

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 20.02.2023г.

Полный текст решения изготовлен 22.02.2023г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:

в отсутствие, надлежащим образом уведомленного, ИП К.Е.А. (далее - Заявитель), при участии администрации Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района (далее — Ответчик) Д.А.А. по доверенности от 02.12.2022г. № 3126, представителя ООО «Брюховецкое предприятие отвода и очистки стоков» (далее — Заинтересованное лицо) Д.А.А. по доверенности от 05.12.2022г. № б/н, рассмотрев дело № 023/01/15-5349/2022 по признакам нарушения администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступило обращение ИП К.Е.А., направленное прокуратурой Брюховецкого района (вх. от 27.06.2022г. № 6213/22) на действия (бездействие) администрации Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района.

Представитель Ответчика и Заинтересованного лица изложил свою позицию по делу.

17.02.2023 в заседании объявлен перерыв до 14:30 (МСК) 20.02.2023г.,

после перерыва заседание продолжено в отсутствие представителей сторон.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Как следует из обращения, администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района (далее — Администрация) неправомерно передано в аренду ООО «Брюховецкое предприятие отвода и очистки стоков» (далее - ООО «БООС») муниципальное имущество.

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 06.10.2003г. № 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 в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

04.12.2006г. между администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района и ООО «БООС» заключен договор о передаче в аренду недвижимого имущества, находящегося в муниципальной собственности Брюховецкого сельского поселения (объектов водоснабжения и водоотведения) сроком до 01.12.2007г.

01.12.2007г. между администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района и ООО «БООС» заключен повторный договор сроком до 01.11.2008г.

Согласно пояснениям Администрации, в связи с отсутствием возражений сторон, договор считается пролонгированным до настоящего времени, на основании части 2 статьи 621 Гражданского кодекса Российской Федерации.

При этом, согласно документам, представленным на рассмотрение Краснодарского УФАС России, размер арендной платы установлен приложением к договору от 01.12.2007г., составляет 318 696,38 руб. в год и

не индексировался до возбуждения настоящего дела.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что 15.12.2022г. произведена оценка рыночной стоимости арендной платы объектов водоотведения.

Дополнительным соглашением от 30.12.2022г. в пункт 4.1 договора от 01.2007г. № 2/7 внесены изменения, размер ежегодной арендной платы определен в размере 316 422,00 руб.

С момента официального опубликования (08.05.2013г.) Федерального закона от 07.05.2013г. № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 103-ФЗ) 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 Федеральным законом от 07.12.2011г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и Федеральным законом от 27.07.2010г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении).

В силу части 1 статьи 41.1 Закона 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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Федеральная антимонопольная служба России в письмах от 30.06.2017г. № РП/44685/17 «О направлении разъяснений по применению пункта 8 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и от 04.10.2017г. № ИА/68439/17 «О передаче прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящимися в государственной (муниципальной) собственности» разъяснила, что особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами водоснабжения и (или)

водоотведения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, установлены главой 7.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» и главой 6.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

Следовательно, Законы о водоснабжении и теплоснабжении имеют специальные нормы по отношению к общим нормам Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, 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.

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.

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, регулирующими 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, права владения и пользования спорными системами и (или) объектами водоснабжения и водоотведения могут быть переданы только по договорам аренды или концессии с проведением конкурса, а передача их по договорам безвозмездного пользования без проведения конкурса не допускается.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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, 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).

На основании изложенного, действия (бездействие) администрации Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района, выразившиеся в предоставлении объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности без проведения обязательных конкурентных процедур, приводят к ограничению конкуренции.

С учетом вышеизложенного, Краснодарским УФАС России, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдано предупреждение о необходимости прекращения указанных действий (бездействия), содержащих признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем осуществления следующих действий:

- в срок до 31.10.2022 года устранить выявленные нарушения с учетом настоящего предупреждения и норм действующего законодательства;
- в срок до 03.11.2022 года сообщить в Краснодарское УФАС России о выполнении настоящего предупреждения (с приложением подтверждающих документов).

03.11.2022г. в Краснодарское УФАС России поступило письмо администрации Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района о невыполнении предупреждения Краснодарского УФАС России.

Согласно позиции администрации Брюховецкого сельского поселения, договор аренды объектов водоснабжения заключен до принятия Закона

№ 103, в связи с чем отсутствуют основания для расторжения указанного договора.

Вместе с тем, Федеральным законом от 30.06.2008г. № 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в Закон о защите конкуренции введена статья 17.1.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о конкуренции (в ред. Федерального закона от 30.06.2008г. № 108-ФЗ), 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров.

Федеральным законом от 08.11.2008г. № 195-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции», статья 53 Закона о защите конкуренции дополнена частью 4 следующего содержания:

«4. До 1 июля 2010 года разрешается заключение на новый срок без проведения торгов договоров аренды, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 настоящего Федерального закона и заключенных до 1 июля 2008 года с субъектами малого и среднего предпринимательства, за исключением субъектов малого и среднего предпринимательства, указанных в части 3 статьи 14 Федерального закона от 24 июля 2007 года № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», и субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих добычу и переработку полезных ископаемых (кроме общераспространенных полезных ископаемых). При этом заключение указанных в настоящей части договоров аренды возможно на срок не более чем до 1 июля 2010 года.».

Таким образом, Законом о защите конкуренции предусматривались переходные положения, для приведение в соответствие с действующим законодательством договоров, действовавших на момент внесения соответствующих изменений.

При этом, администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района не приняты необходимые меры по заключению договоров аренды муниципального имущества, в соответствии с требованиями антимонопольного законодательства.

Федеральным законом от 07.05.2013г. № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные

законодательные акты Российской Федерации» установлен обязательный порядок 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, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов посредством концессионного соглашения, в связи с чем, с момента введения в действие указанного закона, положения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции неприменимы к спорным правоотношениям.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона № 103, со дня официального опубликования настоящего Федерального закона и до 01.01.2015 года допускается 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, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (в редакции настоящего Федерального закона), по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Вместе с тем, администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района в установленный законом переходный период не приняты меры по организации и проведению конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного, издан приказ Краснодарского УФАС России от 11.11.2022г. № 122/22 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно правовой позиции Высшего арбитражного суда Российской Федерации, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов названных органов, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Указанная позиция приведена в Постановлении Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 29 ноября 2011 года № 8799/11, согласно которой, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, 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 право ведения деятельности на нем.

На основании вышеизложенного, Комиссией Краснодарского УФАС России в действиях администрации Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района (ИНН 2327009534, юридический адрес: 352750, Краснодарский край, ст. Брюховецкая, ул. Тимофеева, д. 6) установлен факт нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в передаче объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности без проведения обязательных конкурентных процедур и непроведении конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 41.1, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Краснодарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях администрации Брюховецкого сельского

поселения Брюховецкого района (ИНН 2327009534, юридический адрес: 352750, Краснодарский край, ст. Брюховецкая, ул. Тимофеева, д. 6) факт нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в изменении предмета договора, заключенного по результатам торгов.

2. Выдать администрации Брюховецкого сельского поселения Брюховецкого района (ИНН 2327009534, юридический адрес: 352750, Краснодарский край, ст. Брюховецкая, ул. Тимофеева, д. 6) предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства в отношении ответственных должностных лиц.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.