

393852, Сосновский район,
с. Кулеватово, ул. Центральная д. 133а

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 068/04/14.9-93/2020 об административном правонарушении

«20» мая 2020 года

г. Тамбов

Заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) Мазаева Светлана Владимировна,

рассмотрев протокол № 068/04/14.9-93/2020 об административном правонарушении от 17.02.2020, составленный в отношении должностного лица - <...> по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), и другие материалы дела № 068/04/14.9-93/2020 об административном правонарушении,

в присутствии <...>, которой разъяснены права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 068/01/15-535/2019 Комиссия Тамбовского УФАС России признала администрацию Кулеватовского сельсовета Сосновского района Тамбовской области нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при предоставлении со 2 февраля 2018 года до 12 ноября 2019 года права пользования объектами коммунальной инфраструктуры (объекты водоснабжения и водоотведения) ООО «Сосновские коммунальные сети» без учета требований, установленных Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», что могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке услуг водоснабжения и водоотведения.

Согласно материалам дела 1 февраля 2013 года администрация Кулеватовского 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 Кулеватовского 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, 27 февраля 2018 года администрация Кулеватовского сельсовета Сосновского района заключила с ООО «Сосновские коммунальные сети» дополнительное соглашение к концессионному соглашению в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории Кулеватовского сельсовета Сосновского района от 01.02.2013, 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 со 2 февраля 2019 года, ООО «Сосновские коммунальные сети» продолжало пользование данными объектами без договорных отношений.

31 марта 2019 года администрация Кулеватовского 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 Кулеватовского сельсовета и ООО «Сосновские коммунальные сети» представленными письменными пояснениями (исх. от 06.09.2019 № 125, вх. от 06.09.2019 № 6362, исх. от 05.09.2019 № 01-17-318, вх. от 05.09.2019 № 6325) 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, заключенным администрацией Кулеватовского сельсовета и ООО «Сосновские коммунальные сети».

По данным ООО «Сосновские коммунальные сети», в 2019 году объем оказанных услуг по водоснабжению и водоотведению составил 101386 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 изменение обстоятельств, 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 недопустимо.

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 данная 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, приведённые требования не соблюдены администрацией Кулеватовского сельсовета Сосновского района, начиная со 2 февраля 2018 года.

Изменение сроков действия концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения от 01.02.2013, 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 Кулеватовского сельсовета проведены не были.

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

Только 12 ноября 2019 года администрация заключила концессионное соглашение в отношении объектов холодного водоснабжения и водоотведения на территории Кулеватовского сельсовета Сосновского района Тамбовской области с лицом, выступившим с инициативой заключения концессионного соглашения - ООО «Сосновские коммунальные сети», на условиях предложения, поступившего 25.09.2019.

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.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту - ООО «Сосновские коммунальные сети» без договорных 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 возможность наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Таким образом, описанными действиями администрация Кулеватовского 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.

Статьей 37 Закона о защите конкуренции установлено, что за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут

ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ установлена административная ответственность за действия органов местного самоуправления, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 3 статьи 14.32 настоящего Кодекса, в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

В примечании к статье 2.4 КоАП РФ определено, что совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Из письменных пояснений и представленных материалов администрации Кулеватовского сельсовета, а также согласно выписки из Единого государственного главой Кулеватовского сельсовета Тамбовского района в период нарушения антимонопольного законодательства являлась <...> . Следовательно, обязанность по соблюдению требований законодательства Российской Федерации, в том числе антимонопольного законодательства, в период исполнения должностных обязанностей лежала на должностном лице органа местного самоуправления - главе Кулеватовского сельсовета <...> .

К тому же, дополнительное соглашение к концессионному соглашению в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на территории Кулеватовского сельсовета Сосновского района от 01.02.2013, подписано главой Кулеватовского сельсовета <...> .

