

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № АМЗ-47/2016 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«18» июля 2016 года

г. Курган

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства – Гагарина И.В. на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области от 18.07.2016 г. №108 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района, (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, 10, ИНН 4522001638) части 1 статьи 17 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении процедуры торгов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и пользования в отношении объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, с нарушением формы процедуры торгов, предусмотренной требованиями части 1 и части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании поступивших материалов из аппарата полномочного представителя Президента Российской Федерации в Уральском федеральном округе (вх. №2341 от 18.04.2016 г.), указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации Шадринского района при передаче прав владения и (или) пользования на муниципальные объекты водоснабжения.

Проведя анализ обстоятельств, изложенных в материалах, Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области усмотрело признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Комитета по

управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, д. 10, ИНН 4522001638).

По результатам рассмотрения упомянутых материалов Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области возбуждено дело № АМЗ-47/2016 в отношении Комитета по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, д. 10, ИНН 4522001638) по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в проведении процедуры торгов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и пользования в отношении объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуриного сельсовета Шадринского района Курганской области, с нарушением формы процедуры торгов, предусмотренной требованиями части 1 и части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Установлено, что 05 апреля 2016 года на сайте torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении торгов №050416/0170423/01, из анализа которого следует, что организатором торгов – Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельными ресурсами, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, 10) объявлен открытый конкурс на право заключения договора аренды водопроводов, находящихся в собственности Батуриного сельсовета Шадринского района Курганской области.

Согласно извещению и конкурсной документации, предметом и объектом торгов является передача имущественных прав на водопроводы, находящиеся в собственности Батуриного сельсовета Шадринского района Курганской области, сроком на 11 месяцев с 23.05.2016 года по 23.04.2017 года.

Вышеуказанная конкурсная процедура включает в себя Лот №1 – водопроводные сети Батуриного сельсовета (населенные пункты: с. Батурино), общей протяженностью 11000 м., год постройки: 1976.

Из информации, представленной Администрацией Шадринского района, следует, что обозначенный выше конкурс признан несостоявшимся, с единственным участником – ИП Бурковой Людмилой Анатольевной.

20.05.2016 г. между муниципальным образованием Батуриный сельсовет и ИП Бурковой Людмилой Анатольевной заключен договор аренды, предусматривающий передачу прав владения и пользования водопроводными сетями Батуриного сельсовета (населенные пункты: с. Батурино).

Из анализа процедуры торгов, проведенной комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельными ресурсами, транспорту и муниципальному заказу Администрации Шадринского района (далее – КУМИ Администрации Шадринского района) следует, что передача прав владения и

пользования в отношении указанных выше объектов водоснабжения осуществлена посредством проведенной процедуры конкурса на право заключения договора аренды водопроводов, находящихся в собственности Батурицкого сельсовета Шадринского района Курганской области

Согласно пункту 1.1 Раздела I конкурсной документации обозначенный выше конкурс проведен в соответствии с Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 г. № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

Согласно части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. N 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 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, 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 данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

При этом частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении закреплено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1

настоящей статьи, статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, является ничтожным.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 21.07.2005 г. N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях), законодательство Российской Федерации о концессионных соглашениях состоит из настоящего Федерального закона, других федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В силу статьи 1 Закона о концессионных соглашениях целями данного Закона являются привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации, обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Закон о концессионных соглашениях регулирует отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, устанавливает гарантии прав и законных интересов сторон концессионного соглашения.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях объектами концессионного соглашения являются, в том числе, 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, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания граждан.

Частью 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 22 Закона о концессионных соглашениях, решение о заключении концессионного соглашения в отношении объектов концессионного соглашения, право собственности на которые принадлежат муниципальному образованию принимается органом местного самоуправления с учетом требований, установленных бюджетным законодательством Российской Федерации.

Закон о концессионных соглашениях детально определяет конкретный порядок проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, существенные условия данного соглашения, закрепляет цели использования такой формы государственно-частного партнерства как концессионное соглашение.

Частями 1-3 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях закреплено, что по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество

(недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Концессионное соглашение является договором, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных федеральными законами. К отношениям сторон концессионного соглашения применяются в соответствующих частях правила гражданского законодательства о договорах, элементы которых содержатся в концессионном соглашении, если иное не вытекает из Закона о концессионных соглашениях или существа концессионного соглашения.

