

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №_26_____

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«29» апреля 2016 г.

г. Киров

18.04.2016 г. в Кировское УФАС России поступила информация, направленная Прокуратурой Немского района, на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Немского городского поселения по предоставлению прав владения и (или) пользования муниципальным имуществом.

В ходе проверки Кировским УФАС были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Немского городского поселения (Арендодатель) на основании договора аренды муниципального имущества от 31.12.2015 г. (далее – Договор) осуществлена передача МУП «Лес» (Арендатор) в аренду без проведения процедуры торгов следующего муниципального имущества: здание теплового пункта, расположенное по адресу: Кировская область, п. Нема, ул. Восточная, д. 1.

Указанное имущество находится в собственности муниципального образования Немское городское поселение Немского района Кировской области, что подтверждается выпиской из реестра муниципального имущества соответствующего поселения.

Согласно п. 1.3 Договора срок действия настоящего договора с 01.01.2016 г. по 31.01.2016 г.

01.02.2016 г. администрацией Немского городского поселения Кировской области и МУП «Лес» заключен договор аренды муниципального имущества по передаче во временное владение и пользование указанного имущества. Срок действия договора с 01.02.2016 г. по 29.02.2016 г.

01.03.2016 г. администрацией Немского городского поселения и МУП «Лес» заключен аналогичный договор аренды указанного имущества. Срок действия договора аренды 01.03.2016 г. по 31.03.2016 г.

01.04.2016 г. администрацией Немского городского поселения и МУП «Лес» заключен аналогичный договор аренды указанного имущества. Срок действия договора аренды 01.04.2016 г. по 30.04.2016 г.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Таким образом, по общему правилу, законодательство не ус танавливает возможность заключения органами местного самоуправления договоров, соглашений, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества без проведения процедуры торгов. Непроведение торгов приво дит к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к данной публичной процедуре.

Пункт 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусматривает возможность заключения договора по передаче прав владения и пользования муниципальным имуществом без проведения процедуры торгов на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

С учетом того, что муниципальное имущество: здание теплового пункта, расположенное по адресу: Кировская область, п. Нема, ул. Восточная, д. 1, в период с 01.01.2016 по 30.04.2016 находится во временном пользовании МУП «Лес» на основании ежемесячно заключаемых договоров аренды муниципального имущества, пункт 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в данном случае не подлежит применению.

Кроме того, сроки предоставления муниципального имущества МУП «Лес» по договору аренды муниципального имущества от 31.12.2015 г., по договору аренды муниципального имущества от 01.02.2016 г. составляет 31 календарный день, что также не соответствует исключению пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, передача администрацией Немского городского поселения муниципального недвижимого имущества МУП «Лес» в аренду без проведения процедуры торгов была осуществлена в нарушение ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, администрацией Немского городского поселения (Арендодатель) на основании договора аренды муниципального имущества от 31.12.2015 г. (далее – Договор) без проведения процедуры торгов осуществлена передача МУП «Лес» (Арендатор) в аренду муниципального имущества – объектов водоснабжения и водоотведения согласно приложению № 1 к договору:

водопроводная линия д. Бриткино, 1056 м, 1988 г.;

водопроводная линия д. Письман, 687 м, 1984 г.;

водопроводная линия д. Верхорубы, 2885 м, 1995 г.;

водопроводная линия с. Арское, 1069 м, 1975 г.;

водопроводная линия п. Березовка, 5923 м, 1986 г.;

водопроводная линия № 1 пгт Нема (ул. Советская), 16040 м, 1980 г.;

водопроводная линия № 2 пгт Нема (ул. Матвея Ожегова), 8881 м, 1974 г.;

водопроводная линия № 3 пгт Нема (ул. Садовая), 2845 м, 1980 г.;

водопроводная линия д. Незамаи, 1762 м, 1968 г.;

канализационная сеть пгт Нема, 1233 м, 1978 г.

Указанное имущество находится в собственности муниципального образования Немское городское поселение Немского района Кировской области, что подтверждается выпиской из реестра муниципального имущества соответствующего поселения.

Согласно п. 1.3 Договора срок действия настоящего договора с 01.01.2016 г. по 31.01.2016 г.

01.02.2016 г. администрацией Немского городского поселения Кировской области и МУП «Лес» заключен договор аренды муниципального имущества по передаче во временное владение и пользование указанного имущества. Срок действия договора с 01.02.2016 г. по 29.02.2016 г.

