

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «14» октября 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» октября 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председатель Комиссии Коренченко К.А., Члены Комиссии: Частников В.Л., Колядинцева Д.С.

рассмотрев дело № 999/04 по признакам нарушения Муниципальным учреждением «Отдел жилищно-коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи г. Звереве» (346311, Ростовская область, г. Звереве, ул. Обухова, 14; далее по тексту – МУ «Отдел ЖКХ, строительства, транспорта и связи г. Звереве») ч.1 ст. 15, ч.ч.1,3 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»)

в присутствии представителя МУ «Отдел ЖКХ, строительства, транспорта и связи г. Звереве» по доверенности, в отсутствии представителей ООО «Донская региональная компания»

УСТАНОВИЛА:

28.04.2014 г. в Ростовское УФАС России поступили материалы Прокуратуры г. Звереве (вх. № 7903) на неправомерные действия Муниципального учреждения «Отдел жилищно-коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи г. Звереве» (далее – МУ «ОЖКХ г. Звереве»), выразившиеся в предоставлении ООО «Донская региональная компания» (далее по тексту – ООО «ДОНРЕКО») в безвозмездное пользование без проведения торгов следующего имущества: водопровод протяженностью 1805 м., местонахождение: Конец ул. Западная – ул. Пригородная (вся); водопровод протяженностью 1770 м., местонахождение: начало ул. Чапаева (т. №6 по ул. Чапаева), завершение ул. Чапаева (т. № 9); водопровод протяженностью 2212 м., местонахождение: начало от угла пересечения ул. Обухова и ул. Макаренко (т. № 10), окончание по ул. Макаренко (т. № 46); водопровод протяженностью 1811 м., местонахождение: начало Обухова, 14 по ул. Космонавтов, окончание ул. Лермонтова д. 10-12 (т. № 83) (далее по тексту – спорные водопроводные сети)

Из представленных документов следует, что 01.11.2013 г. между МУ «ОЖКХ г. Звереве» и ООО «ДОНРЕКО» был заключен договор № 1 безвозмездного хранения имущества с правом эксплуатации (далее по тексту – Договор безвозмездного хранения).

Названные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

Согласно пояснениям МУ «ОЖКХ г. Звереве» от 25.06.2014 (вх. № 12709), от 08.10.2014 г. (вх. № 20082) 21.03.2011 г. между МУ «ОЖКХ г. Звереве» и ООО «Строительно-производственная фирма» «РостСтройКонтакт» был заключен Муниципальный контракт № 16 на капитальный ремонт объектов водопроводно-

канализационного хозяйства г. Звереве, в частности замены водопроводных сетей по улицам Макаренко, Космонавтов, Чапаева и Пригородная в г. Звереве. Указанные объекты были введены в эксплуатацию, однако право собственности на вновь построенные объекты зарегистрировано не было. В связи с чем, МУ «ОЖКХ г. Звереве» не является собственником указанных выше водопроводных сетей, следовательно, не имело право сдавать их в аренду, в силу чего указанные объекты были переданы ООО «ДОНРЕКО» по договору безвозмездного хранения.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, приходит к следующим выводам.

21.03.2011 г. между МУ «ОЖКХ г. Звереве» и ООО «Строительно-производственная фирма» «РостСтройКонтакт» был заключен Муниципальный контракт №16 на капитальный ремонт объектов водопроводно-канализационного хозяйства г. Звереве. Предметом указанного Муниципального контракта являлось выполнение работ по капитальному ремонту объектов водопроводно-канализационного хозяйства г. Звереве, а именно по ремонту водопровода по ул. Макаренко – 3 этап; по ул. Космонавтов – 4 этап; по ул. Пригородная – 6 этап; по ул. Чапаева – 9 этап.

Согласно разрешениям на ввод отремонтированных объектов в эксплуатацию, представленных МУ «ОЖКХ г. Звереве», указанные объекты были введены в эксплуатацию 22.11.2012 г., 22.11.2012 г., 15.03.2012 г., 29.11.2012 г. соответственно.

