

Резолютивная часть решения оглашена 01 февраля 2017г.
г.Тула

В полном объеме решение изготовлено 14 февраля 2017г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 03-03/25-2016 по признакам нарушения администрацией муниципального образования Чернский район (301090, Тульская область, Чернский район, ул. Карла Маркса, д. 31; далее - Администрация) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании:

-представителя АО «ТНС энерго Тула» (доверенность от 06.07.2015г. № 01-30/2015-ТНС),

- представителя администрации муниципального образования Чернский район – Сухорукова В.В. (доверенность от 28.11.2016г. № б/н),

УСТАНОВИЛА:

Основанием возбуждения дела № 03-03/25-2016 послужило заявление АО «ТНС энерго Тула» от 30.05.2016г. исх. № 01-2567 (поступившее в Тульское УФАС России 01.06.2016г.) о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации, выраженных в передаче муниципального недвижимого имущества (объектов водоотведения) на праве хозяйственного ведения муниципальному унитарному предприятию муниципального образования Чернский район «Черньагропроммехмонтаж» (далее – МУП «Черньагропроммехмонтаж») с нарушением установленных процедур, а именно – в не проведении конкурса или аукциона на право заключения договора аренды или иного договора, предусматривающего переход права владения и (или) пользования вышеуказанным имуществом.

Анализ представленных документов и сведений позволил установить следующее:

24.02.2015г. Администрацией было принято постановление № 129 «О закреплении имущества муниципального образования Чернский район на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием муниципального образования Чернский район «Черньагропроммехмонтаж».

01.02.2015г. между Администрацией и МУП «Черньагропроммехмонтаж» был заключен договор о закреплении муниципального недвижимого имущества муниципального образования Чернский район на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием муниципального образования Чернский район «Черньагропроммехмонтаж» (объектов водоснабжения и водоотведения).

Сведений, о проведении публичных процедур в отношении указанного в приложении к данному договору имущества, официальный сайт торгов в сети Интернет (<http://torgi.gov.ru>) не содержит, что свидетельствует о том, что данный договор был заключен без проведения конкурса.

28.04.2015г. между МУП «Черньагропроммехмонтаж» и АО «ТНС энерго Тула» был заключен договор № 6833097 на снабжение электрической энергии объектов водоснабжения, расположенных на в п. Чернь, д. Рассоха Чернского района, ст. Скуратово.

Объекты муниципальной собственности, перечисленные в приложении к постановлению Администрации от 24.02.2015г. № 129, относятся к централизованным системам водоснабжения и (или) водоотведения.

[Частью 1 статьи 41.1](#) Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон 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.

В соответствии с [пунктом 11 части 1 статьи 4](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" объектами концессионного соглашения являются 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 населения.

При этом частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении установлено, 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.

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 (часть 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Из анализа вышеуказанных норм следует, что передача прав в отношении данных систем и их отдельных объектов, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды или концессионных соглашений, закрепление указанных систем и (или) объектов за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

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 случаев, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с частью 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления муниципальным унитарным предприятиям осуществляется в порядке предусмотренном частью 1 вышеуказанной статьи.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), 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 частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 данного Федерального закона.

29.06.2016г. Тульское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало Администрации предупреждение № 21 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства о необходимости прекращения вышеуказанных действий (бездействия) путем проведения публичных процедур, предусмотренных Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 21.07.2005 N 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении», сроком исполнения до 20.08.2016г. Однако, в установленный срок Администрацией предупреждение исполнено не было.

Согласно письменным пояснениям Администрации от 28.07.2016г. вх. № 3408 в настоящее время проводится работа по регистрации прав муниципальной собственности на объекты коммунальной инфраструктуры Чернского района (в том числе, на бесхозные, с целью дальнейшей передачи данных объектов в концессии), ведется работа по регистрации прав за муниципальным образованием Чернский район на водонапорные башни и артскважины.