01.03.2016 г. администрацией Немского городского поселения и МУП «Лес» заключен аналогичный договор аренды указанного имущества. Срок действия договора аренды 01.03.2016 г. по 31.03.2016 г.

01.04.2016 г. администрацией Немского городского поселения и МУП «Лес» заключен аналогичный договор аренды указанного имущества. Срок действия договора аренды 01.04.2016 г. по 30.04.2016 г.

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 частью 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «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](#) настоящего Федерального закона.

При этом согласно части 3 статьи 41.1 Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» в случае, если срок эксплуатации 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, 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, действующим законодательством РФ прямо установлено, что объекты водоснабжения и водоотведения, 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).

Из приложения № 1 к договорам аренды следует, что срок эксплуатации рассматриваемых объектов водоснабжения и водоотведения превышает пять лет, следовательно, права владения и пользования таким объектами могут быть переданы только по концессионному соглашению.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» концессионное соглашение по общему правилу заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, передача администрацией Немского городского поселения объектов водоснабжения и водоотведения МУП «Лес» в аренду без проведения торгов была осуществлена в нарушение положений Федерального закона «О водоснабжении и водоотведении», Федерального закона «О концессионных соглашениях».

В соответствии с пунктом 2, пунктом 7 [части 1 статьи 15](#) Федерального 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), в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, а также предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

При этом 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 (пункт 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», к числу которых относятся обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

По смыслу вышеуказанных норм следует, что любые действия (бездействие) органов местного самоуправления, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, противоречат антимонопольному законодательству РФ.

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.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30, при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов, в том числе органов местного самоуправления, о признании незаконными их действий (бездействия) по заявлениям антимонопольного органа, поданным в связи с нарушением [части 1 статьи 15](#) Федерального закона «О защите конкуренции», арбитражные суды должны учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Непроведение конкурсов и аукционов на право заключения договора, предусматривающего 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 по владению и пользованию государственным (муниципальным) имуществом, и соответственно, необоснованно препятствует осуществлению ими деятельности.

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.

Заключение администрацией Немского городского поселения договоров аренды недвижимого имущества без проведения процедуры торгов лишило иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование на тех же условиях. Передавая во временное владение и пользование имущество без применения процедуры торгов, администрация Немского городского поселения совершила действия, которые привели и (или) могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке распределения пара и горячей воды (тепловой энергии) (код ОКВЭД 35.30.3), а также на товарных рынках по осуществлению забора, очистки и распределения воды (код ОКВЭД 36.00), по осуществлению сбора и обработки сточных вод (код ОКВЭД 37.00) в территориальных границах Немского городского поселения Немского района Кировской области, что противоречит п. 2, п. 7 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции – предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными, осуществляющими функции указанных органов, органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Немского городского поселения Немского района Кировской области не обращалась в Кировское УФАС России с заявлением о даче согласия на предоставление муниципальной преференции и не приняла мер по возврату имущества в рамках действующих договора аренды муниципального имущества от 01.04.2016 (здание теплового пункта), договора аренды муниципального

имущества от 01.04.2016 (объекты водоснабжения и водоотведения), переданного хозяйствующему субъекту с нарушением требований антимонопольного законодательства.

Комиссия Кировского УФАС России квалифицирует передачу муниципального имущества по договорам аренды муниципального имущества № 16 от 12.01.2016 СП ССК «Южный» без процедуры торгов как предоставление муниципальной преференции с нарушением порядка, установленного статьями 19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Немское городское поселение Немского района Кировской области, переданного по договорам аренды муниципального имущества от 01.04.2016 МУП «Лес».

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает администрацию Немского городского поселения Немского района Кировской области** о необходимости прекращения **в срок до 16.05.2016 г.** указанных действий (бездействия), а именно:

Принять меры по возврату в казну муниципального образования Немское городское поселение Немского района Кировской области муниципального имущества, переданного МУП «Лес» по договору аренды муниципального имущества от 01.04.2016 (здание теплового пункта), по договору аренды муниципального имущества от 01.04.2016 (объекты водоснабжения и водоотведения).

Информацию об исполнении предписания предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **до 19.05.2016 года.**

Руководитель управления

<...>

