

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 05-04/25-18

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

20.11.2018

г. Омск

В Омское УФАС России из прокуратуры Москаленского района (далее – Прокуратура) поступили материалы проверки соблюдения требований законодательства о муниципальной собственности в деятельности Администрации Москаленского городского поселения Москаленского муниципального района Омской области (далее – Администрация).

Из материалов Прокуратуры следует, что 01.07.2008 между Москаленским муниципальным районом Омской области в лице главы Москаленского муниципального района Омской области <...> и открытым акционерным обществом «Омскоблводопровод» (далее – АО «Омскоблводопровод») заключен договор аренды объектов водоснабжения № 58 А.

Согласно пункту 1.1 указанного договора арендодатель предоставляет во временное владение и пользование для оказания услуг водоснабжения физическим и юридическим лицам Москаленского муниципального района: сети водоснабжения, протяженностью 36 609,0 м., инвентарный номер <...> , расположенные по адресу: Омская область, р.п. Москаленки, от Водоканала по р.п. Москаленки до Маслозавода, а также производственную базу и технику согласно приложению № 1 к договору (далее – Имущество).

В соответствии с пунктом 3.1 договора № 58 А от 01.07.2008 срок его действия установлен с 01.07.2008 по 30.06.2018.

Недвижимое имущество передано по акту приема-передачи от 01.07.2008, являющегося приложением к договору аренды № 58 А от 01.07.2008.

Согласно распоряжению Министерства имущественных отношений Омской области от 03.03.2015 № 328-р «О разграничении имущества, находящегося в собственности, между Москаленским муниципальным районом Омской области и Москаленским городским поселением Омской области» Имущество перешло в собственность Москаленского городского поселения Москаленского муниципального района, связи с чем, между Москаленским городским поселением Москаленского муниципального района Омской области и АО «Омскоблводопровод» 15.01.2017 заключено дополнительное

соглашение к договору № 58 А от 01.07.2008.

31.07.2018 заключено дополнительное соглашение № 2 к договору аренды объектов водоснабжения № 58 А от 01.07.2008 (далее – Дополнительное соглашение) между Москаленским городским поселением Москаленского Муниципального района Омской области в лице главы Москаленского городского поселения <...> и АО «Омскоблводопровод».

Согласно пункту 2 Дополнительного соглашения срок действия договора аренды объектов водоснабжения № 58 А от 01.07.2008 продлен на следующие 10 лет, то есть с 01.07.2018 по 30.06.2028.

Омское УФАС России, рассмотрев материалы Прокуратуры, пришло к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 4.3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ) в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления поселений, муниципальных районов, городских округов, городских округов с внутригородским делением и внутригородских районов обладают полномочиями, в том числе в сфере водоснабжения и водоотведения, предусмотренными Законом о водоснабжении и водоотведении.

В силу пункта 1 статьи 51 Закона № 131-ФЗ органы местного самоуправления 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.

В силу части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 исключениями, установленными названной частью.

Правила 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, утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

В силу пункта 11 части 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон концессионных соглашений) объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водоснабжения и водоотведения.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется с учетом требований, установленных статьей 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

Частью 1 статьи 41.1 Закона 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 настоящей Закона о водоснабжении и водоотведении.

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 (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).

Таким образом, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения и водоотведения и подлежащими исполнению органами местного самоуправления, установлены порядок передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, а также требования к проведению соответствующих конкурсных процедур.

На основании части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, передача органами местного самоуправления прав владения и (или) пользования объектами, указанных в части 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, находящимися в муниципальной собственности, иначе как на основании договоров аренды или концессионных соглашений, заключенных по результатам конкурсных процедур, предусмотренных Законом о водоснабжении и водоотведении и Законом о концессионных соглашениях, не допускается.

Установлено, что переданное по договору аренды № 58 А от 01.07.2008 Имущество в настоящее время находится в собственности Москаленского городского поселения Москаленского муниципального района Омской области, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 12.04.2016, срок ввода в эксплуатацию Имущества составляет более 5 лет.

Таким образом, на момент заключения Дополнительного соглашения – 31.06.2018 срок эксплуатации указанного Имущества составлял более 5 лет, в связи с чем, в силу прямого указания в законе (часть 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении) передача прав в отношении указанных объектов водоснабжения, должна осуществляться на основании концессионного соглашения, которое заключается по итогам проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Необходимо отметить, что со дня официального опубликования (08.05.2013) Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в

Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и до 1 января 2015 года допускалась 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, без учета требований, предусмотренных частями 3 и 4 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении по договорам аренды таких систем и (или) объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования такими системами и (или) объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если такие системы и (или) объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Администрацией договор аренды объектов водоснабжения № 58 А с АО «Омскоблводопровод» заключен 01.07.2008. Вместе с тем, Дополнительное соглашение, продляющее срок действия договора аренды объектов водоснабжения № 58 А, заключено после 01.01.2015.

При заключении договора на новый срок у сторон возникают новые правоотношения, которые в соответствии с частью 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными нормативно-правовыми актами (императивным нормам), действующими на момент их возникновения. Следовательно, передача объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, после 01.01.2015 должна осуществляться в соответствии с частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещено 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).

Заключение Администрацией с АО «Омскоблводопровод» Дополнительного соглашения, продляющего срок действия договора аренды объектов водоснабжения № 58 А от 01.07.2008, в отношении муниципального имущества, переданного в аренду, вместо проведения конкурентных процедур, предусмотренных Законом о концессионных соглашениях, Законом о водоснабжении и водоотведении, приводит или может привести к ограничению, устранению конкуренции, поскольку создает для данного хозяйствующего субъекта преимущественные условия и лишает иных лиц, занимающихся аналогичной хозяйственной деятельностью, возможности

получить права на эти объекты.

На основании изложенного, в вышеуказанных действиях Администрации Омским УФАС России установлены признаки нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с чем, в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Омское УФАС России

### **предупреждает**

Администрацию Москаленского городского поселения Москаленского муниципального района Омской области о необходимости прекращения вышеуказанных действий, приводящих к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, путем:

совершения действий по возврату в казну Москаленского городского поселения Москаленского муниципального района Омской области Имущества, переданного по договору аренды объектов водоснабжения № 58 А от 01.07.2008 АО «Омскоблводопровод».

Предупреждение подлежит исполнению **не позднее 20.05.2019.**

Об исполнении предупреждения уведомить Омское УФАС России в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения.