

с уведомлением

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-10/43-18 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «18» июля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «31» июля 2018
года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения
антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - Б- руководителя управления,

членов Комиссии: А – ведущего специалиста-эксперта отдела
контроля монополистической деятельности, Ф. - главного
специалиста-эксперта отдела контроля монополистической
деятельности, с участием главы Администрации Пудовского
сельского поселения С., без участия представителя ООО «Водовод-
М», уведомленного надлежащим образом о времени и месте
рассмотрения дела, рассмотрев дело № 02-10/43-18, возбужденное
в отношении Администрации Пудовского сельского поселения по
признакам нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от
26.07.20016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России из прокуратуры Кривошеинского района
Томской области поступили материалы о нарушении
Администрацией Пудовского сельского поселения (далее-
Администрация) Федерального закона от 26.07.2016 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее - Закона №135-ФЗ) при заключении договора аренды объектов теплоснабжения с ООО Водовод-М».

По результатам рассмотрения указанных сведений приказом Томского УФАС России от 08.11.2017 г. №160 возбуждено дело №02-10/121-17 по признакам нарушения Исполнительно-распорядительным органом муниципального образования – Администрацией Пудовского сельского поселения требований Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции".

В ходе рассмотрения дела №02-10/121-17 установлено, что Администрацией Пудовского сельского поселения проведен конкурс на право заключения договора аренды объектов водоснабжения (извещение №190717/1823154/01 от 19.07.2017).

По результатам рассмотрения указанных сведений приказом Томского УФАС России от 11.04.2018 г. №44 возбуждено дело №02-10/43-18 по признакам нарушения Исполнительно-распорядительным органом муниципального образования – Администрацией Пудовского сельского поселения требований части 1 статьи 17 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции". Определением от 11.04.2018 №ЕФ/2127 рассмотрение дела №02-10/43-18 назначено на 10 часов 00 минут 16 мая 2018 г. Приказом от 16.05.2018 №75 в состав комиссии по рассмотрению дела внесены изменения. Определением от 16.05.2018 г. (исх.№3045 от 16.05.2018) рассмотрение дела отложено на 29.06.2018 г. в связи с непредставлением запрошенной определением сведений.

В ходе рассмотрения дела в материалы дела поступили от ООО «Водовод-М» копии платежных поручений, подтверждающих оплату потребителями коммунальных услуг – юридическими лицами в сфере водоснабжения в Пудовском сельском поселении за сентябрь, октябрь 2017 года, общая статистика по лицевым счетам (реестры потребителей физических лиц за тот же период), а также пояснения главы Пудовского сельского поселения, из содержания которых следует, что Администрация признает нарушение Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», заявка ООО «Водовод-М» соответствовала всем требованиям конкурсной документации, на момент заключения договора аренды ООО «Водовод-М» предоставило справку из ПАО «Сбербанк» об отказе в банковской гарантии в связи с тем, что данная организация ведет хозяйственную деятельность менее 6 месяцев.

В соответствии с ч.3 ст.48.1 Закона №135-ФЗ определением 29.06.2018 г. (исх.№4342 от 05.07.2018) рассмотрение дела отложено на 18.07.2018 г., лицам, участвующим в деле, предложено представить пояснения, доказательства и привести доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела. Заключение об обстоятельствах дела направлено заказным письмом с уведомлением лицам, участвующим в деле (№ЕФ/4345 от 05.07.2018).

Лица, участвующие в деле, до дня заседания комиссии пояснения не представили.

Изучив материалы дела № 02-10/43-18 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Томского УФАС России установила следующее.

Администрацией Пудовского сельского поселения проведен конкурс на право заключения договора аренды объектов водоснабжения (извещение №190717/1823154/01 от 19.07.2017).

Согласно п. 16 ч. 8 ст. 41.1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» от 07 декабря 2011 года № 416-ФЗ (далее - Закона №416-ФЗ), конкурсная документация формируется в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами РФ и должна содержать, в том числе, обязательные требования к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору электроснабжения, т.е. договор энергоснабжения заключается с арендатором муниципального имущества только после предоставления им банковской гарантии.

Согласно п. 11.1 конкурсной документации договор аренды заключается с победителем Конкурса не ранее, чем через десять дней и не позднее, чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте торгов протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае, если конкурс признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в конкурсе либо признания участником конкурса только одного заявителя.

Пунктом 11.2 конкурсной документации предусмотрено, что заключение договора аренды осуществляется только после

предоставления победителем конкурса организатору конкурса в установленный для заключения договора аренды срок:

1) банковской гарантии, обеспечивающей исполнение обязательств Арендатора перед Арендодателем по внесению арендной платы;

2) документов, подтверждающих заключение победителем конкурса договора энергоснабжения и (или) договора купли-продажи электрической энергии (мощности), договоров поставки газа, обеспечивающих поставку электрической энергии (мощности) и газа, необходимых для производства товаров, оказания в сфере водоснабжения (для Лота № 2) с использованием передаваемого в аренду имущества (далее - договоры поставки электрической энергии, договоры поставки газа);

3) документов, подтверждающих предоставление победителем конкурса по каждому из указанных в подпункте 1 настоящего пункта договоров поставки электрической энергии, если они заключены с гарантирующим поставщиком электрической энергии, и по каждому договору поставки газа соответствующей установленным требованиям банковской гарантии, обеспечивающей исполнение обязательств по оплате поставляемых по данным договорам электрической энергии (мощности) и газа.

