Ответчик:

Администрация Троицковихляйского сельсовета

Сосновского района

Тамбовской области

393869, Сосновский район,

с. Атманов Угол, ул. Речная, д. 31

Заявитель:

Прокуратура Сосновского района

Тамбовской области

393840, Сосновский район, р.п. Сосновка, ул. Котовского, д. 44

Заинтересованное лицо:

Общество с ограниченной ответственностью

«Сосновские коммунальные сети»

393840, Сосновский район, р.п. Сосновка,

ул. Интернациональная, д. 209

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 068/01/15-538/2019

«30» сентября 2019 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель: Гречишникова Е.А. - руководитель управления;

члены:

Мазаева С.В. - заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

Вислобокова Е.М. - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

Пономарева И.А. - государственный инспектор отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело № 068/01/15-538/2019 от 15.07.2019 по признакам нарушения администрацией Троицковихляйского сельсовета Сосновского района Тамбовской области 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» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) в результате рассмотрения обращения прокуратуры Сосновского района Тамбовской области выявило в действиях администрации Троицковихляйского сельсовета Сосновского района признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении дополнительного соглашения от 02.03.2018 к концессионному соглашению в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории Троицковихляйского сельсовета Сосновского района Тамбовской области от 23.04.2013 с ООО «Сосновские коммунальные сети», которым продлен срок действия данного концессионного соглашения, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке услуг водоснабжения и водоотведения.

Ввиду наличия в действиях администрации Троицковихляйского сельсовета Сосновского района признаков нарушения Закона о защите конкуренции, Тамбовское УФАС России на основании части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 28 сентября 2018 года выдало предупреждение № П4-27/18 о необходимости прекращения признаков нарушения антимонопольного законодательства путем принятия мер по устранению последствий нарушения, а именно:

- возвратить объекты водоснабжения и водоотведения, предоставленные по концессионному соглашению от 23.04.2013 в срок до 8 апреля 2019 года.

11 апреля 2019 года от администрации Троицковихляйского сельсовета Сосновского района поступило ходатайство (исх. от 05.04.2019 № 84) о продлении срока выполнения данного предупреждения.

Тамбовское УФАС России удовлетворило данное ходатайство и приняло решение продлить администрации Троицковихляйского сельсовета Сосновского района срок для выполнения предупреждения до 1 июля 2019 года.

Администрация Троицковихляйского сельсовета Сосновского района в установленный срок не представила доказательств исполнения предупреждения № П4-27/18 от 28.09.2018.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона 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.

Приказом от 15.07.2019 № 40 в отношении администрации Перкинского сельсовета

Сосновского района возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы и объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России установила следующее.

23 апреля 2013 года администрация Троицковихляйского сельсовета Сосновского района Тамбовской области, по результатам проведенного конкурса на право заключения концессионного соглашения заключила с ООО «Сосновские коммунальные сети» концессионное соглашение в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории Троицковихляйского сельсовета Сосновского района.

Согласно пункту 4.1. раздела 4 *«Настоящее Соглашение вступает в силу со дня его подписания и действует в течении 5 (пяти) лет».*

Затем, 2 марта 2018 года администрация Троицковихляйского сельсовета Сосновского района заключила с ООО «Сосновские коммунальные сети» дополнительное соглашение к концессионному соглашению в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории Троицковихляйского сельсовета Сосновского района от 23.04.2013, пунктом 1 которого установлено: *«В разделе IV Концессионного соглашения «Сроки по настоящему Соглашению» п. 4.1. изложить в следующей редакции: «Настоящее Соглашение вступает в силу со дня его подписания и действует в течении 6 (шести) лет».*

После окончания срока действия концессионного соглашения, а именно с 24 апреля 2019 года, ООО «Сосновские коммунальные сети» продолжает пользование данными объектами без договорных отношений.

31 марта 2019 года администрация Троицковихляйского сельсовета и ООО «Сосновские коммунальные сети» подписали акт приема-передачи, согласно которому объекты водоснабжения и водоотведения возвращены в муниципальную казну.

При этом, фактического возврата данных объектов по указанному акту не было.

