Управление муниципальной
собственностью

Богучанского района

Красноярского края

ул. Октябрьская, 72

с. Богучаны

Красноярский край,663430

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),

КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В адрес Красноярского УФАС России поступило заявление АО «Красноярская региональная энергетическая компания» (исх. № 006/1402 от 17.02.2020, вх. № 2417 от 18.02.2020) (далее – АО «КрасЭко», заявитель) с жалобой на действия Управления муниципальной собственностью Богучанского района (далее – УМС Богучанского района), выразившиеся в заключении договоров аренды № 38 от 19.10.2017 и № 7/1 от 30.01.2017 с ООО «Водные ресурсы», с нарушением, по мнению заявителя, требований действующего законодательства.

По результатам анализа представленной информации было установлено следующее.

В соответствии с договором аренды № 38 от 19.10.2017, последний заключен на основании протокола заседания конкурсной комиссии от 10.10.2012, Распоряжения Главы Богучанского района № 185-р от 18.07.2012 и Приказа начальника УМС Богучанского района № 102 от 24.10.2012.

Согласно акту приема-передачи (Приложение № 1 к договору аренды № 38 от 19.10.2017), УМС Богучанского района переданы в пользование ООО «Водные ресурсы»

с 30.01.2017 объекты муниципальной собственности, а именно:

- водозаборное сооружение из открытых водоемов п. Ангарский, ул. Красноармейская, 1 «В»;
- водозаборное сооружение из подземных источников п. Артюгино ул. Береговая, 3 А;
- водопровод от водонапорной башни п. Артюгино, ул. Береговая, 3А 442 м.;
- водопровод от водонапорной башни №10 с.Богучаны, ул. Верхняя, 2 (БГЭ);
- водопровод от водобашни № 11 до колодца 12ВК 18 на перекресток пер. Молочный-ул. 8-ое Марта 109,00 м.;
- водонапорная башня №12 с.Богучаны, ул. Энтузиастов,9 "А";
- водопровод по закольцовке водобашен;
- водопровод ул. Парковая – Ставропольская 979 м.;
- водопровод от водонапорная башня №13 с.Богучаны, ул. Строителей,34;
- водопровод ул. Строителей-Новая-Кольцевая;
- водопровод ул. 8-е Марта –Юности;
- водопровод ул. 8-е Марта –Ленина;
- водопровод от водонапорной башни №14 с.Богучаны, ул. Киселева, 12А, зд. 2;
- водопровод от водонапорной башни №15 с.Богучаны, ул. Октябрьская, 111 "А", зд. 6;
- водопровод ул. Лесная- ул. Высотная от водонапорной башни №19 с.Богучаны, ул. Подгорная, 7В, 500 м.;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 4,с.Богучаны, ул.Береговая, 10 "В";
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 5, с.Богучаны, ул.Октябрьская, 111 "А" стр.8;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 6 с.Богучаны, ул.Октябрьская, 185 "В";
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 7, с.Богучаны ул.Набережная, 6 "В";
- водозаборное сооружение из подземных источников № 27 п.Пинчуга, ул.Молодежная,8;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 8 п.Пинчуга ул.Набережная, 6 "В";
- водопровод ул. Конституции-ул. 70 лет Октября п. Пинчуга;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 10 п.Красногорьевский ул.Набережная, 15 "В";
- водонапорная башня №38 п.Красногорьевский, ул.Ленина;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов , п.Гремучий ул.Береговая;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 11 п.Шиверский;
- водопровод п.Манзя;
- водопровод п.Манзя, от водобашни № 51 по ул. Южная 229 м.;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 13 п.Манзя, ул. Береговая, 20 "б";
- водовод с р. Ангара п. Манзя;
- водовод от водозаборного сооружения п.Невонка, ул.Гагарина, 3А;
- водопровод к в/б п.Невонка, ул. Сибирская, 7;
- скважина, п.Невонка, ул. Сибирская,24;
- водозаборное сооружение из подземных источников № 58 п.Говорково;
- водозаборное сооружение из подземных источников № 60 в 5 км. ю-з от п. Таежный;
- водозаборное сооружение из подземных источников № 62 п. Таежный, ул.Вокзальная,17;
- водозаборное сооружение из открытых водоемов № 14 п.Таежный, р.Карабула;
- водозаборное сооружение № 68 ст. Кучеткан;
- водопроводные сети ст. Кучеткан;

