

АЯ-06/3199 от 22.03.2021 г.

Решением по делу №016/01/15-909/2020 Исполнительный комитет Осиновского сельского поселения (далее-Исполнительный комитет) признан нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» что выразилось в безвозмездной передаче Исполнительным комитетом объектов водоотведения без проведения торгов ООО «Водоканал Сервис» по договору № 1/20 от 01 ноября 2019 года, что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела №016/01/15-909/2020 Комиссией установлено, что между Исполнительным комитетом и ООО «Водоканал Сервис» заключён договор аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года объектов холодного водоснабжения и водоотведения без проведения конкурентных процедур.

Пунктом 3 указанного решения Комиссия пришла к выводу о необходимости передать материалы дела должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о выдаче предупреждения Исполнительному комитету о расторжении договора аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года и возврата переданных по данному договору объектов водоснабжения и водоотведения в муниципальную казну.

Татарстанское УФАС России, изучив договор аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года, заключённый между Исполнительным комитетом и ООО «Водоканал Сервис», на основании материалов дела №016/01/15-909/2020 приходит к следующим выводам.

01 декабря 2020 года между Исполнительным комитетом и ООО «Водоканал Сервис» заключён договор аренды №04/20, согласно пункту 1.1 которого Арендодатель (Исполнительный комитет) обязуется предоставить в аренду за обусловленную настоящим Договором плату оборудование, указанное в приложении №1, являющееся неотъемлемой частью настоящего договора, а Арендатор (ООО «Водоканал Сервис») обязуется принять в аренду принадлежащее Арендодателю на праве собственности оборудование.

Согласно приложению №1 к договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года Исполнительный комитет передал ООО «Водоканал Сервис» в аренду следующее оборудование:

КНС (модульное здание), расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, квартал 25-1;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.3, кадастровый номер <...> :20:080803:1070;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.5, кадастровый номер <...> :20:080803:1065;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.2, кадастровый номер <...> :20:080803:1079;

Наружные сети канализации для 159-ти квартир жилого дома и 119-ти квартир жилого дома, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.1, д.2, кадастровый номер <...> :20:000000:2494;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.3, кадастровый номер <...> :20:080803:807;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.1, кадастровый номер <...> :20:080803:900;

Сети канализации к жилым домам №1 по ул. Спортивная, №4, 6 по ул. Гайсина, кадастровый номер <...> :20:080301:412;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.5, кадастровый номер <...> :20:080803:1081;

Сети канализации, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.7, кадастровый номер <...> :20:080803:2249;

Сети канализации, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.8, кадастровый номер <...> :20:080803:2253;

Сети канализации, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.4, кадастровый номер <...> :20:080803:2262;

Канализационная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Спортивная, д.2, кадастровый номер <...> :20:080803:2877;

КНС (нежилое строение), расположенное по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, примерно в 26 м. от д.19 по ул. 40 лет Победы, кадастровый номер <...> :20:080110:1679;

Насос, расположенный по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Юбилейная;

Яма выгребная, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Шуравина;

Сети канализации к жилому дому, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. 40 лет Победы, д.14, кадастровый номер <...> :20:000000:2290;

Сети канализации к жилому дому, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.11, кадастровый номер <...> :20:080803:2636;

Напорный канализационный коллектор, расположенный по адресу: Зеленодольский район, п. Ореховка, д.2;

КНС-1, расположенная по адресу: Зеленодольский район, п. Ореховка, д.2;

КНС, расположенная по адресу: Зеленодольский район, п. Ореховка, д.2;

Водозаборная скважина, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, примерно в 25 м. от дома №1 по ул. Майская по направлению на восток;

Водопроводная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.3, кадастровый номер <...> :20:080803:1069;

Водопроводная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.5, кадастровый номер <...> :20:080803:1068;

Водопроводная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д. 2, кадастровый номер <...> :20:080803:1076;

Наружные сети водопровода для 159-ти квартирного жилого дома и 119-ти квартирного

жилого дома, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.1, д.2, кадастровый номер <...> :20:170101:132;

Водопроводная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.3, кадастровый номер <...> :20:080803:802;

Водопроводная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.1, кадастровый номер <...> :20:080803:912;

Сети водопровода к жилым домам №1 по ул. Спортивная, №4, №6 по улице Гайсина, кадастровый номер <...> :20:083001:413;

Водопроводная сеть, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.5, кадастровый номер <...> :20:080803:1082;

Сети водоснабжения, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.7, кадастровый номер 16:20:080803:2246;

Сети водоснабжения, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.8, кадастровый номер 16:20:080803:2254;

Сети водоснабжения, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Садовая, д.4, кадастровый номер 16:20:080803:2251;

Сети водоснабжения, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Спортивная, д.2, кадастровый номер <...> :20:080803:2876;

Водопроводная сеть к жилому дому, расположенная по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. 40 лет Победы, д.14, кадастровый номер <...> :20:000000:2290;

Сети водоснабжения к жилому дому, расположенные по адресу: Зеленодольский район, с. Осиново, ул. Гайсина, д.11, кадастровый номер <...> :20:080803:2628.

