

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 84 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена "17" ноября 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено "27" ноября 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — Гагарина И.В. — руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области;

Члены комиссии:

Кулиш Е.А. – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти;

Боровко Е.В. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти,

рассмотрев дело №84 по признакам нарушения Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области (Курганская область, Щучанский район, г. Щучье ул. Пролетарская, д.4, ИНН 4525001756) части 1 статьи 17 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, на основании результатов внеплановой выездной проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, что подтверждается актом проверки №52 от 14.07.2015 г., Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области возбуждено дело № 84 в

отношении Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области по признакам нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступили материалы из МО МВД России «Щучанский» (вх. №2332 от 13.04.2015 г.), указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области (далее – Администрация города Щучье).

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области № 79 от 20.04.2015 г. проведена внеплановая выездная проверка в отношении Администрации города Щучье (Курганская область, Щучанский район, г. Щучье ул. Пролетарская, д.4, ИНН 4525001756).

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области №94 от 08.05.2015 г. срок проведения внеплановой выездной проверки в отношении Администрации города Щучье продлен до 14.07.2015 г.

По результатам проведенной внеплановой выездной проверки составлен акт проверки №52 от 14.07.2015 г., согласно которому инспекция Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области пришла к выводу о том, что в действиях Администрации города Щучье содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В частности, проведен анализ в отношении аукциона по продаже права заключения договора аренды муниципального имущества – сети водопроводные (извещение о проведении торгов №051213/1913471/01 на сайте <http://torgi.gov.ru>).

По результатам анализа установлено, что Администрацией города Щучье 05.12.2013 г. объявлен аукцион по продаже права заключения договора аренды муниципального имущества (сети водопроводные), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №051213/1913471/01).

Предметом вышеобозначенного аукциона являются объекты водоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности, расположенные на территории города Щучье Щучанского района Курганской области.

По результатам вышеупомянутого аукциона, 20.01.2014 г. между Администрацией города Щучье и ООО «Городское водоснабжение» заключен договор аренды №1 муниципального имущества, предметом которого является передача ООО «Городское водоснабжение» прав владения и пользования водопроводными сетями, в том числе сетями водоснабжения.

Вместе с тем, согласно части 1 [статьи 41.1](#) Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «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 настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного [частью 1 статьи 9](#) данного Федерального закона.

Приказом Федеральной антимонопольной службы России № 67 от 10.02.2010 г. утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества

Данным Приказом Федеральной антимонопольной службы России также утвержден перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

Согласно части 6 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении, 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.

Таким образом, в случае, если передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения возможна путем заключения договора аренды, право на заключение такого договора приобретает по результатам проведения процедуры торгов в форме конкурса.

Ответчиком представлены письменные пояснения по делу, в которых Администрация города Щучье указывает, что документация об аукционе была утверждена 05.12.2013 г. Главой города Щучье и разработана, в частности, в соответствии с Приказом Федеральной антимонопольной службы России № 67 от 10.02.2010 г. «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества»).

Представитель Администрации города Щучье также указал на отсутствие жалоб по содержанию, размещению аукционной документации, а также порядку

проведения вышеуказанной процедуры торгов.

Ответчик также отметил, что в рамках заключенного договора аренды муниципального имущества №1 от 20.01.2014 г. имущество было передано арендатору, равно как и денежные средства поступили от арендатора в полном объеме. Также отметил, что обязательства по данному договору выполнены в полном объеме, претензий по исполнению или ненадлежащему исполнению договора не поступало.

Из письменных пояснений Ответчика, а также устных пояснений представителя Ответчика следует, что Администрация города Щучье признает тот факт, что Администрацией города Щучье не был соблюден порядок заключения договора аренды в отношении объектов водоснабжения, предусматривающий проведение процедуры конкурса, то есть процедура торгов была проведена не в соответствии с Законом о водоснабжении и водоотведении.