- водопроводные сети [illegible];
- водопровод д. Осиновый Мыс пер. Аптечный- ул. Ленина,170 м.;
- водозаборное сооружение № 89 п.Такучет, ул.Высотского, 2;
- водозаборное сооружение из подземных источников № 66 п.Новохайский, ул.Школьная,7А;
- водопровод круглогодичного действия ул. Юности - ул.Строителей - ул. Леная от водозаборного сооружения из подземных источников № 53 п. Нижнетерянск, ул.Ангарская,1 соор.2;
- водозаборное сооружение из подземных источников № 67 д.Кежек, ул.Лесная, 3 В;
- водозаборное сооружение из подземных источников п. Октябрьский;
- водопроводная сеть п.Октябрьский;
- водопроводная сеть п.Октябрьский;

- фекальный насос;

- электролизная установка ЭПМ-5,0;
- наружные сети канализации п. Таежный;
- очистные сооружения п. Таежный;
- наружные сети канал п.Нижнетерянский;

- склад брусовой.

В соответствии с пунктом 2.1 договора аренды № 38 от 19.10.2017 срок его действия установлен с 19.10.2017 по 16.10.2018.

Кроме того, 30.01.2017 между УМС Богучанского района и ООО «Водные ресурсы» заключен договор аренды № 7/1 на основании ч.9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно акту приема-передачи (Приложение № 1 к договору аренды № 7/1 от 30.01.2017), УМС Богучанского района передан в пользование ООО «Водные ресурсы» с 30.01.2017 объект муниципальной собственности, а именно водонапорная башня, расположенная по адресу: с. Богучаны, ул. Октябрьская, 111а, зд. 6.

В соответствии с пунктом 2.1 договора аренды № 7/1 от 30.01.2017 срок его действия установлен с 30.01.2017 по 28.02.2017.

Дополнительным соглашением № 1 к договору аренды № 7/1 от 30.01.2017 срок действия последнего продлен с 01.03.2017 до момента подведения торгов - аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества.

Письмом от 02.07.2018 №880 УМС Богучанского района уведомило ООО «Водные ресурсы» о том, что договоры аренды № 7/1 от 30.01.2017 и № 38 от 19.10.2017 будут действовать до момента заключения концессионного соглашения.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте torgi.gov.ru, УМС Богучанского района публичные процедуры на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения с 2012 года по настоящее время не проводило.

Также УМС Богучанского района не представило доказательств расторжения договоров аренды № 7/1 от 30.01.2017 и № 38 от 19.10.2017, актов приема-передачи, а также иных документов, свидетельствующих о том, что объекты, переданные в пользование обществу по вышеуказанным договорам, возвращены в казну муниципального образования.

Учитывая изложенное, договоры аренды № 7/1 от 30.01.2017 и № 38 от 19.10.2017 являются действующими. ООО «Водные ресурсы» владеет и пользуется муниципальным имуществом муниципального образования Бугучанский район – объектами водоснабжения и водоотведения, целевым назначением которых является осуществление деятельности, связанной с предоставлением коммунальных услуг (водоснабжения, водоотведения).

Указанные договоры были заключены УМС Богучанского района на основании протокола заседания конкурсной комиссии от 10.10.2012, Распоряжения Главы Богучанского района № 185-р от 18.07.2012 и Приказа начальника УМС Богучанского района № 102 от 24.10.2012 (договор № 38), а также в порядке исключения, предусмотренного ч.9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (договор № 7/1).

Антимонопольный орган полагает, что вышеуказанные действия УМС Богучанского района не соответствуют требованиям антимонопольного законодательства на основании следующего.

