

## **РЕШЕНИЕ №36**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю отдела по контролю органов власти в присутствии представителей администрации сельского поселения «Село Некрасовка», ООО «ММО «Гаровский водозабор», ООО «Гаровский родник», рассмотрев дело № 8-01/335 по признакам нарушения администрацией сельского поселения «Село Некрасовка» статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В Хабаровское УФАС России поступили обращения администрации Хабаровского муниципального района, Прокуратуры Хабаровского края с жалобой на действия администрации сельского поселения «Село Некрасовка» (далее - администрация) при заключении договора аренды муниципального имущества №22/2012 от 05.11.2012 сроком действия с 15.12.2012 по 01.12.2013 с ООО «Гаровский родник».

Согласно письменным объяснениям администрации вышеуказанный договор с ООО «Гаровский родник» заключен без проведения торгов на основании пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, так как ООО «Гаровский родник» владеет сетью инженерно - технического обеспечения холодного водоснабжения технологически связанной с сетью холодного водоснабжения сельского поселения. Согласно письменным объяснениям представителя администрации право собственности на систему водоснабжения в установленном законом порядке не оформлено в связи с отсутствием технической документации на систему водоснабжения.

В заседании комиссии представитель администрации пояснила, что договор аренды с ООО «Гаровский родник» заключался на срок с 15.12.2012 по 01.12.2013, но фактически он не действует, имущество обществу не передавалось, так как находится в пользовании у ООО «ММО «Гаровский водозабор». Договор аренды с «ММО «Гаровский водозабор» заключен на срок с 14.11.2011 по 31.10.2012, при этом общество продолжает фактически использовать сети. Администрацией принято решение об изъятии муниципальных сетей у «ММО «Гаровский водозабор». На сегодняшний день на территории поселения создано муниципальное унитарное предприятие, которому планируется передать спорное имущество в хозяйственное ведение.

ООО «Гаровский родник» запрашиваемые на проверку документы представлены частично. Письмами от 05.02.2013, 13.02.2013, 12.03.2013 ООО «Гаровский родник» просило перенести срок предоставления документов в связи с нахождением их в Управлении Росреестра по Хабаровскому краю.

Представитель ООО «Гаровский родник» в заседании комиссии пояснил, что документы, запрашиваемые определением, представлены не были, так как

находятся на перерегистрации в органах юстиции, за время действия договора аренды услуги водоснабжения обществом не оказывались, договор аренды считается заключенным в части капитального ремонта труб, в части подачи воды договор не исполнялся. Тариф обществу не устанавливался.

Представитель «ММО «Гаровский водозабор» пояснил, что общество платит арендную плату за пользование сетями, договор аренды считается пролонгированным, до сих пор обществом фактически оказываются услуги водоснабжения населению с. Некрасовка. Обществу Комитетом по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края установлен тариф на холодную воду для потребителей общества на 2013 год. Муниципальное имущество из пользования не изымалось, акт приема – передачи о возврате имущества не подписывался.

Определением от 05.04.2013 заседание комиссии откладывалось в связи с непредставлением запрашиваемых документов ответчиком по делу и заинтересованным лицом, неявкой на рассмотрение дела заинтересованного лица до 26.04.2013.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Администрацией и ООО «Гаровский родник» подписан договор аренды муниципального имущества №22/2012 от 05.11.2012 сроком действия с 15.12.2012 по 01.12.2013, 15.12.2012 подписан акт приема - передачи имущества.

Предметом договора является передача во временное пользование муниципального имущества (объекта недвижимости) – системы водоснабжения, год постройки 1970-2007, общей протяженностью 1 700,00 м., расположенной по адресу: Хабаровский край, Хабаровский район, с. Некрасовка, от поворота на Некрасовку дороги Хабаровск – Дружба по улице Бойко – Павлова (вдоль дороги) до пересечения ул. Ленина с имеющимися на ней техническими сооружениями.

Правовым основанием заключения договора администрацией с ООО «Гаровский родник» является пункт 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Пункт 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции допускает возможность заключения договоров без проведения торгов с лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Следовательно, положения пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции могут применяться только при обязательном соблюдении двух условий: участок сети инженерно-технического обеспечения, подлежащий передаче, должен являться частью соответствующей сети, которая находится во владении или пользовании у лица, претендующего на такой участок сети, и данные часть сети и сеть являются технологически связанными.

По материалам дела комиссией установлено, и не оспаривается лицами, участвующими в деле, что ООО «Гаровский родник» на основании договора купли – продажи объекта недвижимости от 29.11.2012 приобрело объект недвижимости – станцию обезжелезивания, назначение: нежилое, 2 этажный, общая площадь 947,3 кв.м., инв. №866, литер «А». Указанный объект находится по адресу: Хабаровский край, Хабаровский район, Ракитинское сельское поселение, 3,5 км. к востоку от с. Гаровка -1, кадастровый (условный) номер <...> -27-01/036/2012-645.

С целью восстановления ранее существовавшего отрезка трубы, соединяющего водозабор, принадлежащий обществу, и сети водоснабжения поселения, обществом проводятся соответствующие ремонтные работы.

Вместе с тем, доказательств завершения данных работ и наличия фактической (действующей) технологической взаимосвязи между объектами, находящимися в собственности общества, и сетью водоснабжения поселения, в материалы дела не представлено, соответственно основания для заключения с обществом спорного договора аренды в соответствии с указанной нормой у администрации отсутствовали.