Указанные обстоятельства подтверждены главой администрации Троицковихляйского сельсовета и ООО «Сосновские коммунальные сети» представленными письменными пояснениями (исх. от 06.09.2019 № 124, вх. от 06.09.2019 № 6361, исх. от 06.09.2019 № 179, вх. от 09.09.2019 № 6389) и документами, а именно:

- квитанциями по возмездному оказанию услуг;

- договором на оказание услуг по водоснабжению, водоотведению № 2019/15 от 01.01.2019, заключенным между ООО «Сосновские коммунальные сети» и МБОУ «Сосновская СОШ № 1»;

- договором на техническое обслуживание систем центрального водоснабжения и аварийно-диспетчерском обеспечении (локализации аварийных ситуаций) от 01.04.2019, заключенного администрацией Троицковихляйского сельсовета с ООО «Сосновские коммунальные сети».

По данным ООО «Сосновские коммунальные сети», в 2019 году объем оказанных услуг по водоснабжению и водоотведению составил 6637 куб. м.

Согласно пункту 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное владение или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) (в редакции, действующей на момент заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения от 01.02.2013) по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Статьей 10 Закона о концессионных соглашениях определено, что существенными условиями концессионного соглашения является, в том числе срок действия концессионного соглашения.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Частью 3 данной статьи Закона о концессионных соглашениях установлено, что концессионное соглашение может быть изменено по соглашению сторон. Условия концессионного соглашения, определенные на основании решения о заключении концессионного соглашения и конкурсного предложения концессионера по критериям конкурса, могут быть изменены по соглашению сторон концессионного соглашения на основании решения Правительства Российской Федерации (для концессионного соглашения, концедентом в котором является Российская Федерация), органа государственной власти субъекта Российской Федерации (для концессионного соглашения, концедентом в котором является субъект Российской Федерации) либо органа местного самоуправления (для концессионного соглашения, концедентом в котором является муниципальное образование), а также в случаях, предусмотренных частью 3.1 настоящей статьи, частью 7 статьи 5, частями 1, 3 и 4 статьи 20 и статьей 38 данного Закона.

Как указано выше, концессионное соглашение в отношении объектов

водоснабжения заключено по результатам торгов сроком на 5 лет.

Согласно пункту 9.1 раздела 9 концессионного соглашения установлено: *«Настоящее соглашение может быть изменено по соглашению Сторон. Изменение настоящего Соглашения осуществляется письменной форме».*

В данном разделе концессионного соглашения также установлены основания, по которым могут быть изменены условия данного концессионного соглашения.

Так, согласно пункту 9.2 данного раздела *«Основанием для изменения условий настоящего Соглашения является существенное изменения обстоятельством, из которых Стороны исходили при заключении настоящего Соглашения, включая невозможность обеспечения условий и порядка компенсации расходов Концессионера по представленным им потребителям льготам, установленных федеральными законами, законами субъекта Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, в том числе по льготам по оплате товаров, работ и услуг.*

Пунктом 9.3. данного раздела также установлено: *«В настоящее Соглашение вносятся изменения по согласию Сторон в случае установления законодательством Российской Федерации, законодательством субъекта Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления норм, ухудшающих положение Концессионера таким образом, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении настоящего Соглашения, за исключением случая, когда указанные нормы были установлены путем внесения изменений в технический регламент иной нормативный правовой акт Российской Федерации, регулирующий отношения в области охраны недр, окружающей среды, здоровья граждан, и Концессионер при осуществлении деятельности, указанной в пункте 1.1. настоящего Соглашения, не предоставляет потребителям услуги по водоснабжению и водоотведению по регулируемым ценам (тарифам) и (или) с учетом регулируемых надбавок к ценам (тарифам)».*

Из приведенных пунктов концессионного соглашения не усматривается, что возможно изменение срока действия концессионного соглашения, который в силу вышеуказанной нормы является одним из существенных условий концессионного соглашения, а значит в силу указанного его изменение сторонами не допустимо.

Более того, не допускается внесение изменений в условия заключенного сторонами договора по результатам торгов, в рассматриваемом случае - в концессионное соглашение, заключенное по результатам конкурса, где срок, установленный при заключении концессионного соглашения, является одним из существенных условий.

Кроме этого, с 8 мая 2013 года, 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» передача прав владения или пользования объектами водоснабжения и водоотведения, находящимися в муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведения в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа Объектов и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, **превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению** *(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).*

Если между датой ввода соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса **прошло менее 5 лет, передача прав владения и (или) пользования данными Объектами может осуществляться по договору аренды.**

Таким образом, с мая 2013 года в обоих случаях должен проводиться конкурс на право пользования и владения объектами водоснабжения и водоотведения.