В целях Закона о концессионных соглашениях к реконструкции объекта концессионного соглашения относятся мероприятия по его переустройству на основе внедрения новых технологий, механизации и автоматизации производства, модернизации и замены морально устаревшего и физически изношенного оборудования новым более производительным оборудованием, изменению технологического или функционального назначения объекта концессионного соглашения или его отдельных частей, иные мероприятия по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения.

Установлено, что объектами упомянутой выше процедуры конкурса являлись водопроводные сети Батуринского сельсовета 1976 г.

Из изложенного выше усматривается, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию вышеуказанных объектов водоснабжения и датой опубликования извещения о проведении обозначенного выше конкурса, превышает пять лет.

Тем самым, с учетом требований норм части 1, 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и пользования на вышеперечисленные объекты водоснабжения должна быть осуществлена только по концессионным соглашениям, заключенным соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, в частности Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, организатором торгов – КУМИ Администрации Шадринского района, вопреки императивным требованиям части 1 и части 3 Закона о водоснабжении и водоотведении проведена процедура торгов в форме конкурса на право заключения договора аренды объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, в то время как в силу упомянутых выше правовых норм Закона о водоснабжении следовало провести процедуру торгов в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Соответственно, процедура торгов, объявленная КУМИ Администрации Шадринского района 05 апреля 2016 года, о чем на сайте torgi.gov.ru опубликовано

извещение о проведении торгов №050416/0170423/01, проведена КУМИ Администрации Шадринского района в иной форме, чем это установлено требованиями Закона о водоснабжении и водоотведении.

Между тем, из вышеизложенных положений Закона о концессионных соглашениях следует, что заключение концессионного соглашения в отношении объектов коммунальной инфраструктуры накладывает на концессионера определенные обязательства по улучшению характеристик и эксплуатационных свойств объекта концессионного соглашения, что, в свою очередь, направлено на достижение такой цели Закона о концессионных соглашениях, как обеспечение эффективного использования муниципального имущества, и, как следствие, оказание влияния на реализацию публичных интересов в целом, а также соблюдение интересов конкретного муниципального образования в частности.

Необходимо отметить, что упомянутые выше специальные требования относительно конкурентной процедуры, предусматривающей последующий переход прав владения и (или) пользования на объекты, в частности, водоснабжения, обусловлены социальной значимостью данных объектов.

Таким образом, задачей Закона о концессионных соглашениях является выбор концессионера посредством проведения конкурентной процедуры в форме конкурса на право заключения концессионного соглашения в целях обеспечения экономически эффективного использования публичной собственности, соблюдение принципа справедливой, а не произвольной передачи данных объектов тем или иным лицам, посредством поиска хозяйствующего субъекта в результате проведения процедуры конкурса в условиях конкуренции.

Соответственно, при проведении конкретной конкурентной процедуры выбор победителя, с которым будет заключен договор либо соглашение, 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.

Учитывая изложенное выше, проведения процедуры торгов в форме конкурса на прав заключение договора аренды, равно как и договор, заключенный по результатам проведения данной процедуры торгов, влекут нарушение публичных интересов, а также прав и законных интересов неопределенного круга хозяйствующих субъектов, которые были лишены возможности участвовать в конкурсе на право заключения концессионного соглашения в отношении муниципального имущества.

Статья 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает правовые основы антимонопольного контроля в отношении порядка заключения договора посредством определенных конкурентных процедур.

В силу части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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.

С учетом вышеперечисленного, полагаю, что в действиях КУМИ Администрации Шадринского района Курганской области допущено нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в проведении процедуры торгов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и пользования в отношении объектов водоснабжения, находящихся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области, с нарушением формы процедуры торгов, предусмотренной требованиями части 1 и части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, вследствие создания возможности сокращения количества неопределенного круга хозяйствующих субъектов – потенциальных участников процедуры торгов, имеющих намерение получить права владения и пользования на вышеуказанные объекты водоснабжения, посредством участия в конкурсе на право заключения концессионного соглашения, однако лишённые возможности приобретения указанных прав, вследствие проведения организатором торгов конкурентной процедуры в иной форме, с нарушением правил части 1 и части 3 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

