

Ответчик:

Администрация Горельского сельсовета
Тамбовского района
Тамбовской области

392525, Тамбовская область,
Тамбовский район, с. Горелое, ул. Ленина, д. 45 г

Заявитель:

Прокуратура Тамбовского района
Тамбовской области

392000, г. Тамбов, ул. Лермонтовская, д. 1

Заинтересованное лицо:

Общество с ограниченной ответственностью
«Ляда-Сервис»

392515, Тамбовский район,
р.п. Новая Ляда, Совхозная улица, 2

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 068/01/15-421/2020

«28» октября 2020 года
Тамбов

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской

области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель: Мазаева С.В. - заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

члены:

Колодина Н.Н. - заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

Дедова Е.М. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

Пономарева И.А. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело № 068/01/15-421/2020 от 14.07.2019 по признакам нарушения администрацией Горельского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании комиссии:

главы Горельского сельсовета Тамбовского района <...>,

представителя прокуратуры Тамбовского района <...>,

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее - Тамбовское УФАС России) в результате рассмотрения обращения прокуратуры Тамбовского района Тамбовской области выявило в действиях администрации Горельского сельсовета Тамбовского района признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении договора аренды муниципального имущества № 5 от 19.06.2018 (объекты водоснабжения на территории Горельского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области) с ООО «Теплокомсервис», что приводит или может привести к созданию преимущественных условий деятельности отдельному хозяйствующему субъекту - ООО «Теплокомсервис» по сравнению с другими потенциальными хозяйствующими субъектами, которые могли бы получить права владения и пользования объектами водоснабжения и водоотведения.

Ввиду наличия в действиях администрации Горельского сельсовета Тамбовского района признаков нарушения Закона о защите конкуренции, Тамбовское УФАС России на основании части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 24 октября 2018 года выдало предупреждение № П4-28/18 о необходимости прекращения признаков нарушения антимонопольного законодательства путем принятия мер по устранению последствий нарушения, а именно:

- вернуть объекты водоснабжения, предоставленные по договору аренды муниципального имущества № 5 от 19.06.2018 ООО «Теплокомсервис» в срок до 30 апреля 2019 года.

Администрации Горельского сельсовета Тамбовского района направило ходатайство (исх. от 30.04.2019 № 295) в Тамбовское УФАС России о продлении срока выполнения данного предупреждения по причине нахождения проекта концессионного соглашения в Управлении ТЭК и ЖКХ Тамбовской области.

Тамбовское УФАС России удовлетворило данное ходатайство и приняло решение продлить администрации Горельского сельсовета Тамбовского района срок для выполнения предупреждения до 1 сентября 2019 года.

Администрация Горельского сельсовета неоднократно направляло ходатайство о продлении срока выполнения данного предупреждения, которые удовлетворены Тамбовским УФАС России, последним сроком исполнения предупреждения было - 30.06.2020.

Однако, администрация Горельского сельсовета Тамбовского района не представила доказательств исполнения в требуемый срок предупреждения № П4-28/18 от 24.10.2018, в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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.

Приказом от 14.07.2020 № 50 в отношении администрации Горельского сельсовета Тамбовского района возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы и объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России установила следующее.

18 июня 2018 года администрация Горельского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области приняла постановление № 89 «О передаче в

аренду имущества ООО «Теплокомсервис» с 19.06.2018 до заключения концессионного соглашения», пунктом 1 которого постановила: *«заключить договор аренды муниципального имущества с 19.06.2018 до заключения концессионного соглашения: (перечисляются объекты систем водоснабжения Горельского сельсовета Тамбовского района Тамбовской области) с ООО «Теплокомсервис» в целях осуществления бесперебойного и качественного предоставления населению и объектам социального назначения услуг; защиты окружающей среды; развития культуры и искусства и сохранения культурного наследия; охраны здоровья граждан».*

В постановлении поименован состав арендуемого имущества - объекты системы водоснабжения с. Горелое (водопроводные башни, артезианские скважины, водопроводные сети).

На основании данного постановления 19 июня 2018 года администрация Горельского сельсовета Тамбовского района заключила с ООО «Теплокомсервис» договор аренды муниципального имущества № 5, согласно которому передает во временное пользование муниципальное имущество - объекты системы водоснабжения Горельского сельсовета Тамбовского района.

