



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ
О ПРИВЛЕЧЕНИИ В КАЧЕСТВЕ ОТВЕТЧИКОВ ПО ДЕЛУ № 12/2016**

20 декабря 2016 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ Свердловского УФАС России от 26.09.2016 № 326) в составе:

Председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя управления;
члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;
<...> – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти;

При участии в качестве:

заявителя - Свердловский филиал ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» (620075, г. Екатеринбург, ул. Кузнечная, 92, ГСП-086). Представитель – <...> (доверенность от 26.05.2016).

ответчика - МУП «Пригородный водоканал» (622912, Свердловская область, район Пригородный, пос. Новоасбест, ул. Анатольская, 39/1). Явка не обеспечена;

заинтересованных лиц:

- Администрация Горноуральского городского округа (622001, Свердловская область, ул. Красноармейская, 46, г. Нижний Тагил). Явка не обеспечена;

- МУП «Пригородная управляющая компания» (622936, Свердловская область, район Пригородный, с. Покровское, ул. Советская, 74). Явка не обеспечена;

рассмотрев в рамках гл. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 12/2016 по признакам нарушения МУП «Пригородный водоканал» ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении с МУП «Пригородная управляющая компания» договора безвозмездной передачи недвижимого имущества от 31.12.2014 № 1, без проведения торгов,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 12/2016 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено Приказом от 26.09.2016 № 326.

Определениями от 27.09.2016, от 02.11.2016 назначено к рассмотрению на 02.11.2016, на 20.12.2016 соответственно.

Основанием для возбуждения дела в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции послужило обращение Свердловского филиала ОАО «ЭнергосбыТ Плюс» (вх. № 01-11302 от 18.07.2016) о нарушении Администрацией Горноуральского городского

округа антимонопольного законодательства, выразившихся в передаче муниципального имущества - объектов централизованного водоснабжения и водоотведения без проведения конкурса.

Оценив в соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции полученные и исследованные в порядке ст. 25, ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 названного Закона доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из Закона о защите конкуренции и иных федеральных законов, регулирующих отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Законом о защите конкуренции, в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1, определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

В ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон о местном самоуправлении) под **органами местного самоуправления** понимаются избираемые непосредственно населением и (или) образуемые представительным органом муниципального образования органы, наделенные собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Согласно ч. 1 ст. 34 Закона о местном самоуправлении структуру органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольно-счетный орган муниципального образования, иные органы и выборные должностные лица местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

Под **вопросами местного значения** в ст. 2 Закона о местном самоуправлении понимаются вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией РФ и настоящим Федеральным законом осуществляется населением и (или) органами местного самоуправления самостоятельно. При этом **организация в границах городского округа тепло- и водоснабжения населения, водоотведения** в пределах полномочий, установленных законодательством РФ, отнесена в п. 4 ч. 1 ст. 16 Закона о местном самоуправлении к вопросам местного значения городского округа.

Местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), согласно ч. 1 ст. 37 Закона о местном самоуправлении, наделяется уставом муниципального образования полномочиями по решению вопросов местного значения.

В соответствии со ст. 19 Устава Горноуральского городского округа (принят решением Думы МО Пригородный район от 19.05.2005 № 14/1, в ред. от 10.03.2016 года № 72/1), далее – Устав ГГО), структуру органов местного самоуправления составляют:

- Дума городского округа;
- Глава городского округа;

- Администрация (исполнительно-распорядительный орган местного самоуправления) городского округа;
- Контрольный орган городского округа.

Органы местного самоуправления городских округов в соответствии с п. 4.3 ч. 1 ст. 17 Закона о местном самоуправлении в целях решения вопросов местного значения обладают полномочиями в сфере **водоснабжения и водоотведения**, предусмотренными Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении и водоотведении).

Согласно ст. 30 Устава ГГО, к полномочиям администрации городского округа относится организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и **водоснабжения** населения, **водоотведения**, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации (п.4), управление имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа (п.46).

В соответствии с п. 1 и п. 2 ст. 209 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. 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.

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество (п. 1 ст. 113 ГК РФ). Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится в государственной или муниципальной собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (п. 2 ст. 113 ГК РФ).

Государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит **на праве хозяйственного ведения**, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с настоящим Кодексом (ст. 294 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 299 ГК РФ, право хозяйственного ведения или право оперативного управления имуществом, в отношении которого собственником принято решение о закреплении за унитарным предприятием или учреждением, возникает у этого предприятия или учреждения с момента передачи имущества, если иное не установлено законом и иными правовыми актами или решением собственника.

Постановлением Администрации Горноуральского городского округа от 11.06.2013 № 1281 «О передаче имущества в хозяйственное ведение Муниципальному унитарному предприятию «Пригородный водоканал», Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям Администрации Горноуральского городского округа были переданы в хозяйственное ведение МУП «Пригородный водоканал» объекты централизованного водоснабжения и водоотведения.

Постановлением Администрации Горноуральского городского округа от 12.09.2014 № 2480 «О закреплении скважины на праве хозяйственного ведения за Муниципальным унитарным предприятием «Пригородный водоканал», Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям Администрации Горноуральского

городского округа была закреплена на праве хозяйственного ведения скважина, расположенная по адресу: Свердловская область, Пригородный район, село Покровское, в районе теплового пункта по улице Майская, 19А.

В соответствии с п. 2 ст. 295 ГК РФ предприятие **не вправе** продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

Закон о водоснабжении и водоотведении Федеральным законом от 07.05.2013 № 103-ФЗ (далее – ФЗ № 103) был дополнен главой 7.1, которая устанавливает особенности передачи прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, расторжения договоров аренды централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и ответственность сторон.

Согласно абз. 2 ст.5 ФЗ № 103, ч.ч. 1-7 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении вступают в силу со дня официального опубликования настоящего Федерального закона (опубликован на официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - **08.05.2013**).

В соответствии с ч. 1 ст. 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении, 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 настоящего Федерального закона.

В соответствии со ст. 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 предоставления указанных прав.

В соответствии с п. 1 ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного

ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

Таким образом, заключение любых договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, должно осуществляться в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции. При этом исключения, установленные частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, распространяются на заключение договоров в отношении государственного и муниципального имущества, указанного в части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, согласно ч. 2 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, указанный в части 1 настоящей статьи порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, **законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях**, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Постановлением Администрации Горноуральского городского округа от **25.12.2014 № 3535** «О заключении договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом муниципальным унитарным предприятием «Пригородный водоканал», Администрация Горноуральского городского округа постановила **«дать согласие муниципальному унитарному предприятию «Пригородный водоканал» на заключение с муниципальным унитарным предприятием «Пригородная управляющая компания» договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом**, указанным в приложении к настоящему постановлению, при соблюдении условий, предусмотренных статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Одновременно с вышеназванным актом, Администрация Горноуральского городского округа издает Постановление Администрации Горноуральского городского округа от **25.12.2014 № 3535** «О заключении договора аренды муниципального имущества муниципальным унитарным предприятием «Пригородный водоканал», в котором принимает решение: **«дать согласие муниципальному унитарному предприятию «Пригородный водоканал» на заключение с муниципальным унитарным предприятием «Пригородная управляющая компания» договора аренды муниципального имущества**, указанного в приложении к настоящему постановлению, при соблюдении условий, предусмотренных статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По этой причине, между МУП «Пригородный водоканал» и МУП «Пригородная управляющая компания» был заключен договор безвозмездной передачи недвижимого имущества от 31.12.2014, по акту № 01 безвозмездного приема-передачи недвижимого имущества от 31.12.2014 были переданы объекты централизованного водоснабжения и водоотведения Горноуральского городского округа, срок действия договора безвозмездной передачи устанавливается на период с 01.01.2014 до 29.12.2015.

По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии,

обусловленном договором (п. 1 ст.689 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

К договору безвозмездного пользования соответственно применяются правила, предусмотренные статьей 607, пунктом 1 и абзацем первым пункта 2 статьи 610, пунктами 1 и 3 статьи 615, **пунктом 2 статьи 621**, пунктами 1 и 3 статьи 623 настоящего Кодекса (п. 2 ст. 689 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 621 ГК РФ, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (статья 610).

Вместе с тем, следует отметить, что Решением Арбитражного суда Свердловской области от 16.12.2015 по делу № А60-26329/2015 МУП «Пригородный водоканал» (ИНН 6623094449, ОГРН 1136623004462, 622912, Свердловская обл., район Пригородный, пос. Новоасбест, ул. Анатольская, 39/1) признано несостоятельным (банкротом), введена процедура банкротства – конкурсное производство.

