

Заключение об обстоятельствах дела №054/01/17-2092/2022

12.01.2023 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

рассмотрев дело №054/01/17-2092/2022, возбужденное 12.12.2022 по признакам нарушения администрацией города Тогучина Тогучинского района Новосибирской области (633456, Новосибирская область, Тогучинский район, г. Тогучин, ул. Садовая, 17) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителей прокуратуры Тогучинского района Новосибирской области, администрации города Тогучина Тогучинского района Новосибирской области, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела,

руководствуясь ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

21.09.2022 в Новосибирское УФАС России поступило обращение прокуратуры Тогучинского района Новосибирской области (вх. №14683/22) по признакам нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области при заключении договора аренды объектов водоотведения от 10.08.2022.

Администрацией г. Тогучина по договорам аренды от 10.08.2022 ООО «Русич» переданы объекты водоотведения сроком на 5 лет с 01.09.2022 до 31.08.2027: здание насосно- канализационной станции, общей площадью 279,0 кв.м, по адресу г. Тогучин ул. Строительная 5/1 (договор № 7/08/2022), здание насосно- канализационной станции, общей площадью 129,4 кв.м, по адресу г. Тогучин ул. Строительная 5/1 (договор № 8/08/2022), канализационные сети, протяженностью 3 571,2 м (договор № 9/08/2022), земельный участок площадью 11 487 кв.м, под очистные сооружения по адресу г. Тогучин ул. Строительная 5/1 (договор №12). Указанные договоры заключены по результатам аукционов, признанных несостоявшимися в связи с участием единственного участника, вместо

проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения. Аукционы на право заключения договоров аренды указанного имущества проведены на основании постановлений администрации г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области №№353, 354, 355, 356 от 06.07.2022.

Руководствуясь частью 12 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» возбуждено дело №054/01/17-1293/2022 от 12.12.2022 о нарушении антимонопольного законодательства.

Администрация г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области пояснила (письмо №9 от 10.01.2023), что избранный способ передачи муниципального имущества в пользование арендатору не ущемлял прав иных хозяйствующих субъектов (таких как ООО «Городская вода», ОАО «ТЖРП», ООО «Трест») на возможность приобретения права пользования этим имуществом, поскольку для определения арендатора использовался конкурентный способ - аукцион по продаже права аренды муниципального имущества.

Рассмотрев материалы дела, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее- Закон о водоснабжении и водоотведении) передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или 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 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.

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).

При этом частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 данной статьи, является ничтожным.

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулируемыми правоотношения в сфере теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона о концессионных соглашениях от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды является предоставлением объекта аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Кроме того, статьей 47 Закона о концессионных соглашениях установлен особый перечень критериев конкурса на право заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Торги на право заключения договора аренды и договор аренды, заключенный по результатам их проведения, влекут нарушение публичных интересов, прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения

концессионного соглашения в отношении государственного или муниципального имущества. Порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения и существенные условия данного соглашения детально урегулированы Законом о концессионных соглашениях.

Согласно письму ФАС России от 26.02.2018 №ВК/12509/18 действия органов местного самоуправления по передаче на конкурсной основе в аренду объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, в отношении которых права владения и (или) пользования должны передаваться только на основании концессионного соглашения, вне зависимости от того, участвовали ли в таком конкурсе один или несколько участников, могут быть квалифицированы как нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающего запрет на нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

При этом запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, является безусловным запретом ("per se"), который не требует доказывания фактических или возможных негативных последствий для конкуренции в связи с его нарушением.

По общему правилу, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, должна осуществляться в условиях равного доступа к указанному имуществу всех заинтересованных лиц. Предоставление указанных прав обуславливает получение такими лицами возможности доступа на рынок теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на соответствующей территории.

Нарушение порядка оценки и неверный выбор формы договора и соответственно процедуры определения лица, которому будут переданы права на муниципальное имущество, очевидно, влияет на итоговый результат.

Действия органа власти или органа местного самоуправления по заключению договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на торгах вместо заключения концессионного соглашения влияют на развитие добросовестной конкуренции, создают преимущества лицам, которым права переданы без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, ущемляют права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников конкурса на право заключения концессионного соглашения, а также ограничивают доступ на рынок тепло-, водоснабжения, водоотведения с использованием указанных объектов. Указанные действия могут быть квалифицированы антимонопольным органом по части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Решением Тогучинского районного суда Новосибирской области от 06.04.2022 по делу №2-388/2022 признано незаконным бездействие администрации города Тогучина Новосибирской области по непринятию мер по организации и проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоотведения: канализационных сетей общей протяженностью 35761,2 м, здания канализационно-насосной станции общей площадью 279,0 кв. м, здания насосно-канализационной станции общей площадью 129,4 кв. м, расположенных по адресу: **Новосибирская область, г. Тогучин, ул.**

Строительная, 5/1.

Вопрос о наличии в действиях администрации г. Тогучина Тогучинского района Новосибирской области признаков нарушения антимонопольного законодательства судом не рассматривался.

Суд решил обязать администрацию г. Тогучина Новосибирской области организовать и провести конкурс на право заключения концессионного соглашения в отношении указанного муниципального имущества в срок до 01.09.2023.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о том, что передача администрацией г. Тогучина Новосибирской области указанного муниципального имущества, предназначенного для водоотведения в аренду по результатам аукциона, признанного несостоявшимся с единственным участником, вместо проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, содержит признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>