Пунктом 8.1 договора определено, что договор заключен с 19.06.2018 до заключения концессионного соглашения.

Согласно информации, представленной администрацией Горельского сельсовета Тамбовского района, 6 августа 2019 года администрация Горельского сельсовета Тамбовского района на основании постановления от 06.08.2019 № 124-а «О передаче в аренду имущества ООО «Ляда-Сервис» с 06.08.2019 до заключения концессионного соглашения» заключила новый договор аренды муниципального имущества № 10 на то же муниципальное имущество (объекты водоснабжения) с ООО «Ляда-Сервис».

Согласно пункту 1.3 данного договора срок аренды установлен сторонами на 30 календарных дней с «7» августа 2019 года по «5» сентября 2019 года.

Затем, после окончания срока действия данного договора администрация Горельского сельсовета и ООО «Ляда-Сервис» 5 сентября 2019 года заключили дополнительное соглашение № 1, в соответствии с которым срок действия договора продлен с 6 сентября 2019 года на срок до заключения концессионного соглашения с победителем и иным участником конкурса на право заключения концессионного соглашения.

По данным ООО «Ляда-Сервис», в 2019 году объем оказанных услуг по водоснабжению составил 32441 куб. м., в 2020 году - 58507 куб. м.

Согласно пункту 2 статьи 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления вправе передавать

муниципальное имущество во временное владение или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации (органам государственной власти субъекта Российской Федерации) и органам местного самоуправления иных муниципальных образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Статья 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) определяет особенности передачи прав владения и (или) пользования объектами централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности.

Частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Согласно части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведения в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа Объектов и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, **превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению** (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на 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).

Если между датой ввода соответствующего объекта в эксплуатацию и публикацией извещения о проведении конкурса **прошло менее 5 лет, передача прав владения и (или) пользования данными Объектами может осуществляться по договору аренды.**

Таким образом, в обоих случаях должен проводиться конкурс на право пользования и владения объектами водоснабжения и водоотведения.

Однако, как установлено Комиссией Тамбовского УФАС России и подтверждается материалами дела, приведённые требования не соблюдены администрацией Горельского сельсовета Тамбовского района, начиная с 19 июня 2018 года и по настоящее время.

Как видно из письменных пояснений администрации Горельского сельсовета (вх. от 16.10.2018 № 6195), а также из приложения № 1 к договору аренды муниципального имущества от 06.08.2019 № 20, заключенного с ООО «Ляда-Сервис», рассматриваемые муниципальные объекты водоснабжения введены в эксплуатацию более пяти лет назад.

Следовательно, обязательно было проведение в данном случае исключительно конкурса, причем не на право аренды, а на право заключения концессионного соглашения.

Однако, торги на право заключения концессионного соглашения администрацией Горельского сельсовета проведены не были.

Проведение торгов является самым конкурентным способом предоставления во владение и (или) пользование муниципального имущества, призванным обеспечить справедливость, публичность, открытость и прозрачность процедуры, к тому же в данном случае они являются обязательными в силу вышеуказанного Закона о водоснабжении и водоотведении.

ООО «Теплокомсервис», равно как и ООО «Ляда-Сервис», вне конкурентной борьбы без участия в торгах получили право пользоваться муниципальным имуществом - объектами коммунальной инфраструктуры, что не обеспечило конкуренцию за право владения и (или) пользования данным муниципальным имуществом.

Администрация Горельского сельсовета Тамбовского района в свою очередь не приняла должных мер по возврату данных муниципальных объектов водоснабжения, неправомерно переданных ООО «Теплокомсервис», ООО «Ляда-Сервис» в рамках заключенных договоров аренды муниципального имущества.

При рассмотрении дела Тамбовское УФАС России в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции провело анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии нарушения антимонопольного законодательства.

Исследование рынка оказания услуг по водоснабжению и водоотведению проводилось в соответствии с пунктом 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Временным интервалом исследования рынка являются 2018-2020 годы - период пользования муниципальным имуществом (объектами водоснабжения) с нарушением требований действующего законодательства.

Продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являются услуга водоснабжения (ОКВЭД - 36.00 - забор, очистка и распределение воды.)