Вместе с тем, Администрация города Щучье указывает на отсутствие умысла при совершении указанных выше нарушений и считает, что заключение обозначенного выше договора аренды не привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

**Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные доказательства по делу, заслушала доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.**

Согласно пункту 3 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского поселения относятся владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что к вопросам местного значения городского поселения относится организация в границах поселения электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации;

Установлено, что Администрацией города Щучье 05.12.2013 г. объявлен аукцион по продаже права заключения договора аренды муниципального имущества (сети водопроводные), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №051213/1913471/01).

Предметом вышеобозначенного аукциона являются сети водопроводные, в том числе:

- сеть водопроводная из стальных труб, протяженностью 20000 м., место нахождения: территория муниципального образования город Щучье;
- сеть водопроводная из стальных труб поселка Плановый, протяженностью 3000 м., водоразборные колонки, 45 шт., место нахождения: территория муниципального образования город Щучье;

– сеть водоснабжения ул. Калинина, протяженностью 1353 м. в составе: основная трасса-труба ПНД Ф50, 939 м., подвод к домам, 234 м., обводная трасса, 234 м., ж/б смотровые колодцы, 4шт., место нахождения: Курганская область, г. Щучье, ул. Калинина, д. №30, 40 «А», 42, 43, 44, 45, 46, 47, 48, 49, 50, 50 «А», 52.

По результатам вышеупомянутого аукциона, 20.01.2014 г. между Администрацией города Щучье и ООО «Городское водоснабжение» заключен договор аренды №1 муниципального имущества, предметом которого является передача ООО «Городское водоснабжение» прав владения и пользования водопроводными сетями, в том числе сетями водоснабжения.

Решением Щучанской городской Думы от 24.10.2011 г. №19 принят Устав города Щучье Щучанского района Курганской области (далее по тексту – Устав).

Согласно статье 19 Устава, структуру органов местного самоуправления города Щучье образуют:

- Щучанская городская Дума;
- Глава города Щучье;
- Администрация города Щучье.

В соответствии с частью 1 статьи 31 Главы 4 Устава города Щучье, Администрация города Щучье – исполнительно-распорядительный орган города Щучье, наделенный Уставом полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления города Щучье федеральными законами и законами Курганской области. Администрацией города Щучье руководит Глава города Щучье на принципах единоначалия.

Статьей 32 Устава города Щучье предусмотрено, что к полномочиям Администрации города Щучье относятся реализуемые в установленном законодательством и Уставом порядке, в том числе полномочия по управлению и распоряжению имуществом, находящимся в муниципальной собственности.

Решением Щучанской городской Думы от 14.09.2012 г. №27 утверждено Положение об Администрации города Щучье.

Частью 2.1. раздела 2 Положения об Администрации города Щучье также закреплены полномочия Администрации города Щучье по управлению и распоряжению имуществом, находящимся в муниципальной собственности.

Таким образом, полномочиями по распоряжению имуществом, находящимся в муниципальной собственности города Щучье, обладает Администрация города Щучье.

Согласно 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, за исключением случая, предусмотренного [частью 1 статьи 9](#) данного Федерального закона.

Частью 3 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении определено, что 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, не превышает пять лет, то передача прав владения и (или) пользования в отношении таких объектов возможна путем заключения договора аренды.

Нормой статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 N 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрено, что со дня официального опубликования 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 (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.

Таким образом, передача прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения и водоотведения возможна путем проведения процедуры торгов в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения, а до 01 января 2015 г. также путем проведения торгов в форме конкурса на право заключения договора аренды таких объектов.

Приказом Федеральной антимонопольной службы России № 67 от 10.02.2010 г. утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества.

Данным Приказом Федеральной антимонопольной службы России также утвержден перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

Согласно части 6 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1. Закона о водоснабжении и водоотведении, 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.

Таким образом, в случае, если передача прав владения и (или) пользования объектами водоснабжения и водоотведения возможна путем заключения договора аренды, право на заключение такого договора приобретается по результатам проведения процедуры торгов в форме конкурса.

Пунктом 77 Правил, утвержденных Приказом ФАС России №67 (в редакции, действующей на дату объявления вышеуказанного аукциона) предусмотрено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора (за исключением предоставления бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства) и иным критериям, указанным в конкурсной документации. При этом указанным пунктом 77 закреплены критерии оценки заявок на участие в конкурсе, которые могут быть установлены помимо цены договора.