В связи с вышеизложенным, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции, Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело №АМЗ-47/2016 к рассмотрению **на 03 августа 2016 года в 15 часов 00 минут**, по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, 40, каб. 215.
2. **Привлечь к участию в рассмотрении дела № АМЗ-47/2016 в качестве ответчика** – Комитет по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, 10, ИНН 4522001638).
3. **Привлечь к участию в рассмотрении дела № АМЗ-47/2016 в качестве заинтересованного лица** – Администрацию Шадринского района Курганской области (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Розы Люксембург, д. 10 ИНН 4522001596).
4. **Привлечь к участию в рассмотрении дела № АМЗ-47/2016 в качестве заинтересованного лица** – Администрацию Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области (641812, Курганская область, Шадринский район, с. Батурино, ул. Гагарина, д. 7, ИНН4522001719).

5. **Ответчику по делу** – Комитету по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Р. Люксембург, д.10, ИНН 4522001638) **в срок до 28.07.2016 г.** представить следующие документы (надлежащим образом заверенные копии) и информацию:

– Положение о Комитете по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области;

– Положение о порядке владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в собственности муниципального образования Шадринский район;

– правовой акт (распоряжение, приказ, постановление), на основании которого Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области принято решение о проведении указанного выше конкурса;

– все документы, касающиеся проведения обозначенного выше конкурса (в том числе конкурсную документацию, заявки, извещения, протоколы, переписку);

– документы (акт ввода в эксплуатацию, технический паспорт <...> свидетельствующие о дате ввода в эксплуатацию всех объектов водоснабжения, являющихся объектом вышеуказанного конкурса (по всем лотам);

– письменные пояснения относительно того, на каком основании Комитет по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области выступил организатором обозначенного конкурса, предметом которого являлась передача прав владения и пользования на водопроводы, находящиеся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области;

Соответственно, необходимо представить правовой акт (приказ, распоряжение, постановление), явившийся основанием для проведения указанного выше конкурса Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области;

– письменные пояснения относительно того, по какой причине Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области проведен конкурс на право заключения договора аренды (а не концессионного соглашения), без учета требований части 1 и части 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, то есть независимо от даты ввода в эксплуатацию объектов водоснабжения.

6. **Заинтересованному лицу – Администрации Шадринского района Курганской области** (641870, Курганская область, г. Шадринск, ул. Розы Люксембург, д. 10 ИНН 4522001596) **в срок до 28.07.2016 г.** представить

следующие документы (надлежащим образом заверенные копии) и информацию:

- Устав муниципального образования Шадринский район;
- Положение об Администрации Шадринского района Курганской области;
- Положение о порядке владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в собственности муниципального образования Шадринский район;
- письменные пояснения относительно того, на каком основании Комитет по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области выступил организатором обозначенного конкурса, предметом которого являлась передача прав владения и пользования на водопроводы, находящиеся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области;

Соответственно, необходимо представить правовой акт (приказ, распоряжение, постановление), явившийся основанием для проведения указанного выше конкурса Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области.

7. Заинтересованному лицу – Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области (641812, Курганская область, Шадринский район, с. Батурино, ул. Гагарина, д. 7, ИНН 4522001719) в срок до 28.07.2016 г. представить следующие документы (надлежащим образом заверенные копии) и информацию:

- Устав Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области;
- Положение об Администрации Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области;
- Положение о порядке владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области;
- документы, подтверждающие право собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области на объекты водоснабжения, являющиеся объектом указанного выше конкурса по лоту №1 – водопроводные сети Батуринского сельсовета (населенные пункты: с. Батурино), общей протяженностью 11000 м., год постройки: 1976;
- письменные пояснения относительно того, на каком основании Комитет по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области выступил организатором обозначенного конкурса, предметом которого являлась передача прав владения и пользования на водопроводы, находящиеся в собственности Батуринского сельсовета Шадринского района Курганской области.

Соответственно, необходимо представить правовой акт (приказ, распоряжение, постановление), явившийся основанием для проведения указанного выше конкурса Комитетом по управлению муниципальным имуществом, земельным ресурсам, промышленности, транспорту, связи и муниципальному заказу Администрации Шадринского района Курганской области.

9. Непредставление или несвоевременное представление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

При отсутствии возможности представить документы или сведения, необходимо письменно пояснить причины.

Явка ответчика по делу или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель комиссии

И.В.Гагарина