В вышеуказанных пояснениях Администрация также указала, что до заключения концессионного соглашения объекты коммунальной инфраструктуры, перечисленные в пункте 1 части 1 статьи 4 Федерального закона № 135, могут находиться у муниципального унитарного предприятия на праве хозяйственного ведения, а изъятие на данный момент у МУП «Черньагропроммехмонтаж» недвижимого имущества, закрепленного за ним на праве хозяйственного ведения, может привести к лишению возможности указанного учреждения осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены его уставом.

Аналогичная позиция изложена Администрацией в письменных пояснениях от 23.09.2016г. вх. № 4206. Так, в данных пояснениях Администрация указала, что ею все еще «проводится активная работа по технической инвентаризации и регистрации прав муниципальной собственности на объекты коммунальной инфраструктуры Чернского района».

Вышеуказанные обстоятельства не освобождают Администрацию от обязанности соблюдения вышеуказанных требований действующего законодательства Российской Федерации, однако Комиссия отмечает, что Администрацией в настоящее время активно совершаются действия, направленные на устранение нарушения действующего законодательства в отношении вышеуказанных объектов, что подтверждается, в том числе, представленными в антимонопольное управление 18.01.2016г. запросами Администрации к хозяйствующим субъектам, функционирующим на рынке оказания услуг по подготовке технической и экономической документации для заключения концессионного соглашения по объектам систем холодного водоснабжения и водоотведения МО р.п. Чернь Чернский район (от 17.01.2016г. №№ 162,159,160,161,158).

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с [частями 5 и 6 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" [с 08.05.2013 и до 01.01.2015](#) допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Закона о теплоснабжении и [частями 3 и 4 статьи 41.1](#) Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

С учетом изложенного, передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, при условии, что срок, определяемый как

разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 могло осуществляться посредством заключения договора аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, Федеральным законом от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

С учетом вышеизложенного, Администрация имела возможность в указанные сроки провести предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации публичные процедуры, однако не предприняла надлежащих мер, направленных на устранение допущенного нарушения (не привела вышеуказанные акты и договор в соответствие нормам действующего законодательства Российской Федерации).

После принятия Комиссией Тульского УФАС России 18.01.2017г. заключения по делу № 03-03/25-2016 Администрация в процессе рассмотрения указанного дела 01.02.2017г. заявила ходатайство о приобщении определения Арбитражного суда Тульской области от 20.01.2017г. к материалам настоящего дела, однако указанное определение не содержит в себе информации, противоречащей вышеуказанному заключению Комиссии. Дополнительных письменных пояснений (возражений) в антимонопольный орган Администрация не представила.

Таким образом, администрацией муниципального образования Чернский район была нарушена часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой действия/бездействие данного органа местного самоуправления приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле о нарушении антимонопольного законодательства, и руководствуясь статьей 23, частями 1-4 статьи 41, частью 2 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию муниципального образования Чернский район нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации муниципального образования Чернский район обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Оснований для принятия иных мер в отношении администрации муниципального образования Чернский район по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не имеется.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 05

14.02.2017г.

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения от 14.02.2017г. по делу № 03-03/25-2016 о нарушении администрацией муниципального образования Чернский район (301090, Тульская область, Чернский район, ул. Карла Маркса, д. 31) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации муниципального образования Чернский район **в срок до 15.07.2017 года** совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, прекратив нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в принятии администрацией муниципального образования Чернский район постановления от 24.02.2015г. № 129 «О закреплении имущества муниципального образования Чернский район на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием муниципального образования Чернский район «Черньагропроммехмонтаж» и передаче муниципального имущества (согласно приложениям №№ 2, 3 указанного постановления - объектов водоснабжения и (или) водоотведения) в хозяйственное ведение муниципальному унитарному предприятию муниципального образования Чернский район «Черньагропроммехмонтаж» с нарушением установленных законодательством Российской Федерации публичных процедур, а именно:

- провести публичные процедуры, предусматривающие переход права владения и (или) пользования вышеуказанным имуществом в соответствии с подпунктом 3.1 пункта 3 части I Приказа ФАС России от 10.02.2010 N 67 "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", Федеральным законом от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении", Федеральным законом от 21.07.2005 N

115-ФЗ "О концессионных соглашениях".

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней** со дня его исполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.