В период с 2009 по 2012 годы сети водоснабжения поселения находились в пользовании ООО «ММО «Гаровский водозабор» на основании заключенных администрацией и обществом договоров от 13.02.2009 №02-09, от 12.01.2010 №01-10, от 14.12.2010 №16-2010, от 10.11.2011 №21/2011. Договоры заключены в соответствии с требованиями пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Письмом от 09.04.2013 №643/8-6 администрация направила обществу претензию о возврате имущества, которая осталась без удовлетворения.

Постановлениями комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края от 08.09.2010 №27/6, от 19.10.2011 №37/22, от 27.06.2012 №19/15 установлены тарифы на холодную воду для потребителей ООО «МО «Гаровский водозабор» в Хабаровском муниципальном районе на 2011,2012,2013 годы.

Представители лиц, участвующих в деле, пояснили, что фактически услуги водоснабжения на территории сельского поселения оказываются ООО «ММО «Гаровский водозабор», имущество из пользования общества не изымалось, соответственно возможность его передачи ООО «Гаровский родник» отсутствовала.

В свою очередь ООО «Гаровский родник» услуги водоснабжения не оказывало, арендную плату по договору не вносило, тариф обществу на данные услуги не устанавливался.

ООО «Гаровский родник» письмом от 28.01.2013 №3 просило администрацию перенести срок действия договора и считать его действующим с момента фактической подачи холодной воды.

Согласно части 1 статьи 17.1 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, за исключением случаев, установленных законом.

На момент рассмотрения настоящего дела оснований для заключения договора без проведения торгов, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, комиссией не установлено.

В соответствии с 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), в том числе предоставлять муниципальные преференции в нарушение требований, установленных главой 5 Закона о защите конкуренции.

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

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества, обеспечивает ему более выгодные условия осуществления предпринимательской деятельности.

Предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимуществ, которые обеспечивают им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, является муниципальной преференцией (пункт 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции). Порядок предоставления преференций установлен главой 5 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция предоставляется в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19 указанного закона с предварительного письменного согласия антимонопольного органа, за исключением случаев, если такая преференция предоставляется согласно части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции.

В понятии пунктов 1,2,4 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» (в редакции на момент подписания договора) организация коммунального комплекса - юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее эксплуатацию системы (систем) коммунальной

инфраструктуры, используемой (используемых) для производства товаров (оказания услуг) в целях обеспечения водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

Системы коммунальной инфраструктуры - совокупность производственных, имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, технологически связанных между собой, расположенных (полностью или частично) в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований.

Производственная программа организации коммунального комплекса - программа деятельности указанной организации по обеспечению производства ею товаров (оказания услуг) в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, которая включает мероприятия по реконструкции эксплуатируемой этой организацией системы коммунальной инфраструктуры и (или) объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

Тарифы на товары и услуги организаций коммунального комплекса – производителей товаров и услуг в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов подлежат регулированию (подпункт 1 пункта 2 статьи 1 Федерального закона от 30.12.2004 №210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса»).

По смыслу приведенных норм возможность входа на рынки услуг водоснабжения, водоотведения обусловлена наличием в собственности либо в пользовании хозяйствующего субъекта соответствующих инфраструктурных объектов коммунального назначения; установленного органом регулирования тарифа.

Аналогичные условия входа на рынок услуг водоснабжения содержатся в Федеральном законе от 07.12.2011 №416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Из материалов дела следует, что возможность оказывать услуги водоснабжения на территории поселения имеют несколько хозяйствующих субъектов, в пользовании которых находится соответствующее имущество, также законом не исключается возможность оказания данных услуг иными хозяйствующими субъектами, в пользование которых будет передана система водоснабжения поселения.

Поскольку администрацией предприняты действия по передаче имущества в пользование ООО «ММО «Гаровский водозабор» без проведения торгов, в отсутствие оснований, исключающих обязанность их проведения, а также без получения предварительного письменного согласия антимонопольного органа на предоставление обществу муниципальной преференции, комиссия приходит к выводу о несоответствии таких действий требованиям части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать действия администрации сельского поселения «Село Некрасовка», выразившиеся в подписании с ООО «Гаровский родник» договора аренды муниципального имущества от 05.11.2012 №22/2012 без проведения торгов и без согласования с Хабаровским УФАС России предоставления обществу муниципальной преференции, нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать администрации сельского поселения «Село Некрасовка» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.

## **ПРЕДПИСАНИЕ №22**

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия), руководствуясь статьей 22, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 30.04.2013 №36 по делу № 8-01/335 о нарушении администрацией сельского поселения «Село Некрасовка» статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

## **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

Администрации сельского поселения «Село Некрасовка» в срок до 01.06.2013 прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в подписании с ООО «Гаровский родник» договора аренды муниципального имущества от 05.11.2012 №22/2012 без проведения торгов и без согласования с Хабаровским УФАС России предоставления обществу муниципальной преференции, с целью чего: при передаче системы водоснабжения поселения в пользование хозяйствующих субъектов обеспечить соблюдение требований статей 17.1, 19, 20 Закона о защите конкуренции.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России в пятидневный срок с даты его выполнения (с приложением подтверждающих документов).

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев

со дня его принятия.