

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 1

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«17» марта 2021 г.

г. Кемерово

По результатам осуществления полномочий по контролю за соблюдением требований антимонопольного законодательства Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области установлено следующее:

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления» (далее – ФЗ № 131-ФЗ) органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления. Органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное 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.

В силу ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Из разъяснений, приведенных в п. 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда российской Федерации от 17.11.2011 № 73, следует, что в случаях, предусмотренных законом, договор аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть заключен только по результатам проведения торгов. Договор, заключенный без проведения торгов, является ничтожным (статья 168 ГК РФ).

Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества определены ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), которая введена Федеральным законом от 30.06.2008 № 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и ст. 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Частью 1 статьи 17.1 ФЗ № 135-ФЗ установлено, что 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество в перечисленных в данной части случаях.

В соответствии с ч. 2 ст. 17.1 ФЗ № 135-ФЗ указанный в ч. 1 ст. 17.1 ФЗ № 135-ФЗ порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

Согласно ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ № 115-ФЗ) 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 предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением), 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.

Статьей 13 ФЗ № 115-ФЗ установлено, что концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 ФЗ № 115-ФЗ.

Согласно ч. 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – ФЗ № 416-ФЗ) 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.

В соответствии с ч. 3 ст. 41.1 ФЗ № 416-ФЗ 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).

Исходя из изложенного, передача прав владения, пользования централизованными системами водоснабжения и водоотведения осуществляется по договорам аренды таких 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 особенностей, установленных ФЗ № 416-ФЗ, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях. В случае, если разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта (одной системы) из числа передаваемых объектов и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта (одной системы) не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами (системами) осуществляется только по концессионным соглашениям.

На основании приказа комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Анжеро-Судженского городского округа (далее – КУМИ г. Анжеро-Судженска) от 31.12.2019 № 570 между КУМИ г. Анжеро-Судженска и ООО «Водоканал» заключен договор аренды от 10.01.2020 № 740 (далее – договор аренды) о предоставлении муниципального имущества (объектов водоснабжения и водоотведения), находящегося в собственности муниципального образования Анжеро-Судженский городской округ. Срок действия договора аренды - с 01.01.2020 по 31.12.2020.

Пунктом 1.4 договора аренды установлено, что договор считается пролонгированным на новый срок в случае если ни одна из сторон не заявила о его расторжении.

В соответствии с п. 5.4 договора аренды данный договор заключен на период проведения конкурсных процедур по передаче объектов в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ « концессионных соглашениях», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении». Действие договора аренды прекращается досрочно со дня заключения концессионного соглашения. Арендатор обязан вернуть арендодателю имущество по акту-приема передачи, подписанному сторонами в течение 3-х дней после прекращения договора в том состоянии, в котором арендатор его получил, с учетом нормального износа, со всеми неотделимыми улучшениями.

Установлено, что действие договора аренды, заключенного между КУМИ г. Анжеро-Судженска и ООО «Водоканал», не прекращено.

Исходя из характеристик объектов аренды, содержащихся в приложении № 1 к договору аренды, объекты, переданные в аренду ООО «Водоканал», введены в эксплуатацию в период с 1965 по 2011 годы.

Таким образом, муниципальное имущество (объекты водоснабжения и водоотведения), указанное в приложении № 1 к договору аренды, должно быть передано только путем заключения концессионного соглашения.

Частью 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ установлен запрет на принятие органами местного самоуправления не только актов, которые приводят, но и актов, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При этом под признаками ограничения конкуренции п. 17 ст. 4 ФЗ № 135-ФЗ подразумевает обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Действия КУМИ г. Анжеро-Судженска, выразившиеся в издании приказа от 31.12.2019 № 570 о передаче в аренду ООО «Водоканал» муниципального имущества (объектов водоотведения и водоснабжения) и передаче ООО «Водоканал» данного имущества в аренду без торгов, создали преимущественные условия деятельности для ООО «Водоканал» по отношению к другим хозяйствующим субъектам, осуществляющим аналогичные виды деятельности, которые повлекли недопущение, ограничение конкуренции на рынке оказания услуг водоснабжения и водоотведения, содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 15 ФЗ № 135-ФЗ.

В соответствии со ст. 39.1 ФЗ № 135-ФЗ 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 антимонопольный орган выдает, в том числе органу местного самоуправления, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе по ст. 15 ФЗ № 135-ФЗ без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 ФЗ № 135-ФЗ принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В связи с наличием в действиях КУМИ Анжеро-Судженского городского округа (652470, Кемеровская область, г. Анжеро-Судженск, ул. Ленина, 6) признаков нарушения ч. 1 ст. 15 ФЗ № 135-ФЗ, выразившихся в издании приказа от 31.12.2019 № 570 о передаче в аренду ООО «Водоканал» муниципального имущества (объектов водоотведения и водоснабжения) и передаче ООО «Водоканал» данного имущества в аренду без торгов, Управление Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области предупреждает о необходимости совершения в срок до 31.03.2021 действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

1. Отменить приказ КУМИ г. Анжеро-Судженска № 570 от 31.12.2019 о передаче в

аренду муниципального имущества (объектов водоотведения и водоснабжения) ООО «Водоканал».

2. Совершить действия, направленные на расторжение договора аренды № 740 от 07.09.2020.

О выполнении предупреждения необходимо сообщить в Кемеровское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.