

РЕШЕНИЕ

по делу № 85 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 №85 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 № 85 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 безвозмездного пользования муниципальным имуществом – объекты водоснабжения (извещение о проведении торгов №041213/1913471/05 на сайте <http://torgi.gov.ru>).

По результатам анализа установлено, что Администрацией города Щучье 04.12.2013 г. объявлен аукцион по продаже права заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом (объекты водоснабжения), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №041213/1913471/05).

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 №4 купли-продажи права заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ООО «Городское водоснабжение» прав владения и пользования объектами 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 приобретается 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 04.12.2013 г. объявлен аукцион по продаже права заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом (объекты водоснабжения), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №041213/1913471/05).

Предметом вышеобозначенного аукциона являются сети водопроводные, в том числе:

– водовод с. Чумляк-Щучье в составе: площадка насосной станции второго подъема, площадка насосной станции четвертого подъема, водовод с инженерными сетями из двух труб ПЭ Q315, протяженностью каждая по 9556 м., место нахождения: Щучанский район, село Чумляк – город Щучье;

– сети водоснабжения города Щучье (1 и 2 очереди) в составе: сеть водопроводная из полиэтиленовых труб ПЭ 80 SDS 17, протяженность 22218,5 м., сеть водопроводная из чугунных труб, протяженность 664 м., смотровые колодцы, 319 шт., водоразборные колонки, 114 шт., пожарные гидранты, 125 шт., подключения жилых домов и общественных зданий, 750 шт., место нахождения: территория муниципального образования город Щучье;

– «Водоподъем 2»: комплектная трансформаторная подстанция КТП2*630 кВА 10/0,4 кВ, одноэтажное кирпичное здание; ВЛ 10кВ линия №1 от ПС 110/10 кВ «Кузнецовская» до площадки №14 «Насосная станция второго подъема», 0,112 км; ВЛ 10кВ линия №2 от ПС 110/10 кВ «Кузнецовская» до площадки №14 «Насосная станция второго подъема», 0,113 км. Место нахождения: Щучанский район, село Чумляк, площадка №14, сооружение 1 – город Щучье;

– «Водоподъем 4»: комплектная трансформаторная подстанция 2*250 кВА 10/0,4 кВ; ВЛ 10кВ линия №1 до площадки №15 «Насосная станция четвертого подъема», 0,225 км; ВЛ 10кВ линия №2 до площадки №15 «Насосная станция четвертого подъема», 0,225 км. Место нахождения: Щучанский район, село Чумляк, площадка №14, сооружение 1 – город Щучье. Курганская область, г. Щучье, усадьба МСО, №28В, сооружение 1.

По результатам вышеупомянутого аукциона, 20.01.2014 г. между Администрацией города Щучье и ООО «Городское водоснабжение» заключен договор №4 купли-продажи права заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, предметом которого является передача ООО «Городское водоснабжение» прав владения и пользования объектами 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 данные 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 6 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 №4 купли-продажи права заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом, заключенного по результатам проведения

процедуры торгов в форме аукциона, а не конкурса.

Таким образом, поскольку в рассматриваемом случае выбор лица, с которым впоследствии будет заключен договор, происходил на основании оценки единственного критерия отбора – по цене договора, то, соответственно, продажа права заключения договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом (объекты водоснабжения), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №041213/1913471/05), 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 безвозмездного пользования муниципальным имуществом (объекты водоснабжения), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №041213/1913471/05), 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 безвозмездного пользования муниципальным имуществом (объекты водоснабжения), расположенного на территории муниципального образования город Щучье (извещение о проведении торгов №041213/1913471/05).

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