

14 октября 2014 г.

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 30.09.2014 года*

*Решение в полном объеме изготовлено 14.10.2014 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/18-15-14 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Долгих О.М. – руководитель Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Черепанов А.В. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Саин А.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

от представителя Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» по доверенности от «.....» поступило устное ходатайство о рассмотрении дела № 05-13-01/18-15-14 в отсутствие представителя Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва»,

в отсутствие надлежащим образом извещенного представителя ООО «Водопроводно-Канализационные сети»,

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/18-15-14, возбужденного приказом от 04 августа 2014 г. № 272 о возбуждении дела № 05-13-01/18-15-14 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» («.....») по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1, статей 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в предоставлении муниципальной преференции путем передачи объектов коммунальной инфраструктуры с. Хову-Аксы Чеди-Хольского района ООО «Канализационные сети» в нарушении порядка, предусмотренного главой 5 Закона о защите конкуренции,

#### УСТАНОВИЛА:

На основании плана проведения проверок Тывинского УФАС России на 2014 год и приказа временно исполняющего обязанности руководителя Тывинского УФАС России от 30.05.2014 г. № 176 «О проведении плановой выездной проверки юридического лица» инспекцией Тывинского УФАС России проведена плановая

выездная проверка соблюдения Закона о защите конкуренции и Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) Администрацией муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва».

По результатам проведенного контрольного мероприятия составлен Акт № 05-06/10-14 от 02.07.2014 года.

В ходе проведения контрольного мероприятия инспекцией Тывинского УФАС России установлено следующее.

Постановлением Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» от 10.10.2012 года № 443 ООО «Канализационные сети» переданы в аренду объекты коммунальной инфраструктуры с. Хову-Аксы Чеди-Хольского района (насосы, наружные и внутренние канализации, сети водопровода, сварочный аппарат, электродвигатели, трубы канализационные, административное здание, здания, заборы металлические и т.д.).

Актом приема передачи от 10.10.2012 года Администрация муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» передало указанное муниципальное имущество ООО «Канализационные сети».

Указанные выше действия Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» содержали признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1, статей 19, 20 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, приказом Тывинского УФАС России от 04.08.2014 г. № 272 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/18-15-14.

В соответствии с материалами дела № 05-13-01/18-15-14 01.01.2014 года между Администрацией муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» и ООО «Водопроводно-Канализационные сети» заключен договор аренды объектов коммунальной инфраструктуры с. Хову-Аксы № 02, предметом которого являются объекты коммунальной инфраструктуры инженерно-технических сооружений по холодному водоснабжению и канализационному водоотведению с. Хову-Аксы со сроком до 30.12.2014 г.

Доказательств того, что указанное выше имущество передано Администрацией муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» ООО «Водопроводно-Канализационные сети» по результатам торгов в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренцией или по предварительному согласованию с антимонопольным органом в материалы дела не представлено.

В соответствии с Уставом муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва», принятого решением № 10 Хурала представителей муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» 10.03.2011 г., Администрация муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» является исполнительно-распорядительным органом местного самоуправления (часть 1 статьи 20 Устава).

В силу пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект – это 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.

В силу части 1 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации - юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом (части 2-3 статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с частью 1 статьи 66 Гражданского кодекса Российской Федерации - хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником.

На основании изложенного, ООО «Водопроводно-Канализационные сети» являются хозяйствующими субъектами в понятии определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

Статьей 132 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Согласно статье 215 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной

собственностью.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, является Закон о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, 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.

В соответствии с пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных [объектов гражданских прав](#) либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий является государственной или муниципальной преференцией и подлежит контролю в рамках главы 5 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции муниципальная преференция предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Несоблюдение такого запрета, а равно несоблюдение целей и порядка

предоставления муниципальной преференции приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Пунктом 1 части 4 статьи 19 Закона о защите конкуренции установлено, что не является государственной и муниципальной преференцией предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, организованных в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также по результатам иных процедур, предусмотренных [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд.

В целях оптимального урегулирования вопросов передачи муниципального имущества Закон о защите конкуренции был дополнен статьей 17.1 (Федеральный закон от 30.06.2008 N 108-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 06.06.2008), согласно которой заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, вне зависимости от того, закреплено ли это имущество на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными или муниципальными унитарными предприятиями, государственными или муниципальными бюджетными учреждениями (при условии, что этим имуществом могут распоряжаться только с согласия собственника) или не закреплено, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров.

[Порядок](#) проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1](#) и [3](#) статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, и [перечень](#) видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом (часть 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

07.03.2010 г. вступил в силу [Приказ](#) ФАС России от 10.02.2010 N 67 "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования 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 России).

Согласно [пункта 3](#) Порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. N 67, заключение договоров путем проведения торгов в форме конкурса возможно исключительно в отношении видов имущества, перечень которых утверждает федеральный антимонопольный орган.

В Приложении № 2 к Приказу ФАС России от 10.02.2010 г. N 67 содержится [Перечень](#) видов имущества, в отношении которого заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса. В указанный [Перечень](#) входят системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод.

Таким образом, передача указанных объектов коммунальной инфраструктуры, состоящих из инженерно-технических сооружений по холодному водоснабжению и канализационному водоотведению с. Хову-Аксы принадлежащих на праве собственности муниципальному образованию с. Хову-Аксы хозяйствующим субъектам может быть осуществлено только после проведения конкурса в порядке, определенном Приказом ФАС России от 10.02.2010 г. N 67.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции - конкуренция — это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, для формирования конкурентных отношений на рынке по предоставлению услуг водоснабжения, услуг водоотведения и очистке сточных вод, существуют барьеры: экономические - создание объектов водоснабжения и водоотведения требует получения и реализацией технических условий, что, в свою очередь, требует привлечения инвестиционного капитала и определенных временных затрат, связанных с реализацией технических условий и вводом объектов водоснабжения и водоотведения в эксплуатацию, выполнением экологических норм; административные – связанные с согласованием условий строительства с соответствующими органами.

