Администрация Прилужского
сельсовета Ужурского района
Красноярского края

662245, Красноярский край

Ужурский район, п. Прилужье,
переулок Новый, 4- 1

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),

КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В адрес Красноярского УФАС России поступили материалы проверки прокуратуры Ужурского района Красноярского края (исх. № 7/1-01-2019 от 25.02.2019, вх. № 2510 от 28.03.2019) в отношении администрации Прилужского сельсовета Ужурского района Красноярского края (далее - Администрация) на предмет соблюдения антимонопольного законодательства при распоряжении муниципальной собственностью – объектами жилищно-коммунального назначения.

По результатам анализа представленной информации установлено следующее.

1 ноября 2010 года между Администрацией и Муниципальным унитарным предприятием жилищно-коммунального хозяйства «АлПи и Ко» (далее – МУП ЖКХ «АлПи и Ко») заключен договор безвозмездного пользования объектами жилищно-коммунального назначения б/н, сроком действия до 01.11.2020, в соответствии с которым в безвозмездное временное пользование МУП ЖКХ «АлПи и Ко» были переданы/получены объекты жилищно-коммунального назначения, а именно объекты водоснабжения, расположенные в п. Прилужье и д. Тургужан.

Вышеуказанные действия Администрации не соответствуют требованиям антимонопольного законодательства на основании следующего.

С момента вступления в силу статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») (а именно с 02.07.2008), заключение договоров безвозмездного пользования без проведения торгов, является нарушением указанной статьи, за исключением установленных случаев.

В соответствии с частью 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» (в редакции, действовавшей на момент заключения договора безвозмездного пользования от 01.11.2010) 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.

Под исключения, предусмотренные частью 1 статьи 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» договор безвозмездного пользования от 01.11.2010 , заключенный Администрацией с МУП ЖКХ «АлПи и Ко», не попадает.

В соответствии с частью 5 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» (в редакции, действовавшей на момент заключения договора безвозмездного пользования от 01.11.2010) порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Порядок проведения конкурсов на право владения и пользования публичным имуществом был установлен Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 № 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 по тексту Приказ ФАС России № 67).

Применение указанного порядка являлось обязательным, и с момента вступления в силу Приказа ФАС России N 67 (с 07.03.2010) органы власти, государственные и муниципальные предприятия и учреждения и иные лица, осуществляющие функции по организации и проведению торгов на право заключения договоров, должны были руководствоваться Правилами, утвержденными Приказом ФАС России N 67.

В соответствии с Приложением 2 к Приказу ФАС России N 67 (в редакции, действовавшей на момент заключения договора безвозмездного пользования от 01.11.2010) по решению собственника или уполномоченного собственником обладателя имущественного права 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 исключительно в отношении, в том числе, системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод.

Таким образом, передача в пользование муниципальных объектов ЖКХ хозяйствующим субъектам могло быть осуществлено только по результатам

проведения торгов.

Однако, в соответствии со сведениями, предоставленными прокуратурой Ужурского района, торги на право заключения договора безвозмездного пользования Администрацией в 2010 году не проводились, объекты ЖКХ, являющиеся собственностью муниципального образования Прилужский сельсовет, были переданы в пользование МУП ЖКХ «АлПи и Ко» по договору безвозмездного пользования от 01.11.2010 без проведения торгов.

Учитывая изложенное, поскольку договор безвозмездного пользования от 01.11.2010 был заключен с нарушением порядка, предусмотренного Правилами, утвержденными Приказом ФАС России N 67, то в силу ст. 167-168 ГК РФ указанная сделка является ничтожной.

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» 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 28.1 Федерального закона от от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее- Закон о теплоснабжении), статьей 41.1 Федерального закона от от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении).

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 водоснабжения, 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 (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое 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 теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, срок эксплуатации которых составляет более 5 лет, может быть осуществлена собственником только на основании концессионного соглашения.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том

числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

Концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Однако Администрация и МУП ЖКХ «АлПи и Ко» до настоящего момента мер, направленных на возврат и передачу имущества в соответствии с требованиями действующего законодательства, не предприняла.

Администрация и МУП ЖКХ «АлПи и Ко» заключив договор безвозмездного пользования от 01.11.2010, предметом которого являются объекты водоснабжения д. Тургужан и п. Прилужье Прилужского сельсовета, без проведения торгов, нивелировали тем самым возможность доступа на рыное водоснабжения д. Тургужан и п. Прилужье иным хозяйствующим субъектам, а МУП ЖКХ «АлПи и Ко» в отсутствие правовых оснований получило право владеть и пользоваться этими объектами, что предоставило данному субъекту необоснованные преимущественные условия деятельности и доступа на указанные рынки.

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.

Передача прав на муниципальное имущество хозяйствующим субъектам без проведения торгов и бездействие органа местного самоуправления по проведению правоотношений в соответствии с требованиями действующего законодательства 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.

Таким образом, в действиях (бездействии) Администрации усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в передаче МУП ЖКХ «АлПи и Ко» по договору безвозмездного пользования от 01.11.2010 и дополнительному соглашению от 06.11.2018 муниципального имущества Администрации - объектов водоснабжения без проведения публичных процедур в нарушения порядка, установленного ФЗ «О защите конкуренции», Порядка, предусмотренного Приказом ФАС России № 67, ФЗ «О концессионных соглашениях», ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», а также не приведение правоотношений в соответствие с требованиями действующими законодательства, что создало необоснованные преимущественные условия деятельности МУП ЖКХ «АлПи и Ко», привело к ограничению конкуренции за право пользования муниципальным имуществом коммунального назначения и доступа на рынок водоснабжения д. Тургужан и п. Прилужье 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 Администрации в срок до 01.06.2019 надлежит:

- расторгнуть договор безвозмездного пользования от 01.11.2010, заключенный с МУП ЖКХ «АлПи и Ко»;

- принять меры, направленные на возврат муниципального имущества – объектов водоснабжения, переданных МУП ЖКХ «АлПи и Ко» по договору безвозмездного пользования от 01.11.2010;

- принять организационные меры по передаче в пользование (эксплуатацию) в установленном законом порядке муниципальных объектов водоснабжения, являющихся предметом вышеуказанного договора;

- не допускать фактов передачи в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности (объектов водоснабжения), являющихся

предметом вышеуказанного договора, без соблюдения требований действующего законодательства, в том числе Федерального закона «О защите конкуренции», Закона о концессионных соглашениях, а также статьи 41.1 Закона 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 <...>