

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 02-07/24
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ
НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

20 февраля 2024 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) рассмотрены материалы, поступившие из Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области, по вопросу соответствия действий Администрации Магнитского городского поселения Кусинского муниципального района Челябинской области (далее — Администрация) по передаче во временное пользование муниципального имущества — объектов водоснабжения и водоотведения требованиям действующего законодательства.

В ходе рассмотрения документов и материалов, представленных Администрацией в Челябинское УФАС России, установлено следующее.

Срок действия концессионного соглашения, заключенного в отношении объектов водоснабжения и водоотведения, закончился 22.01.2023.

Администрацией в 2023 году проведено 3 открытых конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения (извещения № 22000026450000000017, № 22000026450000000022, № 22000026450000000028, на официальном сайте торгов по адресу <https://torgi.gov.ru>). Конкурсы признаны несостоявшимися по причине отсутствия заявок на участие в них.

Письменных обращений и инициативы от хозяйствующих субъектов по вопросу передачи прав на объекты водоснабжения и водоотведения в адрес Администрации не поступало.

Комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций Кусинского муниципального района 09.10.2023 принято решение о признании сложившейся в Магнитском городском поселении ситуации с водоснабжением и водоотведением как угрозы возникновения чрезвычайной ситуации, в результате чего комиссией рекомендовано заключить договор с обслуживающей организацией, а также повторно объявить открытый конкурс.



Распоряжением от 22.11.2023 № 528 «О заключении договора аренды в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Магнитского городского поселения» принято решение о заключении с ООО «Тепловые сети» договора аренды в отношении объектов водоснабжения и водоотведения Магнитского городского поселения.

С учетом изложенного, между Администрацией и ООО «Тепловые сети» 27.11.2023 заключен договор аренды муниципального имущества: объекты водоснабжения и водоотведения Магнитского городского поселения (далее – договор аренды).

При этом договором аренды предусмотрено, что срок аренды определяется с 01.12.2023 по 25.11.2024.

Сведения и документы, подтверждающие проведение торгов на заключение договора аренды либо возможность передачи муниципального имущества без проведения торгов, Администрацией не представлены, антимонопольным органом не получены.

Из представленных Администрацией документов и пояснений (исх. № 35 от 16.01.2024) следует, что целью заключения договора аренды является бесперебойное предоставление населению питьевой воды и своевременное устранение аварийных ситуаций, следовательно, указанные действия Администрации являются вынужденной мерой реагирования, поскольку конкурсы на заключение концессионного соглашения были признаны несостоявшимися.

При этом, одновременно с заключением договора аренды Администрацией принято решение о проведении конкурса на право заключения концессионного соглашения в отношении объектов водоснабжения и водоотведения (извещение № 22000026450000000030). Данный конкурс также признан несостоявшимся по причине отсутствия заявок на участие в нем.

Согласно части 1 статьи 41.1 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее – Закон о водоснабжении) 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.

Договор аренды систем и (или) объектов, указанных в **части 1 статьи 41.1** Закона о водоснабжении, 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 данным федеральным законом особенностей и на условиях, предусмотренных конкурсной документацией, а также в заявке на участие в конкурсе, поданной участником торгов, с которым заключается договор (**часть 6 статьи 41.1** Закона о водоснабжении).

В соответствии с **частью 3 статьи 41.1** Закона о водоснабжении 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).

Согласно части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях, а в отношении объектов теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, отдельных объектов таких систем также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, права на объекты водоснабжения, водоотведения, дата ввода в эксплуатацию которых более 5 лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта и (или) системы из числа указанных выше объектов и (или) систем не может быть определена, могут быть переданы только по концессионному соглашению, заключенному по итогам проведения конкурентных процедур, за исключением случаев, установленных действующим законодательством.

В силу изложенного, специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, в сфере концессионных отношений и подлежащими исполнению органами власти и органами местного самоуправления, установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования объектами водоснабжения, водоотведения, в соответствии с которым передача таких объектов возможна исключительно по концессионным соглашениям.

На основании документов, представленных Администрацией в Челябинское УФАС России установлено, что муниципальное имущество - объекты водоснабжения, водоотведения находятся на балансе Администрации, при этом в отношении отдельных объектов (более 50 % балансовой стоимости всех объектов) зарегистрировано право муниципальной собственности; дата ввода в эксплуатацию указанных объектов – 1950, 1967 годы.