Появление на данном товарном рынке новых организаций по водоснабжению, водоотведению и очистке сточных вод потребует привлечение значительных капиталовложений, осуществление комплекса мероприятий по соблюдению экологических норм, а так же преодоление организационно-административных барьеров.

Таким образом, предоставление имущественного комплекса, необходимого для предоставления услуг водоснабжения, услуг водоотведения и очистке сточных вод любому хозяйствующему субъекту, осуществляющему деятельность по предоставлению услуг водоснабжения, водоотведения и очистке сточных вод снимет экономические и административные барьеры входа на указанный рынок.

Системный анализ приведенных норм права свидетельствует об установленном законодательством о конкуренции запрете органам местного самоуправления передавать муниципальное имущество отдельным хозяйствующим субъектам без осуществления публичных процедур, при соблюдении которых иные потенциальные участники рынка имеют равную возможность реализовать право на получение такого имущества.

Таким образом, передача муниципального имущества, после вступления в силу Закона о защите конкуренции, должна осуществляться в соответствии с требованиями указанного закона, а именно по результатам проведения торгов или по согласованию с антимонопольным органом в порядке предоставления муниципальной преференции

Решение Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва», о передаче муниципального имущества – объектов коммунальной инфраструктуры состоящих из инженерно-технических сооружений по холодному водоснабжению и канализационному водоотведению с. Хову-Аксы принадлежащих на праве собственности муниципальному образованию с. Хову-Аксы определенному хозяйствующему субъекту – ООО «Водопроводно-Канализационные сети» без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом является административным барьером для получения в пользование муниципального имущества и развития предпринимательской деятельности другим хозяйствующим субъектам, в том числе потенциальным, претендующим на получение муниципального имущества в пользование.

Предоставление муниципального имущества ООО «Водопроводно-Канализационные сети» без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом препятствует развитию конкуренции и ущемляет интересы отдельных хозяйствующих субъектов, желающих получить права на муниципальное имущество. В данном случае ограничение конкуренции рассматривается в части возможного ограничения конкуренции за получение права пользования муниципальным имуществом.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом - объектами муниципальной собственности путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных лиц. Кроме того, проведение торгов обеспечит выбор наиболее эффективного пользователя имуществом.

Наряду с ООО «Водопроводно-Канализационные сети» иные хозяйствующие субъекты имели бы возможность претендовать на право пользования муниципальным имуществом при проведении торгов, конкурируя друг с другом за право обладания ограниченным ресурсом (муниципальным имуществом).

Предоставление муниципального имущества без проведения торгов создало административный барьер со стороны Администрации муниципального района «Чеди-Хольский район Республики Тыва» для обращения за правом пользования объектами муниципальной собственности для других хозяйствующих субъектов и позволило получить необоснованные преимущества для ООО «Водопроводно-Канализационные сети». Указанные действия Администрации муниципального района «Чеди-Хольский район Республики Тыва», выразившиеся в предоставлении комплекса имущества коммунальной инфраструктуры без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом, являются недопустимыми в силу положений статьи 17.1, статей 19, 20 и пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции

Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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 частности запрещаются предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Действия Администрации муниципального района «Чеди-Хольский район Республики Тыва» по передаче муниципального имущества ООО «Водопроводно-Канализационные сети» в нарушение предусмотренного Законом о защите конкуренции порядка без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом, ограничивают конкуренцию на получение права пользования муниципальным имуществом, препятствуют развитию конкуренции, и ущемляют интересы отдельных хозяйствующих субъектов, имеющих намерения получить права на муниципальное имущество, что является нарушением пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1, статей 19, 20 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/18-15-14,

#### РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» нарушившей пункт 7 части 1 статьи 15, часть 1 статьи 17.1, статьи 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий ограничивающих (имеющих возможность ограничить) конкуренцию, выразившихся в предоставлении ООО «Водопроводно-канализационные сети», муниципальной преференции в виде передачи комплекса имущества объектов коммунальной инфраструктуры на основании договора от 01.01.2014 года № 02 без проведения торгов или без предварительного согласования с антимонопольным органом.
2. Выдать Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России о рассмотрении вопроса о возбуждении административного производства в отношении должностных лиц.

Председатель Комиссии

О.М. Долгих

Члены Комиссии

А.В. Черепанов

А.В. Саин

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 05-13-01/18-15-14**

### **О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

14 октября 2014 года

г. Кызыл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/18-15-14 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Долгих О.М. – руководитель Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Черепанов А.В. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Саин А.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

на основании своего решения от 14.10.2014 г., принятого по результатам рассмотрения дела № 05-13-01/18-15-14 о нарушении Администрацией муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» («.....») пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1, статей 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **предписывает:**

1. Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» в срок до **05.12.2014 г.** прекратить нарушения антимонопольного законодательства, а именно принять исчерпывающие меры по изъятию из незаконного владения и пользования Общества с ограниченной ответственности

«Водопроводно-Канализационные сети» муниципального имущества коммунальной инфраструктуры с. Чеди-Холь, переданного на основании договора № 02 от 01.01.2014 года.

2. О выполнении настоящего предписания Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» **в срок до 11.12.2014 г.** необходимо проинформировать Тывинское УФАС России с приложением подтверждающих документов.

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

Председатель Комиссии

О.М. Долгих

Члены Комиссии

А.В. Черепанов

А.В. Саин