

## РЕШЕНИЕ

по делу № 60/05-15

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 20 мая 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 27 мая 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя комиссии – <...> – заместителя руководителя Кировского УФАС; Членов комиссии: <...> – начальника отдела контроля органов власти Кировского УФАС; <...> – специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти Кировского УФАС;

в отсутствие ответчика – администрации Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области, надлежащим образом извещенного о дате, месте, времени рассмотрения дела № 60/05-15,

в отсутствие заинтересованного лица – общества с ограниченной ответственностью «Обслуживающая организация ЖКХ Созимского сельского поселения» <...>, надлежащим образом извещенного о дате, месте, времени рассмотрения дела № 60/05-15,

рассмотрев по материалам прокуратуры Верхнекамского района (612820, Кировская область, Верхнекамский район, г. Кирс, ул. Слободская, д. 22) дело № 60/05-15, возбужденное по признакам нарушения администрацией Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области <...> п. 2 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

Прокуратурой Верхнекамского района Кировской области 30 марта 2014 года в Кировское УФАС направлены материалы о нарушении антимонопольного законодательства.

В обращении указано, что при проведении проверки в деятельности администрации Созимского сельского поселения прокуратурой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства при передаче прав владения и (или) пользования на объекты жилищно-коммунального хозяйства.

Администрацией Созимского сельского поселения на основании договора доверительного управления от 01.03.2015 г. (далее - Договор) осуществлена передача ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения» в доверительное управление без проведения процедуры торгов следующего муниципального имущества согласно приложению №1 к Договору: нежилое здание (котельная № 1), расположенное по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Набережная, д. 25-а; нежилое здание (котельная № 2), расположенное по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Лесозаводская; скважина № 575, расположенная по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Школьная, д. 9-а; скважина № 15442, расположенная по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Лесозаводская; насос на подпитку; котел водогрейный КВ-0,63; насос КМ-80-50-200; котел водогрейный стальной КВр-0,5К КМ-1-0,43; насос КМ 80-65-160; насос ЭЦВ 60-1080; котел «Букаю – Вольф»; котел «Маваг»; насос на подпитку Grundfos; теплотрасса 1,5 км; теплотрасса 3,5 км; водопровод 1,5 км; насос КМ 80-50-200.

Согласно п. 4.2 Договора, настоящий договор заключается на срок 60 (шестьдесят) дней, исчисляемый с момента подписания договора.

Указанное имущество находится в собственности муниципального образования Созимское сельское поселение Верхнекамского района Кировской области.

Учитывая тот факт, что в действиях администрации Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области, выразившихся в заключении договора доверительного управления от 01.03.2015 с ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения», предусматривающего переход права владения и пользования муниципальным имуществом, перечисленным в приложении №1 к договору от 01.03.2015, без процедуры проведения торгов, содержались признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции», приказом от 28.04.2015 № 126 в отношении органа местного самоуправления было возбуждено производство по делу № 60/05-15.

Ответчик – администрация Созимского сельского поселения, надлежащим образом извещенный о дате, месте и времени рассмотрения дела № 60/05-15, направил письменное ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие, а также пояснил, что в настоящее время осуществляется процедура государственной регистрации прав собственности на объект недвижимого имущества: нежилое здание (котельная № 2), расположенное по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Лесозаводская. После оформления прав собственности планируется к проведению процедура заключения концессионных соглашений.

Заинтересованное лицо – ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения», надлежащим образом извещенное о дате, месте, времени рассмотрения дела № 60/05-15, на заседание Комиссии УФАС России, состоявшееся 20.05.2015, не явилось. Ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие, а также пояснения по делу не представлены.

Прокуратура Верхнекамского района направила письменное ходатайство о рассмотрении дела без участия прокурора.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

Администрацией Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области был заключен договор доверительного управления от 01.03.2015 с ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения» по передаче в доверительное управление муниципального имущества согласно приложению №1 к Договору.

Срок действия договора – шестьдесят дней с момента подписания договора.

Указанное имущество поступило в собственность Созимского сельского поселения на основании распоряжения главы администрации № 38 от 01.12.2008, № 42 от 29.12.2009, распоряжения главы администрации от 01.11.2014 (копии выписок из реестра муниципального имущества прилагаются). На момент возбуждения дела № 60/05-15 государственная регистрация права муниципальной собственности осуществлена на следующие объекты жилищно-коммунального хозяйства:

- нежилое здание (котельная № 1), расположенное по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Набережная, д. 25а;

- артезианская скважина № 15442, расположенная по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Лесозаводская;

- скважина № 575, расположенная по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, п. Созимский, ул. Школьная, д. 9а.

