

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-07/17
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ
ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«26» января 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ПАО «Челябэнергосбыт» Златоустовский филиал (далее – ПАО «Челябэнергосбыт») на неправомерные действия Администрации Бакальского городского поселения Челябинской области (далее – Администрация), выразившиеся в нарушении порядка предоставления муниципального имущества – объектов водоснабжения на территории Бакальского городского поселения Челябинской области.

В ходе рассмотрения документов и материалов, представленных установлено следующее.

Администрацией по результатам проведения торгов на право заключения договора аренды Объектов водоснабжения (извещение №211114/0233804/02) принято Распоряжение от 25.12.2014 № 276-р «Об аренде имущества (оборудования) ООО «Нургуш», на основании которого с указанным обществом заключен договор № 16 от 25.12.2014 аренды 34 объектов водоснабжения (далее – Объекты водоснабжения).

Согласно условиям срок действия договора аренды № 16 от 25.12.2014 с 27.12.2014 по 26.11.2015.

В последующем Администрацией принято Распоряжение:

- от 27.11.2015 № 256-р, на основании которого с ООО «Нургуш» заключен договор № 9 от 27.11.2015 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 27.11.2015 по 26.12.2015;

- от 27.12.2015 № 297-4, на основании которого с ООО «Горсеть» заключен договор № 18 от 27.12.2015 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 27.12.2015 по 25.01.2016;

- от 26.01.2016 № 25/2-р, на основании которого с ООО «Тепловодоканал» заключен договор № 2 от 26.01.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 26.01.2016 по 24.02.2016;

- от 25.02.2016 № 43-р, на основании которого с ООО «Промресурс» заключен

договор № 8 от 25.02.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 25.02.2016 по 25.03.2016;

- от 25.03.2016 № 63-р, на основании которого с ООО «Горводоканал» заключен договор № 12 от 26.03.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 26.03.2016 по 24.04.2016;

- от 25.04.2016 № 85-р, на основании которого с ООО «Урал Энерго Девелопмент» заключен договор № 13 от 25.04.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 25.04.2016 по 24.05.2016;

- от 20.05.2016 № 108-р, на основании которого с ООО «Нургуш» заключен договор № 18 от 25.05.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 25.05.2016 по 23.06.2016;

- от 24.06.2016 № 145-р, на основании которого с ООО «Горсеть» заключен договор № 22 от 24.06.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 24.06.2016 по 23.07.2016;

- от 22.07.2016 № 172/1-р, на основании которого с ООО «Тепловодоканал» заключен договор № 26 от 24.07.2016 аренды Объектов водоснабжения сроком действия с 24.07.2016 по 22.08.2016.

Согласно пояснениям Администрации принятие Распоряжений от 27.11.2015 № 256-р, 27.12.2015 № 297-4, 26.01.2016 № 25/2-р, 25.02.2016 № 43-р, 25.03.2016 № 63-р, 25.04.2016 № 85-р, 20.05.2016 № 108-р, 24.06.2016 № 145-р, 22.07.2016 № 172/1-р и заключение договоров аренды № 9 от 27.11.2015, № 2 от 26.01.2016, № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016, 13 от 25.04.2016, 18 от 25.05.2016, 22 от 24.06.2016, 26 от 24.07.2016 с ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент», ООО «Нургуш» осуществлялось на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент» с ООО «Нургуш» заключены договоры субаренды имущества (оборудования).

Из пояснений Администрации следует, что ввиду отсутствия в силу закона возможности заключения в отношении Объектов водоснабжения договоров на длительный срок в целях предоставления населению услуг по холодному водоснабжению указанные договоры субаренды согласованы Администрацией, поскольку у ООО «Нургуш» утверждены тарифы Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 27.11.2015 № 57/98.

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416 «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 указанного закона.

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).

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» со дня официального опубликования (08.05.2013) настоящего Федерального закона и до 1 января 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 Закона о водоснабжении и водоотведении, 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.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции 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 этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных

календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 указанной статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Таким образом, положения пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции неприменимы при заключении договоров в отношении Объектов водоснабжения.

Соответственно, действия Администрации по принятию Распоряжений от 27.11.2015 № 256-р, 27.12.2015 № 297-4, 26.01.2016 № 25/2-р, 25.02.2016 № 43-р, 25.03.2016 № 63-р, 25.04.2016 № 85-р, 20.05.2016 № 108-р, 24.06.2016 № 145-р, 22.07.2016 № 172/1-р и заключению договоров аренды № 9 от 27.11.2015, № 2 от 26.01.2016, № 8 от 25.02.2016, № 12 от 26.03.2016, 13 от 25.04.2016, 18 от 25.05.2016, 22 от 24.06.2016, 26 от 24.07.2016, на основании которых Объекты водоснабжения предоставлялись ООО «Горсеть», ООО «Тепловодоканал», ООО «Промресурс», ООО «Горводоканал», ООО «Урал Энерго Девелопмент», ООО «Нургуш» без проведения торгов являются нарушением части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Челябинским УФАС России установлено, что Распоряжением Администрации от 24.10.2016 № 236-р принято решение о заключении концессионного соглашения в отношении Объектов водоснабжения и на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru, на сайте Администрации Бакальского городского поселения 26 октября 2016 года опубликовано извещение № 261016/0233804/01 о проведении соответствующего конкурса.

Распоряжением Администрации от 21.12.2016 № 302-р во исполнение предписания Челябинского УФАС России по жалобе № 78-07-18.1/16 принято решение об аннулировании конкурса по извещению № 261016/0233804/01 и признании утратившим силу Распоряжения Администрации от 24.10.2016 № 236-р.

В настоящее время сведения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – www.torgi.gov.ru о проведении торгов на право заключения концессионного соглашения в отношении Объектов водоснабжения отсутствуют.

Из представленных ПАО «Челябэнергосбыт» письменных пояснений следует, что Администрация предоставляет Объекты водоснабжения без проведения торгов сроком на один месяц различным организациям, которые с свою очередь передают Объекты водоснабжения в субаренду ООО «Нургуш».

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению,

ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Действия Администрации по предоставлению в нарушение части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении Объектов водоснабжения без проведения торгов приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Под конкуренцией понимается 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.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения данной нормы части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный

орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по предоставлению Объектов водоснабжения с нарушением требований действующего законодательства признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения указанных действий, для чего Администрации необходимо в срок до 30 апреля 2017 года совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения, путем:

1) принятия мер по возврату муниципального имущества - Объектов водоснабжения в муниципальную казну;

2) обеспечить соблюдение требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества - Объектов водоснабжения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии актов органов местного самоуправления Бакальского городского поселения Челябинской области, в том числе направленных на принятие мер в целях предоставления муниципального имущества – Объектов водоснабжения, с соблюдением требований действующего законодательства; принятие мер по возврату муниципального имущества – Объектов водоснабжения в муниципальную казну; а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлено в пользование муниципальное имущество – Объекты водоснабжения с приложением следующих надлежаще заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении конкурентных процедур на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении муниципального имущества, с приложением извещения о проведении торгов (с указанием сайта и даты размещения), протоколов, составленных при их проведении, договоров, предусматривающих переход прав владения (пользования) в отношении имущества, иные документы, подтверждающие основания передачи имущества в пользование, в случае принятия решения о предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества – Объектов водоснабжения).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно

выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 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.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.