

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 3-20-1/26-2020

о прекращении действий (бездействий), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«06» октября 2020 года

г. Пенза

В Пензенское УФАС России поступило коллективное обращение жителей села Козляковка Кузнецкого района Пензенской области по вопросу нарушения сельскохозяйственным потребительским обслуживающим кооперативом «Мечта» (далее – СПОК «Мечта», ИНН 5803025523, ОГРН 1145803000474, ул. Графская, д. 4, с. Козляковка, Кузнецкий район, Пензенская область, 442532) антимонопольного законодательства при взимании платы за услугу водоснабжения и платы за техобслуживание скважины.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

В собственности муниципального образования Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области находятся следующие объекты централизованной системы холодного водоснабжения с. Козляковка Кузнецкого района Пензенской области:

- сооружения водозаборные, назначение: сооружения водозаборные, протяженность глубина 140 м, адрес (местонахождение) объекта: Пензенская область, р-н Кузнецкий, примерно в 255 м от ориентира по направлению на юг. Адрес ориентира: Пензенская область, Кузнецкий район, с. Козляковка, ул. Молодежная, д.37, кадастровый номер <...> :14:0340201:229 (свидетельство о государственной регистрации права от 29.04.2014 58 АБ № 632385);

- водопроводная сеть, назначение: сооружение, длина 2835 метров, инв. № 56:240:002:000516740, адрес объекта: Пензенская область, Кузнецкий район, с. Козляковка (свидетельство о государственной регистрации права от 10.12.2011 58 АБ № 123239).

09.08.2018 Администрацией Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области объявлен открытый конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в собственности муниципального образования Явлейский сельсовет Кузнецкого района Пензенской области, предназначенных для водоснабжения с. Козляковка Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области (извещение № 090818/1730591/01 от 09.08.2018 размещено на сайте <http://torgi.gov.ru>).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 21.09.2018 за период приема заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной заявки, открытый

конкурс признан несостоявшимся.

Повторный конкурс на право заключения концессионного соглашения Администрацией Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области не проводился.

01.11.2019 между Администрацией Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области (Заказчик) и СПОК «Мечта» (Исполнитель) заключен договор на проведение работ по техническому обслуживанию сетей и оборудования систем водоснабжения (далее - Договор).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора Исполнитель выполняет работы по техническому обслуживанию водопроводной сети в с. Козляковка Кузнецкого района Пензенской области, включающей в себя:

- водозаборное сооружение (артезианская скважина) – 1 единица;
- распределительный водопровод, водоразборные колодца.

В соответствии с письменными объяснениями главы администрации Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области (письмо от 04.09.2020 № 580) организация водоснабжения в с. Козляковка Кузнецкого района Пензенской области осуществляется СПОК «Мечта», учрежденным из числа водопользователей населенного пункта.

Согласно представленным СПОК «Мечта» копиям квитанций и письменным объяснениям кооператив осуществляет водоснабжение членов кооператива (решение от 29.06.2014 № 1), взимает за данную услугу плату (решение от 01.07.2014 № 2), также СПОК «Мечта» выдает разрешение на подключение к подземной центральной водопроводной сети, опломбирование прибора учета потребления воды, техническое обслуживание скважины (решение от 28.12.2014).

В соответствии с Выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности СПОК «Мечта» является забор, очистка и распределение воды.

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» сельскохозяйственным потребительским кооперативом признается сельскохозяйственный кооператив, созданный сельскохозяйственными товаропроизводителями и (или) ведущими личное подсобное хозяйство гражданами при условии их обязательного участия в хозяйственной деятельности потребительского кооператива.

Потребительские кооперативы являются некоммерческими организациями и в зависимости от вида их деятельности подразделяются на перерабатывающие, сбытовые (торговые), обслуживающие, снабженческие, растениеводческие, животноводческие и иные кооперативы, созданные в

соответствии с требованиями, предусмотренными пунктом 1 настоящей статьи, для выполнения одного или нескольких из указанных в данной статье видов деятельности (пункт 2 статьи 4 Федерального закона от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

Обслуживающие кооперативы осуществляют механизированные, агрохимические, мелиоративные, транспортные, ремонтные, строительные работы, а также услуги по страхованию (страховые кооперативы), научно-производственному, правовому и финансовому консультированию, электрификации, телефонизации, санаторно-курортному и медицинскому обслуживанию, выдаче займов и сбережению денежных средств (кредитные кооперативы) и другие работы и услуги (пункт 5 статьи 4 Федерального закона от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации»).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

С учетом вышеизложенного СПОК «Мечта» осуществляя деятельность, приносящую доход - оказывает услуги водоснабжения, с использованием объектов централизованной системы холодного водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области.

Главой 7.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) установлены особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности (далее - системы и (или) объекты водоснабжения и (или) водоотведения).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения 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 Законом о водоснабжении и

водоотведении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении и водоотведении.

При этом договор аренды в отношении систем и (или) объектов водоснабжения и (или) водоотведения 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 Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор.

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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).

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению государственными органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения.

Выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор государственным органом

власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

В рассматриваемом случае срок ввода в эксплуатацию водопроводной сети и водозаборного сооружения превышает 5 лет, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права муниципального образования Явлейский сельсовет Кузнецкого района Пензенской области на указанные объекты.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения в с. Козляковка может быть осуществлена только путем заключения концессионного соглашения.

Порядок заключения концессионного соглашения регламентируется Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессии).

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

По результатам анализа представленных материалов установлено, что СПОК «Мечта» оказывает услуги водоснабжения используя объекты, находящиеся в муниципальной собственности, в отсутствие заключенного с Администрацией Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области, договора концессии.

Администрацией сельсовета без оформления в соответствии с требованием действующего законодательства права владения и пользования муниципальным имуществом, предоставлена возможность СПОК «Мечта» использовать муниципальные объекты для оказания услуг водоснабжения членам кооператива.

Вместе с тем, в соответствии с частью 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, муниципальных гарантий, является муниципальной преференцией.

Главой 5 Закона о защите конкуренции предусмотрен порядок предоставления муниципальной преференции.

В частности, для получения муниципальной преференции необходимо согласие антимонопольного органа.

При этом, пункт 7 статьи 15 Закона о защите конкуренции устанавливает

запрет на предоставление муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 вышеуказанного закона.

Кроме того, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их проведение 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 (данную правовую позицию подтверждает постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 г. по делу N А13-10558/2008).

Таким образом, бездействие Администрации, выразившееся в отсутствии надлежащего контроля за использованием муниципального имущества привело к тому, что муниципальное имущество используется СПОК «Мечта» в отсутствие на то правовых оснований.

Администрация не принимая мер по контролю за использованием имущества и надлежащему оформлению передачи права владения и пользования муниципальным имуществом предоставляет СПОК «Мечта» неконкурентные преимущества при осуществлении деятельности на товарном рынке, ставя в привилегированное положение по отношению к иным хозяйствующим субъектам, действующим (желающим осуществлять деятельность) на данном товарном рынке, что приводит (может привести) к ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с 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).

Учитывая вышеизложенное, в бездействии администрации Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области, выразившимся в неосуществлении контроля за использованием муниципального имущества и надлежащему оформлению передачи права владения и пользования муниципальным имуществом, усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе выдача предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 15 данного закона 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 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 бездействии администрации Явлейского сельсовета Кузнецкого района Пензенской области признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, для чего в срок до 31.12.2020 г.:

- осуществить контроль за использованием муниципального имущества (объектов водоснабжения в селе Козляковка Кузнецкого района Пензенской области), путем предоставления имущества хозяйствующему субъекту в соответствии с требованиями действующего законодательства.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.