Согласно подпункту «в» пункта 10.7 Порядка проведения анализа при определении географических границ товарного рынка могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие);

- границы территорий, на которые поставляется товар, и с которых поставляется товар.

Услуги по водоснабжению могут быть оказаны только при наличии коммунальных сетей (сетей инженерно-технического обеспечения), по которым осуществляется транспортировка воды до потребителей.

Учитывая специфику оказания услуг по водоснабжению, а именно то, что оказание данных услуг возможно только при наличии технологически присоединенной сети, географическими границами рынка является зона расположения водопроводных сетей на территории Горельского сельсовета Тамбовского района.

Деятельность по водоснабжению относится к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

При этом, использование муниципальных сетей водоснабжения в силу требований действующего законодательства должно проводиться

конкурентным путем, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право на оказание услуг по водоснабжению.

Передача муниципального имущества конкретным хозяйствующим субъектам - ООО «Теплокомсервис», ООО «Ляда-Сервис» без учета требований, установленных действующим законодательством, свидетельствует о создании данным хозяйствующим субъектам преимущественных условий в получении указанного имущества по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, которые также могли иметь намерение приобрести вышеобозначенные права в отношении муниципального имущества для осуществления предпринимательской деятельности в сфере водоснабжения, что запрещено частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Частью 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из приведенного положения следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении требований части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является возможность наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

При рассмотрении данного дела Комиссия Тамбовского УФАС России также установила, что администрацией Горельского сельсовета подготовлен проект концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, отдельных таких систем, который до настоящего времени находится на согласовании в Управлении ТЭК и ЖКХ Тамбовской области, как установлено законодательством Тамбовской области.

Довод администрации Горельского сельсовета, о том, что ею принимались все меры по устранению нарушения антимонопольного законодательства, является несостоятельным, поскольку не соответствует фактическим обстоятельствам.

Так, 15 января 2019 года администрация Горельского сельсовета направила в Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области проект концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения, отдельных таких систем для согласования.

15 февраля 2019 года Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области в адрес администрации Горельского сельсовета Тамбовского района направила проект концессионного соглашения на доработку.

Администрация Горельского сельсовета, рассмотрев представленные замечания, только 26.04.2019 направила исправленный проект концессионного соглашения в Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области.

13 января 2020 года администрацией Горельского сельсовета повторно получены замечания по проекту концессионного соглашения.

И только 25 февраля 2020 года администрация Горельского сельсовета устранила замечания и направила в Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области доработанный проект концессионного соглашения.

Затем, 3 июня 2020 года администрация Горельского сельсовета снова направила проект концессионного соглашения, скорректированный в соответствии с замечаниями Управления ТЭК и ЖКХ Тамбовской области.

11 августа 2020 года Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области в адрес администрации Горельского сельсовета направило заключение правового департамента аппарата главы администрации области и проект концессионного соглашения на доработку.

21 сентября 2020 года администрация Горельского сельсовета направила исправленный проект концессионного соглашения в Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области.

9 октября 2020 года в адрес администрации Горельского сельсовет снова поступило заключение правового департамента аппарата главы администрации области и проект концессионного соглашения на доработку, в котором указано, что не все предыдущие замечания были устранены органом местного самоуправления.

22 октября 2020 года администрация Горельского сельсовета исправила замечания и направила проект концессионного соглашения в Управление ТЭК и ЖКХ Тамбовской области.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что администрация Горельского сельсовета затягивает процесс согласования проекта концессионного соглашения, поскольку своевременно и качественно не устраняла полученные замечания.

Комиссия Тамбовского УФАС России на основании результатов рассмотрения данного дела приходит к выводу о том, что описанными действиями администрация Горельского сельсовета Тамбовского района нарушила установленный порядок предоставления в пользование объектов коммунальной инфраструктуры и создала незаконные преимущества отдельным хозяйствующим субъектам - ООО «Теплокомсервис» и ООО «Ляда-Сервис», а также не предприняла мер по возврату муниципальных объектов водоснабжения, неправоммерно переданных указанным Обществам в рамках

договоров аренды муниципального имущества, что нарушает условия конкуренции и запрещено частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия доводит до Вашего сведения, что в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии
Мазаева

С.В.

Члены Комиссии:
Колодина

Н.Н.

Е.Н. Дедова

И.А. Пономарева

Исп. Пономарева И.А.

8 (4752)71-34-29