

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 31-07/17

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЙ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«23» мая 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) рассматриваются заявления ПАО «Челябэнергосбыт» (исх. № 3Ф-6/1191 от 20.02.2017, исх. № 3Ф-6/2633 от 13.04.2017) на неправомерные действия Администрации Бакальского городского поселения Саткинского муниципального района Челябинской области (далее – Администрация), выразившиеся в заключении договора аренды имущества (оборудования) № 13 от 01.01.2014 и концессионного соглашения № 2 от 23.08.2016 с нарушением требований антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения документов и материалов установлено следующее.

1. 01 января 2014 года между Администрацией и ООО «Тепловодоканал» заключен Договор № 13 от 01.01.2014. Предметом данного договора являются системы водоподготовки Бакальского городского поселения для использования: предоставление услуг по обеспечению населения Бакальского городского поселения водоснабжением очистных сооружений и микрорайона «Иволга» (далее – Объекты водоотведения). Договор заключен сроком до 30.11.2014. Указанный договор заключен по результатам проведения торгов.

Документов, подтверждающих заключение дополнительных соглашений к Договору № 13 от 01.01.2014, Администрацией не представлено, антимонопольным органом не получено.

22 августа 2016 Администрацией и ООО «Тепловодоканал» подписан акт приема-передачи имущества – объектов водоотведения, из чего следует, что ООО «Тепловодоканал» пользовалось имуществом после окончания срока Договора № 13 от 01.01.2014. Соответственно после 30.11.2014 указанный договор продлен на неопределенный срок.

Согласно части 1 статьи 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.

Поскольку правоотношения, урегулированные Договором № 13 от 01.01.2014, прекращены, а объекты водоотведения, являющиеся предметом указанного договора, переданы по вновь заключенному концессионному соглашению № 2 от 23.08.2016, у антимонопольного органа отсутствуют основания для выдачи предупреждения в части прекращения действий (бездействий), которые содержат нарушения антимонопольного законодательства.

2. 23 августа 2016 года на основании Распоряжения Администрации № 197-р «О заключении концессионного соглашения» между Администрацией и ООО «Водоотведение» заключено концессионное соглашение № 2 в отношении объектов водоотведения, расположенных на территории муниципального образования «Бакальское городское поселение», в целях реконструкции и эксплуатации (далее – Объекты водоснабжения и водоотведения).

Данное концессионное соглашение заключено на основании статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ (в редакции от 30.12.2015) (далее – Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 настоящего Федерального закона, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 настоящей статьи, с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, а также в иных предусмотренных федеральным законом случаях.

Согласно части 4 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 настоящей статьи, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 настоящей статьи.

Лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного

соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные [статьей 10](#) настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением. В случае, если объектом концессионного соглашения является имущество, указанное в [части 1.2 статьи 10](#) настоящего Федерального закона, орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием, обязан предоставить в течение тридцати календарных дней по запросу лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения, документы и материалы, указанные в [пунктах 1, 4 - 8, 10 - 14 части 1.2 статьи 23](#) настоящего Федерального закона, а также сведения о составе имущества и обеспечить доступ для ознакомления указанного лица со схемой теплоснабжения, схемой водоснабжения и водоотведения (часть 4.2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях).

Однако сведений об обращении лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения, в орган местного самоуправления за предоставлением документов и материалов, указанных в [пунктах 1, 4 - 8, 10 - 14 части 1.2 статьи 23](#) настоящего Федерального закона, а также сведений о составе имущества и обеспечения доступа для ознакомления указанного лица со схемой теплоснабжения, схемой водоснабжения и водоотведения, а также о предоставлении таких материалов и документов указанными органами Администрацией не представлено, антимонопольным органом не получено.

Из положений части 4.6 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях следует, что отказ в заключении концессионного соглашения допускается в том числе в случае, если у публично-правового образования отсутствуют права собственности на объект концессионного соглашения.

Пунктом 4 концессионного соглашения № 2 от 23.08.2016 предусмотрено, что объекты имущества в составе объекта соглашения, подлежащие реконструкции, принадлежат концеденту на основании решения Совета Депутатов Бакальского городского поселения от 01.11.2006 № 96, решения Собрания депутатов Саткинского муниципального района от 25.10.2006 № 188/17, распоряжения Главы Саткинского муниципального района 10.01.2008 № 1/5-р.

