

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 09-06/20

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ

ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

21 июля 2020 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило письменное обращение Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 20.04.2020 № 03/1571 (вх. № 5836 от 27.04.2020) по вопросу правомерности передачи администрацией Великопетровского сельского поселения Карталинского муниципального района Челябинской области (далее – Администрация) муниципального имущества (объектов водоснабжения) в аренду ИП главе крестьянского (фермерского) хозяйства Петрову А.А. на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Челябинское УФАС России, реализуя свои полномочия в целях защиты конкуренции, в том числе пресечения и предупреждения монополистической деятельности, выдает предупреждения о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, привлекает виновных лиц к административной ответственности.

В ходе рассмотрения представленных документов и материалов установлено следующее.

Согласно информации, представленной Администрацией письмом от 16.06.2020 № 183, муниципалитет заключил с ИП главой крестьянского (фермерского) хозяйства Петровым А.А. договор аренды объектов водоснабжения от 09.01.2020 б/н в отношении разведывательно-эксплуатационной скважины № 7656-16 с. Великопетровка и водопроводной сети без проведения торгов. Срок действия настоящего договора с 01.01.2020 до заключения концессионного соглашения.

Указанное муниципальное имущество передано ИП главе крестьянского (фермерского) хозяйства Петрову А.А. по акту приема-передачи водопроводных сетей от 06.01.2020 б/н.

Решение о передаче ИП главе крестьянского (фермерского) хозяйства Петрову А.А. муниципального имущества (разведывательно-эксплуатационной скважины № 7656-16 с. Великопетровка и водопроводной

сети) по договору аренды до момента заключения концессионного соглашения, которое планируется в июле-августе 2020 года принято Администрацией после рассмотрения заявки на передачу прав на объекты водоснабжения (скважина и водопроводные сети) без торгов, которую подал Петров А.А. (письмо от 09.01.2020 № 3).

Таким образом, торги на право передачи муниципальных объектов водоснабжения (разведывательно-эксплуатационной скважины № 7656-16 с. Великопетровка и водопроводной сети) Администрацией не проводились (письмо от 16.06.2020 № 8265).

Кроме того, в 2019 году Администрацией был заключен договор безвозмездного пользования скважиной и водопроводными сетями с МУП «Жилищно-коммунальное хозяйство» Великопетровского сельского поселения.

В соответствии с Федеральным законом от 27.12.2019 № 485-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» с 13.01.2020 МУП «Жилищно-коммунальное хозяйство» Великопетровского сельского поселения начало процедуру ликвидации (Распоряжение администрации Великопетровского сельского поселения от 13.01.2020 № 3).

В соответствии со статьей 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации, относится к полномочиям органов местного самоуправления.

В связи с чем, Администрация с целью организации своевременного обеспечения населения Великопетровского сельского поселения услугами водоснабжения и недопущения чрезвычайной ситуации, связанной со срывом подачи воды приняла решение о заключении договора аренды с ИП главой крестьянского (фермерского) хозяйства Петровым А.А. до момента заключения концессионного соглашения.

По информации, представленной Администрацией, в состав имущества объектов концессионного соглашения входят водопровод, введенный в эксплуатацию в 1981 году, а также разведочно-эксплуатационная скважина, введенная в эксплуатацию в 2017 году.

Согласно справке, выданной Администрацией от 15.06.2020 № 180, водопровод, протяженностью 9 149 м оформляется как бесхозяйный объект в собственность Великопетровского сельского поселения. Данный факт подтверждается представленной выпиской из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости от 24.03.2020, кадастровый номер

74:08:0000000:2912.

В отношении разведочно-эксплуатационной скважины Администрацией представлен акт сдачи-приемки разведочно-эксплуатационной скважины от 24.12.2017, согласно которому ООО «ЧелябБурКом» сдало, а Администрация приняла разведочно-эксплуатационную скважину в точке, согласованной заказчиком на основании акта о заложении скважины от 13.09.2017.

Таким образом, разведывательно-эксплуатационная скважина № 7656-16 с. Великопетровка введена в эксплуатацию в 2017 году.

Согласно устным пояснениям Главы Великопетровского сельского поселения Карталинского муниципального района Челябинской области до ввода указанной скважины в эксплуатацию и ее запуска обеспечение питьевой водой жителей Великопетровского сельского поселения осуществлялось путем подвоза воды из иных населенных пунктов.

Таким образом, срок владения водопроводной трассы протяженностью 12 500 м составляет более 5 лет, в то время как срок эксплуатации разведывательно-эксплуатационной скважины № 7656-16 менее 5 лет.