Следовательно, муниципальное имущество - объекты водоснабжения, водоотведения, могут быть переданы во владение и (или) пользование только по концессионному соглашению.

Сведения и документы, подтверждающие возможность законной передачи муниципального имущества путем заключения договора аренды, Администрацией не представлены, антимонопольным органом не получены.

Таким образом, в рассматриваемом случае действиями Администрации по передаче муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения путем принятия Распоряжения от 22.11.2023 № 528 и заключения договора аренды могут создаваться преимущественные условия осуществления предпринимательской деятельности отдельному хозяйствующему субъекту (ООО «Тепловые сети») ввиду предоставления

муниципального имущества в отсутствие конкурентных процедур и с нарушением требований действующего законодательства, ограничения доступа на товарный рынок.

Следует отметить, что принятие Комиссией по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций Кусинского муниципального района решения от 09.10.2023 не является основанием для совершения действий, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации, ввиду заключения договора аренды.

Согласно части 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, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам, ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

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.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что одним из признаков ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Положения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции направлены, в том числе на защиту неопределенного круга лиц.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества. Передача прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества на конкурентной основе позволяет обеспечить равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных в приобретении прав владения и

(или) пользования в отношении данного имущества лиц и препятствует ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства" при наличии спора о соответствии [статье 15](#) Закона о защите конкуренции правовых актов, решений, действий (бездействия) антимонопольный орган должен доказать факт недопущения, ограничения, устранения конкуренции либо установить угрозу наступления таких последствий на определенном товарном рынке, в том числе в результате нарушения прав и законных интересов отдельных участников рынка, создания для них конкурентных преимуществ или препятствий в конкуренции на товарных рынках.

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, в частности в случаях установления органами публичной власти и иными указанными в данной норме лицами запретов (введения ограничений) в отношении осуществления отдельных видов деятельности или производства определенных видов товаров, установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Действия Администрации по принятию Распоряжения от 22.11.2023 № 528 и передаче муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения в аренду ООО «Тепловые сети» путем заключения договора аренды, в нарушение частей 1, 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении приводят и (или) могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции путем создания преимущественных условий осуществления деятельности хозяйствующему субъекту, что противоречит пункту 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 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 (бездействия), 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 (далее - предупреждение).

В связи с наличием в рассматриваемых действиях Администрации по принятию Распоряжения от 22.11.2023 № 528 и передаче муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения в аренду ООО «Тепловые сети» путем заключения договора аренды, признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает Администрацию о необходимости прекращения действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, и принятия мер

по устранению последствий такого нарушения **в срок до 30 октября 2024 года** путем:

1) отмены Распоряжения от 22.11.2023 № 528, которым принято решение о передаче муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения в аренду ООО «Тепловые сети» путем заключения договора аренды;

2) принятия мер по возврату муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения, переданных в аренду ООО «Тепловые сети» по договору аренды, в муниципальную казну;

3) принятия мер, направленных на устранение причин и условий нарушения антимонопольного законодательства, путем обеспечения соблюдения требований антимонопольного законодательства при предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества – объектов водоснабжения, водоотведения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих отмену Распоряжения от 22.11.2023 № 528, принятие мер по возврату муниципального имущества в муниципальную казну, в том числе уведомление ООО «Тепловые сети» о намерении принять меры по возврату муниципального имущества; актов, направленных на принятие мер в целях предоставления муниципального имущества с соблюдением требований действующего законодательства, а также сведения о хозяйствующих субъектах, которым предоставлено в пользование муниципальное имущество с приложением следующих надлежащим образом заверенных копий документов и информации: решений, распоряжений, иных актов о проведении торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении данного имущества, с приложением извещения о проведении торгов (с указанием сайта и даты размещения), протоколов, составленных при их проведении, договоров, предусматривающих переход прав владения (пользования) в отношении имущества, иные документы, подтверждающие основания передачи имущества в пользование, **в случае** принятия решения о предоставлении во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам муниципального имущества без проведения торгов).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель

<...>

Исп.<...>, тел.8(351) 265-93-79

2024-2797