Таким образом, сведения и документы, подтверждающие право собственности муниципального образования на объекты водоотведения отсутствуют, следовательно, Администрация должна было принять решение

об отказе в заключении концессионного соглашения ООО «Водоотведение».

Согласно части 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым [частью 4.1](#) настоящей статьи к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

17.06.2016 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, Администрацией размещено предложение о заключении концессионного соглашения, поступившее от ООО «Водоотведение».

Однако, указанное предложение ООО «Водоотведение» размещено Администрацией не в полном объеме: отсутствуют приложения к предложению о заключении концессионного соглашения (нотариально заверенные копии учредительных документов, а также копия договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) юридических лиц; выписки из Единого государственного реестра юридических лиц; справки налогового органа, территориального органа Пенсионного фонда Российской Федерации и территориального органа Фонда социального страхования Российской Федерации о состоянии расчетов принципала (плательщика сбора, налогового агента) по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающие исполнение принципалом обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, отсутствие задолженности по уплате обязательных платежей, а также задолженности по уплате процентов за пользование бюджетными средствами, соответствующих пеней, штрафов и иных финансовых санкций; копия подтверждающего документа, выданного кредитной организацией, в случае привлечения заявителем заемных средств).

Указанное может привести к недостаточному информированию иных лиц, желающих подать заявки, об условиях заключения концессионного соглашения, предложенных ООО «Водоотведение».

Согласно части 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 настоящей статьи, с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, с учетом следующих особенностей:

1) решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное статьей 22 настоящего Федерального закона, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного настоящей частью;

2) уполномоченный орган направляет концессионеру проект концессионного соглашения в течение пяти рабочих дней после принятия решения о заключении концессионного соглашения и устанавливает срок для подписания этого соглашения, который не может превышать один месяц;

3) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, до принятия решения о заключении этого соглашения обязано указать источники финансирования деятельности по исполнению концессионного соглашения и представить в уполномоченный орган подтверждение возможности их получения.

Однако, сведений об источниках финансирования деятельности по исполнению ООО «Водоотведение» концессионного соглашения, а также сведения о предоставлении подтверждения возможности их получения в уполномоченный орган Администрацией не представлено, антимонопольным органом не получено.

Таким образом, ООО «Водоотведение» не выполнены условия, предусмотренные Законом о концессионных соглашениях, при которых

возможно заключение концессионного соглашения без проведения торгов.

Следовательно, Администрация не могла заключить с ООО «Водоотведение» концессионное соглашение в отношении объектов водоотведение без проведения торгов.

2.2. В соответствии с частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в [пункте 2 части 1 статьи 5](#) настоящего Федерального закона и отвечающих требованиям, предусмотренным [частью 4.11](#) настоящей статьи, в порядке, установленном [частями 4.2 - 4.10](#) и [4.12](#) настоящей статьи.

Согласно части 4.2 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные [статьей 10](#) настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

Пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что концессионное соглашение должно включать в себя в том числе такое существенное условие как описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения.

В пункте 3 Письма Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 10.04.2015 № 10371-АЧ/04 «О требованиях к концессионным соглашениям» указано следующее.

При описании технико-экономических показателей объектов, входящих в состав объекта концессионного соглашения, следует приводить следующие показатели - сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Кроме того, необходимо указать основные технические характеристики объектов недвижимого имущества, входящих в состав объекта концессионного соглашения, объектов оборудования, которыми оснащены объекты недвижимого имущества.

Аналогичным образом необходимо описывать объекты иного имущества, передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 в соответствии с [частью 4 статьи 10](#) Закона о концессионных соглашениях утверждено примерное концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, объектов, на которых осуществляется обращение с отходами производства и потребления, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социального обслуживания населения (далее - примерное концессионное соглашение).

Пунктом 6 раздела II примерного концессионного соглашения к сведениям об объекте концессионного соглашения отнесены, в том числе сведения о технико-экономических показателях, техническом состоянии, сроке службы, начальной, остаточной и восстановительной стоимости передаваемого объекта Соглашения.