<...>, являясь должностным лицом администрации Кулеватовского сельсовета Сосновского района, не обеспечила выполнение установленных Законом о защите конкуренции требований при предоставлении права пользования объектами коммунальной инфраструктуры (объекты водоснабжения) и не предприняла всех зависящих от неё мер по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Следовательно, указанное должностное лицо несет ответственность за противоречащие антимонопольному законодательству действия администрации Кулеватовского сельсовета Сосновского района.

Таким образом, должностное лицо органа местного самоуправления - глава Кулеватовского сельсовета Сосновского района <...> совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является месторасположение администрации Кулеватовского сельсовета Сосновского района - Сосновский район, с. Кулеватово, ул. Центральная д. 133а

Временем совершения административного правонарушения является период пользования муниципальным имуществом с нарушением норм действующего законодательства, а именно с 02.02.2018 по 12.11.2019.

Датой вступления в силу решения антимонопольного органа для целей части 6 статьи 4.5, части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является дата изготовления решения Комиссии Тамбовского УФАС России в полном объеме (26.12.2019).

Уведомлением от 21.01.2020 исх. № 58-4-09/145 <...> вызвана для дачи объяснений по факту нарушения, а также для составления и подписания протокола об административном правонарушении на 18.02.2020.

17 февраля 2020 года в присутствии <...> был составлен протокол № 068/04/14.9/93/2020 об административном правонарушении.

Также по письменному ходатайству <...> в день составления протокола было рассмотрено дело, по результатам рассмотрение которого, дело было отложено на 12 марта 2020 года, срок его рассмотрения продлен, истребованы дополнительные сведения.

Данное дело неоднократно откладывалось. Определением от 07.04.2020 рассмотрение дела было отложено на 20.05.2020 на 14-00 часов.

На рассмотрении настоящего дела 20.05.2020 <...> присутствовала лично. Указала, что она как должностное лицо предпринимала все меры для заключения нового концессионного соглашения, а именно своевременно было направлено обращение в Управление ТЭК и ЖКХ по Тамбовской области для согласования нового проекта концессионного соглашения со всеми структурами администрации области, что подтверждается представленными материалами в дело.

Рассмотрев представленные материалы, прихожу к тому, что данные материалы не подтверждают своевременного принятия мер со стороны администрации Кулеватовского сельсовета Сосновского района для заключения концессионного соглашения в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Дело об административном правонарушении № 068/04/14.9-93/2020 рассматривалось в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ с учетом характера совершенного должностным лицом - <...> административного правонарушения, личности виновного, его имущественного положения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Вина <...> доказана, подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что она как ответственное должностное лицо не обеспечила выполнение установленных Законом о защите конкуренции требований и не предприняла всех зависящих от неё мер по их соблюдению со стороны администрации Кулеватовского сельсовета Сосновского района, как органа местного самоуправления.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения <...> при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь статьей 14.32, а также статьёй 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьёй 29.10, статьёй 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь должностное лицо органа местного самоуправления - главу Кулеватовского сельсовета Сосновского района Тамбовского области <...> к **административной ответственности по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ** (совершение действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции) и **подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцати тысяч) рублей.**

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию. Предлагаю <...> представить копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа в Тамбовское УФАС России.

Согласно части 5 вышеназванной статьи при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

УФК по Тамбовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области)

ИНН 6831001163 КПП 682901001

Отделение Тамбов

БИК 046850001

Счет: 40101810000000010005

ОКТМО 68701000

УИН (16100500000000526373)

Код дохода бюджетной классификации:

161 1 16 01141 01 9000 140

Наименование КБК - иные штрафы, установленные Главой 14 КоАП РФ.

Назначение платежа - оплата штрафа по постановлению 068/04/14.9-93/2020 за <...>.

Согласно части 3 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (часть 1 статьи 30.3 КоАП РФ).

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела антимонопольного

контроля хозяйствующих субъектов

Мазаева

С.В.

Исп. Пономарева И.А.

т. 71-34-29