Исходя из положений статьи 4 Федерального закона от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» государственная регистрация не имеет правоустанавливающего характера, а является актом признания и подтверждения государством юридических фактов в отношении недвижимого имущества. Соответственно, право собственности возникает у муниципального образования с момента передачи ему имущества предыдущим собственником согласно акту приема-передачи. Отсутствие государственной регистрации права собственности на недвижимое имущество препятствует распоряжению данным имуществом, но не прекращает права владения и пользования таким имуществом муниципальным образованием.

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального 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.

В нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» торги при передаче в доверительное управление указанного в приложении №1 имущества не проводились.

В соответствии с [частью 1 статьи 15](#) Федерального закона «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).

То есть достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органам или организациям запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Непроведение конкурсов и аукционов на право заключения договоров, предусматривающих 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 нем. Необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение договоров доверительного управления, и, соответственно, необоснованно препятствует осуществлению ими деятельности.

Анализ вышеуказанных норм позволяет сделать вывод о том, что передача прав пользования и (или) владения государственным или муниципальным имуществом, целевым образом, без проведения торгов, является нарушением статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Администрация Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области, заключая договор доверительного управления от 01.03.2015, лишила иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

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.

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России делает вывод, что, передавая в доверительное управление ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения» имущество без применения процедуры торгов, администрация Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по теплоснабжению и водоснабжению в территориальных границах муниципального образования Созимское сельское поселение, что противоречит п. 2 [ч. 1 ст. 15](#), ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, в силу [пункта 11 части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон о концессионных соглашениях) 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, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социально-бытового назначения являются объектами концессионного соглашения.

В соответствии с ч. 3 ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ «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).

Аналогичные положения содержатся в [части 3 статьи 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – ФЗ «О теплоснабжении»).

Таким образом, действующим законодательством РФ прямо установлено, что

объекты теплоснабжения, водоснабжения, находящиеся в муниципальной собственности, могут быть переданы во временное владение и (или) пользование только на основе концессионных соглашений (если дата ввода в эксплуатацию передаваемого объекта на момент проведения конкурса составляет более пяти лет, либо дата ввода в эксплуатацию передаваемого объекта не может быть определена на момент проведения конкурса) или договоров аренды (при отсутствии указанных условий).

Следовательно, для передачи подобных объектов нормой закона прямо установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования таких объектов – по договорам аренды или по концессионным соглашениям.

Императивные положения, установленные [ст. 41.1](#) Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», [ст. 28.1](#) Федерального закона «О теплоснабжении», [ст. ст. 3, 4, ч. 1, 2 ст. 10](#) Федерального закона «О концессионных соглашениях», организатором торгов не были соблюдены.

Несоблюдение действующего законодательства, а именно заключение договора доверительного управления централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, приводят к ограничению конкуренции, т.к. могут повлечь за собой их отмену надзорно-контролирующими органами, как незаконные, что повлечет за собой убытки доверительного управляющего.

Таким образом, добросовестные хозяйствующие субъекты, потенциальные участники конкурентной борьбы на рынке коммунальных услуг, могут быть ограничены к доступу на данный рынок, что приведет к ограничению конкуренции и как следствие не обеспечит эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, а также качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Анализ вышеуказанных положений позволяет сделать вывод о том, что действия собственника государственного или муниципального имущества по передаче муниципального имущества – объектов теплоснабжения, водоснабжения в нарушение норм Федерального закона «О теплоснабжении», Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», являются нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссия Кировского УФАС России считает, что нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине администрации Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области.

Учитывая то, что на момент вынесения решения по делу № 60/05-15 срок действия договора доверительного управления от 01.03.2015 истек, основания для выдачи предписания об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4, 15, 17.1, 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года №

**РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях администрации Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области факт нарушения п. 2 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в заключении договора доверительного управления от 01.03.2015 с ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения», предусматривающего переход права владения и пользования муниципальным имуществом, перечисленным в приложении №1 к договору от 01.03.2015, без процедуры проведения торгов, что привело к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к процедуре торгов, создало преимущества хозяйствующему субъекту – ООО «ОО ЖКХ Созимского сельского поселения», и необоснованно препятствует осуществлению деятельности иным хозяйствующим субъектам на рынке оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению в территориальных границах муниципального образования Созимское сельское поселение Верхнекамского района Кировской области.
2. Признать в действиях администрации Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области факт нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в передаче объектов теплоснабжения, водоснабжения в нарушение требований [ст. 28.1](#) Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении», [ст. 41.1](#) Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по теплоснабжению, водоснабжению в территориальных границах муниципального образования Созимское сельское поселение Верхнекамского района Кировской области.
3. Предписание администрации Созимского сельского поселения Верхнекамского района Кировской области не выдавать.

**Председатель комиссии**

<...>

**Члены комиссии**

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ в трехмесячный срок.