Определением Арбитражного суда Свердловской области от 10.05.2016 по делу № А60-26329/2015 конкурсным управляющим утвержден <...> (ИНН <...>, СНИЛС <...>, <...>) член Ассоциации «Первая СРО АУ» (ИНН 5260111551, ОГРН1025203032150, адрес 109029, Москва, Скотопрогонная, 29/1, 607).

Согласно п. 2 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о несостоятельности (банкротстве), с даты принятия арбитражным судом решения о признании должника банкротом и об открытии конкурсного производства **прекращаются полномочия руководителя должника**, иных органов управления должника и собственника имущества должника - унитарного предприятия (за исключением полномочий общего собрания участников должника, собственника имущества должника принимать решения о заключении соглашений об условиях предоставления денежных средств третьим лицом или третьими лицами для исполнения обязательств должника).

Частью 1 статьи 129 Закона о несостоятельности (банкротстве), с даты **утверждения конкурсного управляющего** до даты прекращения производства по делу о банкротстве, или заключения мирового соглашения, или отстранения конкурсного управляющего **он осуществляет полномочия руководителя** должника и иных органов управления должника, а также собственника имущества должника - унитарного предприятия в пределах, в порядке и на условиях, которые установлены настоящим Федеральным законом.

Вместе с тем, дополнительным соглашением от 11.04.2016 № 2 договор безвозмездной передачи недвижимого имущества от 31.12.2014 № 1 был продлен по 27.12.2017, подписанный <...>, который трактуется в дополнительном соглашении как исполнительным директором МУП «Пригородный водоканал».

Следовательно, в силу п. 1 ст. 168 ГК РФ, сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Согласно ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В п. 18 ст. 4 Закона о защите конкуренции под **соглашением** понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В ст. 4 Закона о защите конкуренции факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Указанная норма содержит определение такого соглашения, которое подлежит применению при оценке правонарушения в сфере антимонопольного законодательства. Положения ст. ст. 154, 160, 432, 434 ГК РФ в этом случае не применяются (Постановление Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009).

Вместе с тем, в отсутствие возможности определить содержание устного соглашения путем оценки буквального значения содержащихся в его условиях слов и выражений, а также путем сопоставления его условий согласно ст. 431 ГК РФ выясняется действительная общая воля сторон с учетом цели соглашения. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая последующее поведение сторон.

В удовлетворение обращения МУП «Пригородный водоканал» Администрация Горноуральского городского округа вынесла два постановления (Постановление Администрации Горноуральского городского округа от **25.12.2014 № 3535** «О заключении договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом муниципальным унитарным предприятием «Пригородный водоканал»; Постановление Администрации Горноуральского городского округа от **25.12.2014 № 3535** «О заключении договора аренды муниципального имущества муниципальным унитарным предприятием «Пригородный водоканал»), сущность которых допускает заключение договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом либо договора аренды с конкретным хозяйствующим субъектом, а именно с МУП «Пригородная управляющая компания», в чем проявляются признаки нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции, и дальнейшее поведение сторон, выразившееся в заключении договора безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

В соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В ст. 4 Закона о защите конкуренции под **конкуренцией** понимается 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 (п. 7); под **товарным рынком** - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4); под **товаром** - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п. 1).

Согласно ч. 3 ст. 42 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия установит, что признаки нарушения антимонопольного законодательства содержатся в действиях (бездействии) иного лица, чем ответчик по делу, комиссия привлекает такое лицо в качестве ответчика по делу.

Согласно п. 1 и п. 2 ч. 1.1 ст. 47 Закона о защите конкуренции Комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, в случае если в ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело, а также в случае, если в качестве ответчика по делу привлекается лицо, ранее участвовавшее в деле в ином статусе.

В соответствии с частями 1, 2, 5 ст. 47 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Привлечь в качестве ответчиков:

- Администрацию Горноуральского городского округа (622001, Свердловская область, ул. Красноармейская, 46, г. Нижний Тагил);
- МУП «Пригородная управляющая компания» (622936, Свердловская область, район Пригородный, с. Покровское, ул. Советская, 74).

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>