

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 32/05-22

### о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«18» октября 2022 г.

г. Киров

В Кировское УФАС России поступили обращения региональной службы по тарифам Кировской области от 11.10.2022 № 2142-66-01-09 (вх. № 6166 от 14.10.2022) и от 12.10.2022 № 2150-66-01-02 (вх. № 6167 от 14.10.2022) по вопросу законности передачи объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения при заключении дополнительного соглашения от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 Управления муниципальной собственностью Оричевского района Кировской области с ООО «ЖКХ Торфяное».

В ходе проверки Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Управлением муниципальной собственности Оричевского района действующее в интересах муниципального образования Оричевский муниципальный район Кировской области (далее - Арендодатель) на основании дополнительного соглашения от 28.08.2020 к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 года (далее - Договор) осуществлена передача ООО «ЖКХ Торфяное» (далее - Арендатор) в аренду муниципальное имущество:

- нежилое здание котельной, расположенное по адресу: с. Быстрица, Оричевского района, Кировской области, 2007 год ввода в эксплуатацию, кадастровый номер 43:24:030202:661;

- тепловые сети расположенные по адресу: с. Быстрица, Оричевского района, Кировской области, 1985 года ввода в эксплуатацию, протяженностью 1040 пог.м, кадастровый номер: 43:24:000000:482;

- сети горячего водоснабжения, расположенные по адресу с. Быстрица Оричевского района Кировской области, 1985 года ввода в эксплуатацию, протяженностью 430 пог.м, кадастровый номер: 43:24:000000:489;

- водопроводная сеть, расположенная по адресу д. Таборы Оричевского района Кировской области, 1970 года ввода в эксплуатацию, протяженностью 2800 пог.м, кадастровый номер: 43:24:000000414;

- артезианская скважина № 676, расположенная по адресу д. Таборы Оричевского района Кировской области, 1961 года ввода в эксплуатацию, имеется павильон, ЗСО первого пояса, не ограждена, глубина 77,7м, кадастровый номер 43:24:030105:247;

- артезианская скважина № 58909, расположенная по адресу д. Таборы

Оричевского района Кировской области, 1985 года ввода в эксплуатацию, имеется павильон, ЗСО первого пояса, не ограждена, глубина 58м, кадастровый номер 43:24:330109:10;

- щит управления комплексной насосной станцией «НСП-Энергис» 40.X-XX-11чУХЛз IPXX на скважине № 58909, расположенный по адресу д. Таборы Оричевского района Кировской области, 2019 года установки. (далее - Имущество).

Указанное имущество находится в собственности управления муниципальной собственностью Оричевского муниципального района Кировской области.

Данное дополнительное соглашение от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 заключено без проведения процедуры торгов.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются: объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем.

Согласно части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении) если срок эксплуатации объектов водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, превышает пять лет, в отношении таких объектов может быть заключено только концессионное соглашение.

В соответствии с ч. 3 ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закон о теплоснабжении) в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению.

Анализ имеющихся материалов позволяет прийти к выводу, что срок эксплуатации объектов теплоснабжения и водоснабжения переданных управлением муниципальной собственности Оричевского муниципального района Кировской области ООО «ЖКХ Торфяное» по дополнительному соглашению от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 превышает пять лет.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Закона о концессионных соглашениях, концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона.

Порядок заключения концессионного соглашения регламентирован положениями главы 3, 4 настоящего Закона.

В силу ч. 33 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды

систем и (или) объектов, указанных в части 1 настоящей статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 24 настоящей статьи, а также ч. 33 ст. 28.1 Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 или 23 настоящей статьи, является ничтожным.

Таким образом, дополнительное соглашение от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 Управлением муниципальной собственностью Оричевского района с ООО «ЖКХ Торфяное» было заключено без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, а также предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

При этом 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, к числу которых относятся обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

По смыслу вышеуказанных норм следует, что любые действия (бездействие) органов местного самоуправления, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, противоречат антимонопольному законодательству РФ.

То есть достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Непроведение конкурсов и аукционов на право заключения договора,

предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса, аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, выполнить работы, услуги, получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нём. Необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение договоров по владению и пользованию государственным (муниципальным) имуществом, и соответственно, необоснованно препятствует осуществлению ими деятельности.

Данные выводы корреспондируют с позицией Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключение Управлением муниципальной собственности Оричевского района Кировской области дополнительного соглашения от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 с ООО «ЖКХ Торфяное» без проведения процедуры торгов лишило иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях. Передавая во временное владение и пользование имущество без проведения процедуры торгов, управление муниципальной собственности Оричевского района Кировской области совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в территориальных границах Оричевского района Кировской области, что противоречит п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеизложенного, Кировское УФАС России приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату в казну муниципального образования Оричевского района Кировской области муниципального имущества, переданного по дополнительному соглашению от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019 ООО «ЖКХ Торфяное».

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, Кировское УФАС России **предупреждает Управление муниципальной собственности Оричевского района Кировской области о необходимости прекращения в срок до 15.12.2022** указанных действий (бездействия), а именно:

-принять меры по возврату в казну муниципального образования Оричевский

район Кировской области муниципального имущества, переданного ООО «ЖКХ Торфяное» по дополнительному соглашению от 28.08.2020 года к договору аренды муниципального имущества от 01.07.2019.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения (часть 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции), путем направления соглашения о расторжении дополнительного соглашения от 28.08.2020 года к договору аренды от 01.07.2019 года.

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 (часть 7 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 (часть 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель управления

<...>