Дело № 06-16

<u>Ответчик:</u>

Глава МО «Холмогорский муниципальный район»

164530, Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры, ул. Набережная им. Горончаровского, д. 21

10.05.2016 05-03/2217

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 06-16 о нарушении АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«10» мая 2016 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:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по результатам рассмотрения материалов о нарушении требований статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при передаче на основании в хозяйственное ведение муниципальных предприятий имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, поступивших из Прокуратуры Холмогорского района установило, что в связи с ликвидационными процедурами в отношении ООО «Холмогоры», которое ранее осуществляло водоснабжение и водоотведение в с. Холмогоры, в целях обеспечения бесперебойного снабжения населения и других потребителей услугам, Администрацией МО «Холмогорский муниципальный район» были созданы МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» (распоряжение Администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 22.06.2015 № 40) и МУП

«Холмогорская ВОДООЧИСТКА» (распоряжение администрации МО «Холмогорский муниципальный район» от 22.06.2015 № 41). Распоряжениями главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 за данными муниципальными предприятиями были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения. При этом отсутствуют доказательства, что органом местного самоуправления до момента принятия решения о закреплении имущества на праве хозяйственного ведения за муниципальным предприятием проводились торги на право заключения договора аренды или концессионного соглашения в отношении объектов, предназначенных для водоснабжения и водоотведения, торги были признаны несостоявшимися в связи с отсутствием заявок или допущенных участников, либо обстоятельств, что единственный участник уклонялся от заключения договора, либо иных обстоятельств, свидетельствующих, что при обеспечении органом местного самоуправления гарантированной законом возможности доступа на рынок водоснабжения и водоотведения путем предоставления прав владения и пользования муниципальным имуществом, предназначенным для водоснабжения и водоотведения, на торгах, хозяйствующих субъектов, заинтересованных в получении прав в отношении муниципального имущества выявлено не было.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что 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).

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Применительно к рынку водоснабжения и водоотведения необходимость правомерной конкурентной борьбы (соперничества) возникает при входе на товарный рынок, именно тогда, когда формируются законные условия определенной сферы обращения товара. При этом самостоятельные действия каждого из конкурентов, их соперничество предполагаются ранее, нежели товар вводится в оборот.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ

«О водоснабжении и водоотведении» под водоснабжением понимается водоподготовка, транспортировка и подача питьевой или технической воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем холодного водоснабжения (холодное водоснабжение) или приготовление, транспортировка и подача горячей воды абонентам с использованием централизованных или нецентрализованных систем горячего водоснабжения (горячее водоснабжение). Водоотведение - прием, транспортировка и очистка сточных вод с использованием централизованной системы водоотведения. Под организацией, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение (организация водопроводно-канализационного хозяйства), понимается юридическое лицо, осуществляющее эксплуатацию централизованных систем холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем. Соответственно, продуктовыми границами рынка являются услуги водоснабжения и водоотведения.

Водоснабжение и водоотведение с использованием централизованных систем, систем коммунальной инфраструктуры входит в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Географическими границами рынка являются границы присоединенных сетей.

Вход на рынок услуг водоснабжения и водоотведения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для водоснабжения и водоотведения.

В целях обеспечения равного доступа для всех заинтересованных лиц к государственному или муниципальному имуществу, предназначенному для водоснабжения и водоотведения, и выбора наиболее эффективного правообладателя действующим законодательством Российской Федерации, а именно Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» определен особый порядок распоряжения указанным имуществом - по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства Российской Федерации с учетом установленных данным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

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 и водоотведении).

Согласно части 2 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, 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).

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 (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 05.10.2015 № АД/53812/15, с момента официального опубликования Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут. Аналогичная позиция отражена в письме Минэкономразвития России от 12.01.2006 № 110-НП/ДО7и.

Нормативное закрепление процедуры торгов направлено на обеспечение возможности для получения физическими и юридическими лицами прав в

отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Распоряжениями главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199 за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения.

Приняв указанные акты орган местного самоуправления ограничил возможность для получения хозяйствующими субъектами прав в отношении муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения, в порядке предусмотренном статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, что препятствует развитию добросовестной конкуренции за доступ на рынок. В результате, доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, находящийся в состоянии естественной монополии, вне процедуры конкурентного отбора получили МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА».

С учетом изложенного, издание главой МО «Холмогорский муниципальный район» распоряжений от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, которыми за МУП «Холмогорский ВОДОКАНАЛ» и МУП «Холмогорская ВОДООЧИСТКА» были закреплены на праве хозяйственного ведения объекты, предназначенные для осуществления водоснабжения и водоотведения, в то время как торги, предусмотренные статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» не проводились, привело или могло привести к устранению конкуренции за доступ на рынок водоснабжения и водоотведения, что свидетельствует о наличии признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области на основании статьи 39^1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» направило в адрес главы МО «Холмогорский муниципальный район» предупреждение от 21.01.2016 № 05-03/246 о необходимости в срок до 01.05.2016 отмены распоряжений главы МО «Холмогорский муниципальный район» от 31.07.2015 № 1060, от 31.07.2015 № 1065, от 07.08.2015 № 1129, от 24.08.2015 № 1199, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Предупреждение от 21.01.2016 № 05-03/246 главой МО «Холмогорский

муниципальный район» в установленный срок не исполнено. Ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения в Архангельское УФАС не поступало.

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.

На основании изложенного Управлением Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области издан приказ от 10.05.2016 № 148 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 06-16 по признакам нарушения главой МО «Холмогорский муниципальный район» 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 № 06-06 к рассмотрению **на 09 июня 2016 года в 10 часов 30 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 муниципального образования «Холмогорский муниципальный район»** (164530, Архангельская область, Холмогорский район, с. Холмогоры, ул. Набережная им. Горончаровского, д. 21);

Явка ответчика по делу № 06-16 или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела), либо представление письменного отзыва с правовым обоснованием своей позиции обязательна.

4. На основании статьи 25, части 5 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», **Главе МО «Холмогорский муниципальный район» в срок до 03.06.2016** 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 совершении действий связанных с подготовкой, организацией и проведением конкурса в отношении рассматриваемых объектов водоснабжения и водоотведения;

- 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