В соответствии с частью 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) передача прав владения и (или) пользования данными объектами по концессионному соглашению осуществляется 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).

Из анализа норм действующего законодательства Российской Федерации следует, что передача прав в отношении находящихся в муниципальной собственности объектов водоснабжения, если срок эксплуатации хотя бы

одного объекта из числа всех объектов составляет более 5 лет, должна осуществляться исключительно на основании концессионного соглашения.

Учитывая, что срок владения водопроводной трассы в рамках договора аренды объектов водоснабжения от 09.01.2020 б/н составляет более 5 лет, передача прав в отношении указанного имущества должна осуществляться Администрацией на основании концессионного соглашения.

Согласно части 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 24 данной статьи, является ничтожным.

Согласно имеющейся в антимонопольном органе информации, Администрация обратилась в орган тарифного регулирования с заявлением о представлении сведений о ценах, значениях и параметрах, используемых организатором конкурса для расчета дисконтированной выручки участника конкурса, а также для согласования метода регулирования тарифов и значений долгосрочных параметров регулирования для включения в конкурсную документацию (письмо от 01.06.2020 № 182).

На момент выдачи предупреждения ответ от Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области (далее – МТРЕ) не получен.

По устным пояснениям МТРЕ долгосрочные параметры государственного регулирования цен (тарифов) в сфере водоснабжения на данный имущественный комплекс Администрации не согласовывались.

Вместе с тем, согласно пункту 5 части 2 статьи 41.2 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, должен включать в себя значения долгосрочных параметров государственного регулирования цен (тарифов) в сфере водоснабжения и водоотведения.

Кроме того, в соответствии с частями 5 и 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 28.1 Закона о теплоснабжении и частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на

право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Соответственно, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Законом о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

Однако, по имеющейся информации, на протяжении длительного периода времени Администрация не предпринимала реальных действий по подготовке к заключению концессионного соглашения, в частности, не велась работа по разработке конкурсной документации, не был объявлен конкурс на право заключения концессионного соглашения и др.

Кроме того, во исполнение распоряжения от 09.01.2019 № 1-А «О передаче муниципального имущества в безвозмездное пользование» Администрацией было передано муниципальное имущество (объекты водоснабжения) в безвозмездное пользование МУП «Жилищно-коммунальное хозяйство» Великопетровского сельского поселения на неопределенный срок. Поскольку 13.01.2020 МУП «Жилищно-коммунальное хозяйство» Великопетровского сельского поселения начало процедуру ликвидации (Распоряжение администрации Великопетровского сельского поселения от 13.01.2020 № 3) Администрация приняла решение о заключении договора аренды от 09.01.2020 с ИП главой крестьянского (фермерского) хозяйства Петровым А.А. до момента заключения концессионного соглашения, в то время как действующее законодательство предусматривает проведение процедуры торгов при передаче муниципального имущества.

Таким образом, в действиях Администрации по предоставлению ИП главе крестьянского (фермерского) хозяйства Петрову А.А. права на объекты водоснабжения по договору аренды до момента заключения концессионного соглашения без проведения торгов присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в том числе пункта 8 указанной части.

Согласно части 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, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению объектов водоснабжения с 01.01.2020 до заключения концессионного соглашения без проведения торгов по договору аренды приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункту 8 указанной части.

В результате соблюдения процедур проведения торгов, установленных законами и подзаконными актами, обеспечивается открытое соперничество хозяйствующих субъектов на основании единых требований и критериев.

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 товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. И напротив, предоставление государственного имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному ресурсу неопределенного круга лиц, которые могут иметь намерение приобрести вышеуказанные права в отношении такого имущества.

Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту публичных интересов.

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 и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду 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.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по передаче муниципальных объектов водоснабжения (разведывательно-эксплуатационной скважины № 7656-16 с. Великопетровка и водопроводной сети) с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в том числе пункта 8 указанной части, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению признаков нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, а именно:

1) с **даты получения настоящего предупреждения** начать процедуру подготовки необходимых документов для проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения (разведывательно-эксплуатационной скважины № 7656-16 с. Великопетровка и водопроводной сети);

2) в срок **до 01.11.2020** обеспечить заключение концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его

выполнения, с приложением подтверждающих документов (копии концессионного соглашения, с приложением всех протоколов, составленных в ходе проведения конкурса).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 ст. 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 в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель
Козлова

А.А.

Овчинникова М.В.

8 (351) 266-67-25