Однако, как установлено Комиссией Тамбовского УФАС России и подтверждается материалами дела, приведённые требования не соблюдены администрацией Троицковихляйского сельсовета Сосновского района начиная с 24 апреля 2018 года и по настоящее время.

Изменения сроков действия концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения от 23.04.2013, свидетельствует о создании отдельному хозяйствующему субъекту - ООО «Сосновские коммунальные сети» преимущественных условий по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Кроме этого, после истечения срока действия концессионного соглашения, в силу указанных норм действующего законодательства, обязательно было проведение конкурса на право заключения нового концессионного соглашения.

Однако, торги на право заключения концессионного соглашения администрацией Троицковихляйского сельсовета проведены не были.

Как установлено выше, ООО «Сосновские коммунальные сети» продолжает пользование данными объектами без договорных отношений и без учета требований, установленных статьей 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Проведение торгов является самым конкурентным способом предоставления во владение и (или) пользование муниципального имущества, призванным обеспечить справедливость, публичность, открытость и прозрачность процедуры, к тому же в данном случае они являются обязательными в силу вышеуказанного Закона о водоснабжении и водоотведении.

ООО «Сосновские коммунальные сети» вне конкурентной борьбы без участия в торгах получило право пользования муниципальным имуществом - объектами коммунальной инфраструктуры, что не обеспечило конкуренцию за право владения и (или) пользования данным муниципальным имуществом.

При рассмотрении дела Тамбовское УФАС России в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции провело анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии нарушения антимонопольного законодательства.

Исследование рынка оказания услуг по водоснабжению и водоотведению проводилось в соответствии с пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Временным интервалом исследования рынка являются 2018-2019 годы - период пользования муниципальным имуществом (объектами водоснабжения и водоотведения) с нарушением требований действующего законодательства.

Продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являются услуга водоснабжения и водоотведения (ОКВЭД - 36.00 - забор, очистка и распределение воды; 37.00- сбор и обработка сточных вод).

Согласно подпункту «в» пункта 10.7 Порядка проведения анализа при определении географических границ товарного рынка могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие);

- границы территорий, на которые поставляется товар, и с которых поставляется товар.

Услуги по водоснабжению и водоотведению могут быть оказаны только при наличии коммунальных сетей (сетей инженерно-технического обеспечения), по которым осуществляется транспортировка воды до потребителей и транспортировка сточных вод.

Учитывая специфику оказания услуг по водоснабжению и водоотведению, а именно то, что оказание данных услуг возможно только при наличии технологически присоединенной сети, географическими границами рынка является зона расположения водопроводных и канализационных сетей на территории Троицковихляйского сельсовета Сосновского района.

Деятельность по водоснабжению и водоотведению относится к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

При этом, использование муниципальных сетей водоснабжения и водоотведения возможно только конкурентным путем, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право на оказание услуг по водоснабжению и водоотведению.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту - ООО «Сосновские коммунальные сети» без договорный отношений и без учета требований, установленных действующим законодательством, свидетельствует о создании данному хозяйствующему субъекту преимущественных условий в получении указанного имущества по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, которые также могли иметь намерение приобрести вышеобозначенные права в отношении муниципального имущества для осуществления предпринимательской деятельности в сфере водоснабжения и водоотведения, что запрещено частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления 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).

Из приведенного положения следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении требований части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий как возможность наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

При рассмотрении данного дела Комиссия Тамбовского УФАС России также установила, что администрацией Троицковихляйского сельсовета подготовлен проект концессионного соглашения в отношении объектов систем холодного водоснабжения, который находится на согласовании в правовом департаменте администрации Тамбовской области. В настоящее время ведутся работы по доработке проекта концессионного соглашения по указанию соответствующего органа.

Комиссия Тамбовского УФАС России на основании результатов рассмотрения данного дела приходит к выводу о том, что описанными действиями администрация Троицковихляйского сельсовета Сосновского района нарушила установленный порядок предоставления в пользование объектов коммунальной инфраструктуры и создала незаконные преимущества отдельному хозяйствующему субъекту - ООО «Сосновские коммунальные сети», что нарушает условия конкуренции и запрещено часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия доводит до Вашего сведения, что в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части

решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: С.В. Мазаева

Е.М. Вислобокова

И.А. Пономарева

Исп. Пономарева И.А.

8 (4752)71-34-29