В пункте 11.3 конкурсной документации указано, что в качестве документов, подтверждающих выполнение требований о заключении договоров поставки, победитель конкурса предоставляет надлежащим образом заверенные копии заключенных договоров поставки электрической энергии, договоров поставки газа, а также надлежащим образом заверенные копии предоставленных гарантирующему поставщику электрической энергии и поставщику газа банковских гарантий и документов, подтверждающих передачу указанных гарантий гарантирующему поставщику электрической энергии, поставщику газа. В случае непредоставления победителем конкурса организатору конкурса указанных документов, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора аренды по результатам конкурса.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона №416-ФЗ передача прав владения и (или) пользования централизованными системами холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в муниципальной собственности, 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 настоящим Федеральным законом особенностей.

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона №416-ФЗ, 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).

В соответствии с п. 99 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 (ред. от 03.05.2017) "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" (далее - Приказ ФАС № 67) в случае если организатором конкурса было установлено требование об обеспечении исполнения договора, договор заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается договор, безотзывной банковской гарантии.

Согласно п. 99.1 Приказа ФАС № 67 при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения договор заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается договор, банковской гарантии, которая должна удовлетворять требованиям, установленным Федеральным законом о теплоснабжении или Федеральным законом о водоснабжении и водоотведении соответственно.

Протоколом №1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе по извещению №190717/1823154/01 от 23.08.2017 г.

принято решение о заключении договора аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объекты водоснабжения), находящихся в муниципальной собственности Пудовского сельского поселения МО Кривошеинский район с единственным участником – ООО «Водовод-М» сроком на 11 месяцев (п.4.3 Протокола).

Договор аренды объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объектов холодного водоснабжения), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Пудовского сельского поселения заключен Администрацией с ООО «Водовод-М».

В тоже время, документы, имеющиеся в материалах дела, подтверждают, что победителем конкурса до заключения договора аренды не предоставлена банковская гарантия.

Справка УДО № 216 Томского отделения № 8616 ПАО Сбербанк об отказе в предоставлении банковской гарантии ООО «Водовод-М» от 26.06.2017 и протокол Совета территорий от 27.09.2017 о предоставлении муниципальной гарантии при заключении договора поставки электроэнергии подтверждают нарушение Администрацией антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ состояния конкуренции проведен Томским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок проведения анализа).

Согласно аналитическому отчету по результатам проведения исследования состояния конкуренции в открытом конкурсе на право заключения договора аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объектов водоснабжения), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Пудовское сельское поселение, установлено, что временной интервал исследования ограничен периодом с момента опубликования извещения о проведении торгов

до момента заключения договора аренды, т.е. с 19.07.2017 по 01.09.2017.

Предметом торгов исследованного конкурса является право заключения договора аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объектов водоснабжения), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Пудовское сельское поселение.

В связи с признанием конкурса несостоявшимся, комиссией было принято решение о заключении организатором торгов договора аренды в отношении объектов водоснабжения с ООО «Водовод-М», как с единственным участником конкурса.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 закона о защите конкуренции).

Статьей 3 Закона №135-ФЗ предусмотрено, что Федеральный закон №135-ФЗ распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов, органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Организатор торгов обязан руководствоваться положениями статьи 17 Закона №135-ФЗ, устанавливающей антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона №135-ФЗ при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Имеющиеся в материалах дела доказательства, пояснения Администрации и ООО «Водовод-М» в совокупности подтверждают, что Администрация Пудовского сельского поселения, заключив договор аренды в отношении объектов водоснабжения с ООО «Водовод-М», без предоставления ООО «Водовод-М» банковской гарантии совершила действия, которые свидетельствуют о нарушении требований ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2017 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В тоже время, ПАО «Томскэнергосбыт» (гарантирующий поставщик) предоставило договор энергоснабжения № 70060110004035 от 28.11.2017, заключенный с ООО «Водовод-М» (потребитель), предметом которого является продажа гарантирующим поставщиком электрической энергии и оплата потребителем приобретенной электрической энергии. Указанный договор энергоснабжения сторонами исполняется.

Основания для прекращения дела, предусмотренные статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, статьей 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению делу №02-10/121-17 о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Пудовского сельского поселения нарушившей ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26. 07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в результате заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения с ООО «Водовод-М», без предоставления ООО «Водовод-М» банковской гарантии.

2. Предписание не выдавать, в связи с тем, что договор энергоснабжения заключен и исполняется.

3. Материалы дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о привлечении должностного лица Администрации Пудовского сельского поселения к административной ответственности за нарушение ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд.

Председатель Комиссии

И.В. Б

Члены комиссии

Е.П. Ф

А.В. А