Пункт 81 Правил, утвержденных Приказом ФАС России №67 (в редакции, действующей на дату объявления вышеуказанного аукциона) устанавливает императивный запрет на использование иных, за исключением предусмотренных пунктом 77 настоящих Правил, критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

Порядок и правила оценки заявок на участие в конкурсе по критериям, предусмотренным пунктом 77 Правил, установлены, в том числе пунктами 82 - 88 Правил, утвержденных Приказом ФАС России №67 (в редакции, действующей на

дату объявления вышеуказанного аукциона).

В частности, для каждой заявки на участие в конкурсе величины, рассчитанные по всем критериям конкурса (за исключением критериев, предусмотренных подпунктом б и абзацами «а» и «б» подпункта 7 пункта 77 Правил) в соответствии с положениями подпунктов 1 и 2 пункта 82 Правил, суммируются, и определяется итоговая величина.

Содержащиеся в заявках на участие в конкурсе условия оцениваются конкурсной комиссией, путем сравнения результатов суммирования итоговой величины (пункт 84 Правил).

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора, и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер (пункт 86 Правил).

Вместе с тем, согласно [пункту 138](#) Правил аукцион проводится путем повышения начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона, на величину повышения начальной цены договора («шаг аукциона»), которая определяется в документации об аукционе.

В силу пункта 142 вышеупомянутых Правил, победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора, либо действующий правообладатель, если он заявил о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом наиболее высокой цене договора.

Следовательно, при определении победителя торгов в форме конкурса, помимо цены договора, необходимо учитывать и иные критерии оценки заявок на участие в конкурсе, которые являются предложениями об условиях исполнения договора.

Вместе с тем, вопреки вышеприведенным требованиям Закона о водоснабжении и водоотведении, упомянутое муниципальное имущество (объекты водоснабжения) передано Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области ООО «Городское водоснабжение» по договору аренды №1 муниципального имущества от 20.01.2014 г., заключенного по результатам проведения процедуры торгов в форме аукциона, а не конкурса.

Таким образом, поскольку в рассматриваемом случае выбор арендатора происходил на основании оценки единственного критерия отбора – по цене договора аренды объектов водоснабжения и водоотведения, продажа права заключения договора аренды муниципального имущества (сети водопроводные), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №051213/1913471/01), проведена Администрацией города Щучье с нарушением формы проведения процедуры торгов, предусмотренной Законом о водоснабжении и водоотведении.

Статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает правовые основы антимонопольного контроля в отношении порядка заключения договора посредством определенных конкурентных процедур.

В силу части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или



устранению конкуренции.

Соответственно, при проведении конкретной конкурентной процедуры выбор победителя, с которым будет заключен договор, должен осуществляться в строгом соответствии с правилами, установленными законодательством, регламентирующим проведение данной конкурентной процедуры, что, в свою очередь, неизбежно взаимосвязано с обязательным соблюдением формы проведения конкретной конкурентной процедуры, которую определил законодатель.

С учетом вышеперечисленного, по результатам оценки имеющихся доказательств, Комиссия пришла к выводу о том, что Администрацией города Щучье Щучанского района Курганской области допущено нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившееся в нарушении формы проведения процедуры торгов, предусмотренной Федеральным законом от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», при продаже права заключения договора аренды муниципального имущества (сети водопроводные), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №051213/1913471/01), что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, вследствие создания возможности сокращения количества потенциальных участников конкурентной процедуры, имеющих намерение получить права владения и пользования на вышеуказанные объекты водоснабжения.

Основываясь на вышеизложенном, руководствуясь частью 1 статьи 17, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях Администрации города Щучье Щучанского района Курганской области нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении формы проведения процедуры торгов, предусмотренной Федеральным законом от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», при продаже права заключения договора аренды муниципального имущества (сети водопроводные), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №051213/1913471/01), что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ И.В. Гагарина

Члены Комиссии: \_\_\_\_\_ Е.А. Кулиш

\_\_\_\_\_ Е.В. Боровко