Согласно пункту 2.1 договора аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года настоящий договор вступает в силу с даты подписания и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств. Согласно пункту 5.2 указанного договора ежемесячная арендная плата за пользование Арендатором Имуществом по настоящему договору составляет 3000 рублей с НДС.

Учитывая, что обязательства сторон, прописанные в договоре аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года не позволяют определить срок окончания их исполнения, договор аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года фактически заключён на неопределённый срок.

Таким образом, согласно договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года Исполнительный комитет передал ООО «Водоканал Сервис» объекты водоснабжения и водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, без проведения конкурентных процедур на неопределённый срок.

Согласно части 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее- ГК РФ) собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

В то же время, частью 3 статьи 212 ГК РФ предусмотрено, что законом могут устанавливаться особенности приобретения и прекращения прав владения, пользования и распоряжения имуществом, в том числе находящимся в государственной собственности.

Указанная передача объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности, не соответствует Федеральному закону от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) и Федеральному закону от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее- Закон о водоснабжении и водоотведении).

В соответствии с частью 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.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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.

В соответствии с частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении 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 5 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Таким образом, объекты водоснабжения и водоотведения, переданные Исполнительным комитетом ООО «Водоканал Сервис» по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года без проведения конкурентных процедур на неопределённый срок, могли быть переданы исключительно по результатам проведения открытого конкурса на право заключения концессионного соглашения или договора аренды (в зависимости от даты ввода в эксплуатацию объектов водоснабжения).

В соответствии с частью 2 статьи 41.2 Закона о водоснабжении договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 статьи 41.1 настоящего Федерального закона, должен включать в себя условие о сроке действия договора аренды. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" концессионное соглашение должно включать в себя условие о сроке действия концессионного соглашения.

Таким образом, действующее законодательство обязывает стороны договора аренды (концессионного соглашения) объектов холодного водоснабжения и водоотведения согласовать срок действия договора аренды (концессионного соглашения). Заключение договора аренды (концессионного соглашения) объектов холодного водоснабжения и водоотведения на неопределённый срок действующим законодательством не предусмотрено.

В ходе рассмотрения дела №016/01/15-909/2020 Комиссия проверила возможность заключения договора аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года без проведения конкурентных процедур в порядке пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, согласно которому заключение договоров аренды муниципального имущества без проведения торгов может быть осуществлено 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.

Так, в ходе рассмотрения дела №016/01/15-909/2020 Комиссия установила, что 01 ноября 2019 года между Исполнительным комитетом и ООО «Водоканал Сервис» заключён договор №1/20 безвозмездного пользования оборудованием. По указанному договору Исполнительный комитет передал во владение и пользование ООО «Водоканал Сервис» те же объекты водоснабжения и водоотведения, которые впоследствии передал ООО «Водоканал Сервис» по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года.

Комиссией также установлено, что канализационные сети (кадастровый номер <...> :20:000000:3352) и водопроводные сети (кадастровый номер <...> :20:000000:3367) принадлежат ООО «Татстройка» на праве собственности. Согласно позиции ООО «Водоканал Сервис», которой ООО «Водоканал Сервис» придерживалось в ходе рассмотрения дела №016/01/15-909/2020, указанные водопроводные и канализационные сети технологически связаны с водопроводными и канализационными сетями, расположенными в микрорайоне Радужный (это рассматриваемые объекты холодного водоснабжения и водоотведения, переданные Исполнительным комитетом по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года).

30 октября 2019 года между ООО «Татстройка» (Арендодатель) и ООО «Водоканал Сервис» (Арендатор) заключён договор аренды сетей холодного водоснабжения и водоотведения, согласно которому ООО «Татстройка» передало, а ООО «Водоканал Сервис» приняло в аренду:

- водопроводные сети, кадастровый номер <...> :20:000000:3367;

- канализационные сети, кадастровый номер <...> :20:000000:3352.