В соответствии с распоряжением № 56 от 24.05.2013 г. МУ «Отдел имущественных и земельных отношений» «О заключении договора на оперативное управление муниципальным имуществом» 24.05.2013 г. спорные водопроводные сети были переданы в оперативное управление МУ «ОЖКХ г. Звереве» сроком до 23.05.2023 г. (акт приема-передачи от 24.05.2013 г.)

В материалах дела № 999/04 о нарушении антимонопольного законодательства также имеется свидетельство о государственной регистрации права собственности № 61- АЖ от 818945 от 11.05.2012 г., согласно которому за муниципальным образованием «Город Звереве» зарегистрировано право собственности на следующие объекты, общей протяженностью 7598 м., а именно: водопровод протяженностью 1805 м., начало регистрации объекта: от т. №1 (Конец ул. Западная) по ул. Пригородная, окончание регистрируемого объекта: т. №5 ул. Пригородная, водопровод протяженностью 1770 м., местонахождение: начало ул. Чапаева (т. №6 по ул. Чапаева), завершение ул. Чапаева (т. № 9); водопровод протяженностью 2212 м., местонахождение: начало от угла пересечения ул. Обухова и ул. Макаренко (т. № 10), окончание по ул. Макаренко (т. № 46); водопровод протяженностью 1811 м., местонахождение: начало Обухова, 14 по ул. Космонавтов, окончание ул. Лермонтова д. 10-12 (т. № 83).

Согласно договору безвозмездного хранения спорные водопроводные сети были переданы ООО «ДОНРЕКО» сроком до предоставления указанных объектов в аренду в соответствии с действующим законодательством РФ, либо до востребования МУ «ОЖКХ г. Звереве».

Вместе с этим, согласно ч. 1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов на право заключения таких договоров, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей.

Ч. 3 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрен аналогичный порядок передачи прав на муниципальное имущество, закрепленное за муниципальными учреждениями на праве оперативного управления.

Согласно п. 8 ч.1 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» муниципальное имущество может быть передано без проведения торгов во владение и (или) пользование лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

В письменных пояснениях от 01.10.2014 г. (вх. № 19607) ООО «ДОНРЕКО» указывает, что у ООО «ДОНРЕКО» в аренде находятся сети инженерно-технического обеспечения, которые технологически связаны со спорными водопроводными сетями. В подтверждение указанного ООО «ДОНРЕКО» предоставляет копию договора аренды недвижимого имущества № 140 от 29.04.2014 г. и копию договора аренды недвижимого имущества № 108 от 23.04.2014 г.

Вместе с этим, как указано выше договор безвозмездного хранения был заключен 01.11.2013 г., т.е. за 5 месяцев до заключения вышеуказанных договоров аренды. Т.О. на момент подписания договора безвозмездного хранения ООО «ДОНРЕКО» не обладало правами на имущество, технологически связанное со спорными водопроводными сетями, в связи с чем спорные водопроводные сети могли быть переданы ООО «ДОНРЕКО» в общем порядке – т.е. по торгам.

Таким образом, в действиях МУ «ОЖКХ г. Звереве», выразившихся в заключении с ООО «ДОНРЕКО» без проведения торгов договора безвозмездного хранения, содержится нарушение ч.ч. 1.,3 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем (постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 г. по делу №А13-10558/2008).

Таким образом, в действиях МУ «ОЖКХ г. Звереве», выразившихся в заключении с ООО «ДОНРЕКО» без проведения торгов договора безвозмездного хранения, содержится нарушение ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии со ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией решается вопрос о выдаче, предусмотренного ч.3 ст. 23 ФЗ «О защите конкуренции» предписания.

Как указывалось выше в настоящее время в аренде у ООО «ДОНРЕКО» находится имущество, которое технологически связано со спорными водопроводными сетями, т.о. отсутствуют основания для выдачи предписания о прекращении

нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в передаче данных водопроводных сетей без торгов.

Вместе с этим, пользование спорными водопроводными сетями, согласно договору безвозмездного хранения ООО «ДОНРЕКО» осуществляется без взимания платы, т.е. фактически спорные водопроводные сети переданы ООО «ДОНРЕКО» в безвозмездное пользование.

Однако, Федеральным законом от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее – ФЗ «О водоснабжении и водоотведении») предусмотрены особенности 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.