УМС Богучанского района 29.08.2012 было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса № 290812/0144162/01 (Лот №1) на право заключения договора аренды в отношении водозаборных сооружений из подземных источников и открытых водоемов, водопроводы для оказания услуг водоснабжения и водоотведения сроком на 11 месяцев 29 дней.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии открытого конкурса на право заключения договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности Богучанского района № 7 от 02.10.2012, на участие в конкурсе была подана одна заявка – ООО «Водные ресурсы». Конкурс был признан несостоявшимся, принято решение заключить договор аренды с ООО «Водные ресурсы».

19.10.2017 между УМС Богучанского района был заключен с ООО «Водные ресурсы» договора аренды № 38 сроком с 19.10.2017 по 16.10.2018 со ссылкой на вышеуказанное решение конкурсной комиссии.

По истечению срока действия указанного договора имущество собственнику возвращено не было, что подтверждается уведомительным письмом от 02.07.2018 №880 УМС Богучанского района, направленным в адрес ООО «Водные ресурсы» о том, что, в том числе, договор аренды № 38 от 19.10.2017 будет действовать до монета заключения концессионного соглашения.

Кроме того, 30.01.2017 между УМС Богучанского района и ООО «Водные ресурсы» был заключен договор аренды № 7/1 в порядке исключения, предусмотренного ч.9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч.9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по истечении срока договора аренды заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством Российской Федерации.

Однако, порядок передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения и водоотведения регламентирован Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - ФЗ

«О водоснабжении и водоотведении»).

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - ФЗ «О концессионных соглашениях») передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и статьей 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – ФЗ «О теплоснабжении»).

Согласно части 3 статьи 41.1 ФЗ «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).

Таким образом, с 01.01.2015 передача в пользование объектов водоснабжения/водоотведения (срок эксплуатации которых более 5 лет) может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения. Если между вводом соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса прошло менее пяти лет, передача прав владения или пользования объектами может осуществляться по договору аренды.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Дата вода в эксплуатацию объектов, переданных ООО «Водные ресурсы» по договорам № 38 и № 7/1, составляет более 5 лет (открытый конкурс на объекты, переданные по договору № 38, был проведен в 2012 году, а договор заключен в 2017 году; объект, переданный по договору № 7/1, уже находился ранее во владении общества, поскольку УМС Богучанского района в порядке исключения, предусмотренного ч.9 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», передало объект водоснабжения ООО «Водные ресурсы» на новый

срок).

При указанных обстоятельствах для передачи объектов водоснабжения и водоотведения необходимо проведение публичных процедур на право заключения концессионного соглашения в отношении указанных объектов в порядке, предусмотренном законодательством о концессионных соглашениях.

Однако, УМС Богучанского района в отношении объектов, предназначенных для выполнения функций водоснабжения и водоотведения, процедуры на право заключения концессионного соглашения не провела, а в нарушение вышеуказанных требований заключило договор аренды № 7/1 от 30.01.2017 с ООО «Водные ресурсы», продлив срок его действия дополнительным соглашением № 1 от 01.03.2017, а также договор аренды 19.10.2017 №38 (по результатам публичных процедур, проведенных в 2012 году). Также УМС Богучанского района направило письмо от 02.07.2018 №880 в адрес ООО «Водные ресурсы» о том, что договоры аренды № 38 от 19.10.2017 и № 7/1 от 30.01.2017 будут действовать до момента заключения концессионного соглашения.

При этом публичные процедуры на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения УМС Богучанского района не провело до настоящего времени.

Договор аренды в отношении объектов водоснабжения без проведения публичных процедур, в порядке исключения, предусмотренного частью 9 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» в 2017 году не мог быть заключен, поскольку в соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 №103-ФЗ от 07.05.2013 «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача прав владения и (или) пользования объектами без учета требований, предусмотренных ч. 3 и 4 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» допускается только до 01.01.2015.

С 01.01.2015, передача в пользование объектов теплоснабжения и водоснабжения может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения.

Кроме того, согласно части 2 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» порядок передачи муниципального имущества, предусмотренный указанной статьей, не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Таким образом, ООО «Водные ресурсы» в отсутствие правовых оснований получило право владеть и пользоваться муниципальным имуществом - объектами системы водоснабжения и водоотведения, поскольку действующим законодательством определено, что с 01.01.2015 указанные объекты коммунального хозяйства могут быть переданы в пользование только по концессионным соглашениям, что предоставило данному обществу необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на рынки водоснабжения и водоотведения в территориальных границах Богучанского района Красноярского края.

Вместе с тем, договор аренды № 7/1 от 30.01.2017 и дополнительное соглашение к нему от 01.03.2017, а также № 38 от 19.10.2017 в силу статей 168, 170 ГК РФ являются

ничтожными, поскольку были заключены в нарушение требований вышеуказанных норм действующего, в том числе антимонопольного законодательства - без соблюдения публичных процедур, чем ущемлены права и законные интересы неопределенного круга хозяйствующих субъектов - потенциальных участников торгов.

Поскольку договор аренды № 7/1 от 30.01.2017, дополнительное соглашение № 1 от 01.03.2017, а также договор аренды № 38 от 19.10.2017 являются ничтожными, имущество находится в незаконном пользовании у ООО «Водные ресурсы», а УМС Богучанского района не предпринимает мер, направленных на возврат муниципального имущества в казну муниципального образования и передачу его с соблюдением требований действующего законодательства, то нарушение действующего законодательства со стороны УМС Богучанского района является длящимся.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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), в том числе создание дискриминационных условий; необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов.

Передача права владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения без проведения торгов приводит к устранению конкуренции за доступ на товарные рынки водоснабжения и водоотведения на территории Богучанского района Красноярского края.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов, а также непринятие мер по изъятию из незаконного владения муниципального имущества препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственников имущества, имеющих намерение передать имущество на наиболее выгодных условиях.

Указанная позиция подтверждается Постановлением Президиума ВАС РФ от 20 сентября 2011 года № 7905/09, в соответствии с которым открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников и получения организатором торгов наибольшей цены за реализуемое право, в связи

с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлении Президиума ВАС РФ от 29 ноября 2011 г. № 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее 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.

Заключение договора аренды № 7/1 от 30.01.2017, дополнительного соглашения № 1 от 01.03.2017 к указанному договору, а также договора аренды № 38 от 19.10.2017 с ООО «Водные ресурсы» без проведения публичных процедур, свидетельствует о создании необоснованных преимущественных условий деятельности обществу, ограничении доступа иным хозяйствующим субъектам к использованию муниципальных объектов ЖКХ в территориальных границах Богучанского района Красноярского края.

Таким образом, в действиях (бездействии) УМС Богучанского района усматриваются признаки нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в непринятии мер по возврату муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения), переданного ООО «Водные ресурсы» по договору аренды № 7/1 от 30.01.2017, дополнительному соглашению № 1 от 01.03.2017 к указанному договору, а также договору аренды № 38 от 19.10.2017 без проведения публичных процедур, в нарушения порядка, установленного ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что создало необоснованные преимущественные условия деятельности ООО «Водные ресурсы», привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на рынки водоснабжения и водоотведения Богучанского района Красноярского края иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам торгов.

На основании вышеизложенного Красноярское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает о необходимости прекращения вышеуказанного нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой целью УМС Богучанского района в срок до 01.09.2020 надлежит:

- принять меры, направленные на возврат муниципального имущества, переданного по ничтожным договорам аренды № 7/1 от 30.01.2017 и № 38 от 19.10.2017 ООО «Водные ресурсы»;

- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке, в том числе ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения, являющихся предметом вышеуказанных договоров;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности (объектов водоснабжения, водоотведения), являющихся предметом договоров аренды № 7/1 от 30.01.2017 и № 38 от 19.10.2017, без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе Федерального закона «О защите конкуренции», ФЗ «О концессионных соглашениях», а также статьи 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

О выполнении предупреждения сообщить в Красноярское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Примечание:

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Федерального 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.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Руководитель управления <...>