Указанное обстоятельство, по мнению ООО «Водоканал Сервис», позволило Исполнительному комитету передать ООО «Водоканал Сервис» водопроводные и канализационные сети, расположенные в микрорайоне Радужный, без проведения конкурентных процедур по договору безвозмездного пользования оборудованием № 1/20 от 01 ноября 2019 года как лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения.

В ходе рассмотрения дела №016/01/15-909/2020 ООО «Водоканал Сервис» представило Комиссии соглашение о расторжении договора аренды сетей холодного водоснабжения и водоотведения от 30 октября 2019 года, датированное 26 декабря 2019 года, согласно которому договор аренды сетей холодного водоснабжения и водоотведения от 30 октября 2019 года считается расторгнутым досрочно по соглашению сторон с момента подписания настоящего соглашения.

Таким образом, с 26 декабря 2019 года договор аренды сетей холодного водоснабжения и водоотведения от 30 октября 2019 года прекратил своё действие.

Также в ходе рассмотрения дела №016/01/15-909/2020 Комиссией установлено, что 11 сентября 2019 года договор безвозмездного пользования оборудованием №1/20 от 01 ноября 2019 года расторгнут. Представлено соглашение о расторжении указанного договора.

Определением об отложении дела №016/01/15-909/2020 от 26 января 2021 года (исх.№АЯ-06/860 от 28.01.2021) Комиссия запросила у ООО «Водоканал Сервис» все договоры, заключённые между ООО «Водоканал Сервис» и ООО «Татстройка» в 2020-2021 годах (пункт 4.1 Определения).

До заседания Комиссия, которое состоялось 09 февраля 2021 года, ООО «Водоканал Сервис» запрашиваемых договоров не представило. На заседании Комиссии, которое состоялось 09 февраля 2021 года, представитель ООО «Водоканал Сервис» пояснил, что в 2020-2021 годах между ООО «Водоканал Сервис» и ООО «Татстройка» какие-либо договоры не заключались, кроме договоров по транспортировке воды и транспортировке сточных вод (договор №2/20 по транспортировке холодной воды и договор №3/20 по транспортировке сточных вод).

Таким образом, к моменту заключения договора аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года между Исполнительным комитетом и ООО «Водоканал Сервис» последнее не обладало правами владения и пользования сетью инженерно-технического обеспечения, которая технологически связана с водопроводными и канализационными сетями, расположенными в микрорайоне Радужный и которые Исполнительный комитет передал ООО «Водоканал Сервис» по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года. Следовательно, Исполнительный комитет был не вправе передавать ООО «Водоканал Сервис» объекты холодного водоснабжения и водоотведения без проведения конкурентных процедур по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года в порядке пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Следует отметить, что договоры по транспортировке холодной воды и транспортировке сточных вод являются разновидностью договора возмездного оказания услуг и не предполагают передачу прав владения и пользования, поэтому наличие таких договоров не является основанием для передачи муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения в порядке пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

В пункте 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ №2 от 04 марта 2021 года указано, что угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в частях 1–3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действие Исполнительного комитета, выразившееся в передаче ООО «Водоканал Сервис» объектов холодного водоснабжения и водоотведения по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года без проведения конкурентных процедур на неопределённый срок, содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции 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 либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти,

органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействии), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьёй 39.1 Закона о защите конкуренции, в связи с наличием в действии Исполнительного комитета, выразившимся в передаче ООО «Водоканал Сервис» объектов холодного водоснабжения и водоотведения по договору аренды №04/20 от 01 декабря 2020 года без проведения конкурентных процедур на неопределённый срок, признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Татарстанское УФАС России предупреждает Исполнительный комитет о необходимости прекращения нарушения антимонопольного законодательства путём:

-прекращения прав владения и пользования ООО «Водоканал Сервис» объектами водоснабжения и водоотведения, переданными по договору №04/20 от 01 декабря 2020 года, с обязательным соблюдением прав граждан и иных лиц, являющихся потребителями коммунальных услуг;

-возврата указанных объектов водоснабжения и водоотведения во владение и пользование Осиновского сельского поселения Зеленодольского муниципального района Республики Татарстан.

Предупреждение должно быть исполнено в течение 10 дней с момента получения.

Об исполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан в течение трех дней со дня его исполнения, но не позднее окончания срока, установленного для его исполнения, представив подтверждающие документы.

<...>