Согласно части 2 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионные соглашения заключаются в соответствии с примерными соглашениями, предусмотренными [частью 4 статьи 10](#) Закона о концессионных соглашениях, должны включать в себя существенные условия, установленные настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, и могут включать в себя не урегулированные этими примерными соглашениями и не противоречащие законодательству Российской Федерации и конкурсной документации условия.

Приложением № 5 к концессионному соглашению № 2 от 23.08.2016 представлены технико-экономические показатели объектов водоотведения Бакальского городского поселения. Однако в указанном приложении отсутствуют такие технико-экономические показатели как сведения о сроке эксплуатации, износе, балансовой стоимости, о проведенных мероприятиях по ремонту.

Следовательно, концессионное соглашение № 2 от 23.08.2016, заключенное на основании Распоряжения Администрации № 197-р от 23.08.2016, не соответствует нормам действующего законодательства.

Кроме того, проект концессионного соглашения, размещенный на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, не содержит сведения об описании объектов концессионного соглашения в части указания технико-экономических показателей объектов концессионного соглашения, что может привести к уменьшению круга заявителей.

Следовательно, у Администрации отсутствовали основания для заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоотведения с ООО «Водоотведение» без проведения торгов в соответствии со статьей 37

Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, учитывая изложенное, Администрацией созданы преимущественные условия хозяйствующему субъекту – ООО «Водоотведение» путем заключения концессионного соглашения в отсутствие права собственности на объекты концессионного соглашения, отсутствие в предложении о заключении концессионного соглашения обязательных сведений, предусмотренных статьей 10 Закона о концессионных соглашениях, а также путем размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не в полном объеме. Вместе с тем, данным хозяйствующим субъектом не представлено сведений об источниках финансирования деятельности по исполнению им концессионного соглашения, а также сведений о предоставлении Администрации подтверждения возможности их получения.

Соответственно, в действиях Администрации по принятию Распоряжения № 197-р от 23.08.2016, на основании которого заключено концессионное соглашение № 2 от 23.08.2016, присутствуют признаки нарушения части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

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.

Установленный 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.

Таким образом, действия Администрации по принятию Распоряжения № 197-р от 23.08.2016, на основании которого заключено концессионное соглашение № 2 от 23.08.2016 привели или могли привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности указанному хозяйствующему субъекту ввиду предоставления муниципального имущества в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением требований действующего законодательства, ограничения доступа на товарный рынок.

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 совершить действия, направленные на устранение причин и условий, способствовавших возникновению нарушения антимонопольного законодательства, и принять меры по устранению последствий такого нарушения:

1) **в срок до 20 июля 2017 года** принять меры, направленные на устранение причин и условий нарушения антимонопольного законодательства, путем:

1.1) информирования ООО «Водоотведение» о намерении принять меры по отмене Распоряжения № 197-р от 23.08.2016, на основании которого заключено концессионное соглашение № 2 от 23.08.2016, а также о необходимости возврата муниципального имущества в муниципальную казну **до 24 июля 2017 года**, также о намерении его предоставления в соответствии с требованиями действующего законодательства;

1.2) организации принятия мер в целях предоставления муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, в том числе по техническому обследованию муниципального имущества, согласованию с органом исполнительной власти, осуществляющим регулирование цен (тарифов) в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере регулирования цен (тарифов) сведений, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях»;

2) **в срок до 15 августа 2017 года** прекратить действия, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем:

2.1) отмены Распоряжения № 197-р от 23.08.2016, на основании которого заключено концессионное соглашение № 2 от 23.08.2016;

2.2) принятия мер по возврату муниципального имущества – объектов водоотведения, переданного ООО «Водоотведение» по концессионному соглашению № 2 от 23.08.2016, в муниципальную казну;

2.3) обеспечения соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества, предназначенного для водоснабжения и водоотведения.

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 документов, подтверждающих получение ООО «Водоотведение» письма, указанного в пункте 1.1 настоящего предупреждения, актов органов местного самоуправления города Бакал, направленных на принятие мер в целях предоставления муниципального имущества (объектов водоотведения) с соблюдением требований действующего законодательства, отмену Распоряжения № 197-р от 23.08.2016; принятие мер по возврату муниципального имущества в муниципальную казну; а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлено в пользование муниципальное имущество – объекты водоотведения с приложением следующих надлежаще заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении данного 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 водоотведения).

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.