теплоснабжения, объектами водоснабжения обуславливает получение возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения в границах присоединенных сетей на территории соответствующего муниципального образования.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту в аренду без проведения торгов в отсутствие законных оснований создает для отдельного хозяйствующего субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут имеет намерение приобрести указанные права в отношении муниципального имущества, и, таким образом, может привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности

объектами водоснабжения и водоотведения ведет к недопущению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции антимонопольный орган в случае выявления признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции выдает органу местного самоуправления 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. Согласно части 2 данной статьи принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении статьи 15 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

С учетом указанных обстоятельств, 22.08.2018 Главе МО «Катунинское» было выдано предупреждение 17ш-2018 о необходимости в срок до 15.10.2018 принятия мер по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно: принять меры направленные на прекращение неправомерного (в нарушение требований части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 7 декабря 2011 года № 416 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении»), использования ООО «Поморские коммунальные системы» объектов централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности, и переданных обществу на условиях Договора аренды от 30.05.2018 по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоотведению потребителей п. Катунино, д. Лахта МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, Договора аренды от 30.05.2018 по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоснабжению потребителей п. Катунино, д. Лахта МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, Договора аренды от 30.05.2018 по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоотведению потребителей п. Беломорье МО «Катунинское» Приморского района Архангельской области, Договора аренды от 30.05.2018 по эксплуатации объектов в сфере коммунальных услуг по водоснабжению потребителей п. Беломорье Приморского района Архангельской области, и обеспечить возврат имущества в казну муниципального образования.

Письмом от 09.10.2018 № 03-4/1684 Главой МО «Катунинское» было заявлено ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения до 01.06.2019.

Принимая во внимание, что необходимость в заключении концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения п. Катунино, д. Лахта, п. Беломорье возникла у муниципального образования «Катунино» значительно раньше выдачи предупреждения, а доказательства, потверждающие принятие органом местного самоуправления своевременных и достаточных мер, направленных на соблюдение требований законодательства при предоставлении прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, отсутствовали, в удовлетворении ходатайства о продлении срока выполнения предупреждения было отказано.

Таким образом, выданное главе МО «Катунинское» предупреждение 17ш-2018 в установленный срок выполнено не было.

На основании части 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «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.

С учетом изложенного, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области издан приказ от 23.10.2018 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 32-18 по признакам нарушения Главой МО «Катунинское» требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определил:

1. Назначить дело № 32-18 к рассмотрению на 11 декабря 2018 года в 11 часов 00 минут, по адресу: г. Архангельск, ул. Набережная Северной Двины, 2, корп. 2 (10 учебный корпус С(А)ФУ, Институт математики, информационных и космических технологий), 1 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика Главу МО «Катунинское» (163513, Архангельская область, Приморский район, пос. Катунино, ул. Летчика Панкова, д. 2).

Явка ответчика по делу № 32-18 или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела), либо представление письменного отзыва с правовым обоснованием своей позиции обязательна.

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителей:

ООО «ВИКС» (163002, г. Архангельск, пр. Московский, д. 25, стр. 8, оф. 15);

ПАО «МРСК Северо-Запада» в лице Отделения энергосбытовой деятельности «Энергосбыт» филиала «Архэнерго» (163001, г. Архангельск, пр. Обводный канал, д. 101);

Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица:

ООО «Поморские коммунальные системы» (163000, г. Архангельск, пр т Ломоносова, д. 209, оф. 503).

4. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», Главе МО «Катунинское» в срок до 03.12.2018 представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2, следующие документы и материалы:

- письменные возражения, объяснения, пояснения по вменяемому нарушению антимонопольного законодательства, с приложением необходимых документов и правовым обоснованием своей позиции;

- информацию о совершенных на момент представления информации действиях, связанных с заключением концессионного соглашения;

- информацию об изменении ситуации, связанной с использованием муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения;

- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», заявителям и третьему лицу в срок до 03.12.2018 представить в Архангельское УФАС России по адресу: г. Архангельск, ул. К. Либкнехта, 2:

- позицию по меняемому ответчику нарушению антимонопольного законодательства;

- иную информацию для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции», с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалам дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства и отводы, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле. Лица, участвующие в деле, обязаны пользоваться добросовестно своими правами при рассмотрении дела.

На основании части 2 статьи 45.2 Федерального закона «О защите конкуренции» каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией.

Председатель комиссии Д.В. Бугаев