Согласно ч. 1 ст. 41.1 ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» передача прав владения и (или) пользования сетями водопроводного хозяйства возможна или по договорам аренды, или по концессионным соглашениям, что исключает возможность передачи водопроводных сетей в безвозмездное пользование.

Кроме того, согласно ст. 8 Федерального закона от 29.07.1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ» проведение оценки объектов оценки является обязательным в случае вовлечения в сделку объектов оценки, принадлежащих полностью или частично РФ, субъектам РФ либо муниципальным образованиям.

Таким образом, презюмируется платность использования объектов публичной собственности.

В этой связи, передача объектов водопроводного хозяйства в безвозмездное пользование хозяйствующим субъектам может рассматриваться как предоставление имущественных льгот, которые позволяют их получателям не нести дополнительные финансовые затраты на приобретение таких объектов в собственность или в аренду – т.е. как преференцию.

Согласно ст. 4 ФЗ "О защите конкуренции" государственная или муниципальная преференция - предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

В соответствии с ч.3 ст. 19 ФЗ "О защите конкуренции" государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа. В то же время в Ростовское УФАС России не поступало заявление от МУ «ОЖКХ г. Зверево» о дачи согласия на предоставление ООО «ДОНРЕКО» преференции в виде передачи в безвозмездное пользование спорных водопроводных сетей.

В соответствии со ст. 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 (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Таким образом, в действиях МУ «ОЖКХ г. Звереве», выразившихся в фактической передаче спорных водопроводных сетей ООО «ДОНРЕКО» в безвозмездное пользование по средством заключения с ООО «ДОНРЕКО» договора безвозмездного хранения, содержится нарушение ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч.1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное учреждение «Отдел жилищно-коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи г. Звереве» нарушившим ч.1 ст. 15, ч.ч. 1,3 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать Муниципальному учреждению «Отдел жилищно-коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи г. Звереве» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

- распорядиться имуществом, указанным в договоре № 1 безвозмездного хранения имущества с правом эксплуатации от 01.11.2013 г., заключённом с ООО «Донская региональная компания», в соответствии с требованиями ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

Председатель Комиссии

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

В.Л. Частников

Д.С. Колядинцева

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

ПРЕДПИСАНИЕ № 911/04

О прекращении нарушения антимонопольного законодательства

«14» октября 2014 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председатель Комиссии Коренченко К.А., Члены Комиссии: Частников В.Л., Колядинцева Д.С.

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции») на основании своего решения от 14.10.2014 г. по делу № 999/04 о нарушении Муниципальным учреждением «Отдел жилищно-коммунального хозяйства, строительства, транспорта и связи г. Зверево» (346311, Ростовская область, г. Зверево, ул. Обухова, 14; далее по тексту – МУ «Отдел ЖКХ, строительства, транспорта и связи г. Зверево») ч.1 ст. 15, ч.ч.1,3 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

МУ «Отдел ЖКХ, строительства, транспорта и связи г. Зверево» **в срок до 15.01.2015 г.** прекратить нарушение ч.1 ст. 15, ч.ч.1,3 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключение договора № 1 безвозмездного хранения имущества с правом эксплуатации от 01.11.2013 г. с ООО «Донская региональная компания», в соответствии с которым последнему было передано следующее имущество: водопровод протяженностью 1805 м., местонахождение: Конец ул. Западная – ул. Пригородная (вся); водопровод протяженностью 1770 м., местонахождение: начало ул. Чапаева (т. №6 по ул. Чапаева), завершение ул. Чапаева (т. № 9); водопровод протяженностью 2212 м., местонахождение: начало от угла пересечения ул. Обухова и ул. Макаренко (т. № 10), окончание по ул. Макаренко (т. № 46); водопровод протяженностью 1811 м., местонахождение: начало Обухова, 14 по ул. Космонавтов, окончание ул. Лермонтова д. 10-12 (т. № 83), а именно:

- распорядиться имуществом, указанным в договоре № 1 безвозмездного хранения имущества с правом эксплуатации от 01.11.2013 г., заключённом с ООО «Донская региональная компания», в соответствии с требованиями ст. 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении".

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

В.Л. Частников

Д.С. Колядинцева

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

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.