Общество с ограниченной ответственностью "Марёвский водоканал" 175350, Новгородская область, с. Марёво, ул. Советов, дом 46 marvodokanal@mail.ru

Администрация Марёвского муниципального округа 175350, Новгородская область, с. Марёво, ул. Советов, дом 27 buh@marevoadm.ru

Общество с ограниченной ответственностью "ТНС энерго Великий Новгород" 173009, Великий Новгород, ул. Псковская, дом 13 sekr@novgorod.tns-e.ru

Прокуратура Марёвского района 175350, Новгородская область, с. Марёво, ул. Советов, дом 70

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 053/01/15-675/2023

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

25 января 2024 года Великий Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

<...>– заместителя руководителя Управления – начальника отдела антимонопольного контроля

членов Комиссии:

<...> - главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления,

<...>- ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления,

при участии от Администрации Марёвского муниципального округа – главы Марёвского муниципального <...>,

рассмотрев дело № 053/01/15-675/2023 по признакам нарушения Администрацией Марёвского муниципального округа пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьёй 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Новгородское УФАС России (далее – Управление) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «ТНС энерго Великий Новгород» (далее – заявитель, Общество, ООО «ТНС энерго Великий Новгород») и материалы проверки прокуратуры Марёвского района по вопросу нарушения Администрацией Марёвского муниципального округа (далее – Администрация) антимонопольного законодательства.

Из заявления усматривается, что в адрес ООО «ТНС энерго Великий Новгород» от ООО «Марёвский водоканал» поступило письмо от 01.11.2022 № 1 о заключении договора электроснабжения с 01.11.2022. В качестве документа, подтверждающего право владения и пользования ООО «Марёвский водоканал» объектами водоснабжения и водоотведения, представлена копия договора аренды объектов водоснабжения и водоотведения от 11.11.2022 № 3/2022, заключённого между Администрацией Марёвского муниципального округа и ООО «Марёвский водоканал». В соответствии с пунктом 1.7 договора срок аренды составляет 30 дней с момента подписания договора. Если до окончания срока действия договора ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора, договор считается продлённым на тот же срок или до заключения концессионного соглашения. В адрес Общества Администрация 01.12.2022 направила письмо с просьбой продлить договор с ООО «Марёвский водоканал» по предоставлению услуг электроснабжения на объекты водопроводного хозяйства до заключения концессионного соглашения. По мнению ООО «ТНС энерго Великий Новгород» действия Администрации содержат признаки нарушения статей 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с чем Общество просит провести проверку по указанным фактам.

Поскольку Управлением в ходе рассмотрения заявлений в действиях Администрации по передаче муниципального имущества водопроводного хозяйства в аренду ООО «Марёвский водоканал» были выявлены признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, 31.01.2023 Управлением Администрации Марёвского муниципального округа было выдано предупреждение, которым Администрация была предупреждена о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, и с этой целью Администрации было необходимо провести конкурентную процедуру передачи прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения в соответствии с положениями Закона о концессионных соглашениях.

Срок исполнения предупреждения был установлен до 30.04.2023.

Письмом от 28.04.2023 № М08-1416-И Администрация ходатайствовала о продлении срока исполнения предупреждения от 31.01.2023 № 312/02 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее – предупреждение).

Письмом от 28.04.2023 № ОВ/1689/23 Управление приняло решение о продлении Администрации Марёвского муниципального округа срока для выполнения предупреждения от 31.01.2023 (исх. № 312/02 от 31.01.2023) до 31.10.2023.

Письмом от 31.10.2023 № М08-3636-И Администрация просила продлить срок исполнения предупреждения до 01.07.2024 года.

Таким образом, предупреждение не исполнено.

В соответствии со статьёй 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, либо о ликвидации или принятии мер по прекращению осуществления видов деятельности унитарного предприятия, которое создано или осуществляет деятельность с нарушением требований настоящего Федерального закона (далее - предупреждение).

Приказом № 101/23 от 15.11.2023 в отношении Администрации Марёвского муниципального округа возбуждено дело № 053/01/15-675/2023 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении данного дела Комиссией установлено следующее.

Распоряжением Администрации Марёвского муниципального округа от 14.11.2022 № 195-рг ООО «Марёвский водоканал» предоставлено в аренду муниципальное имущество водопроводного хозяйства сроком на 30 календарных дней с 01.11.2022 по 30.11.2022.

Из перечня объектов муниципального имущества водопроводного хозяйства, передаваемого в аренду ООО «Марёвский водоканал», следует, что все объекты были построены и введены в эксплуатацию в период с 1960 по 2002 годы, то есть более, чем пять лет назад.

11.11.2022 между Администрацией Марёвского муниципального округа и ООО «Марёвский водоканал» заключён договор аренды муниципального имущества № 3/2022 (далее – договор).

Согласно пункту 4.1 договора срок действия договора составляет 30 дней с момента его подписания. Если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора

настоящий договор считается продлённым на тот же срок или до заключения концессионного соглашения.

Из ответа Администрации Марёвского муниципального округа на запрос Управления следует, что муниципальное имущество водопроводного хозяйства распоряжением Администрации от 14.11.2022 № 195-рг передано в аренду ООО «Марёвский водоканал», которое является гарантирующей организацией в сфере холодного водоснабжения и водоотведения на территории муниципального округа. ООО «Марёвский водоканал» разрабатывает предложение для заключения концессионного соглашения с Администрацией. Перечень муниципального имущества для передачи в концессию размещён на официальном сайте Администрации и ГИС Торги.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) заключение любых договоров в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных данной статьей.

В силу части 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции указанный в части 1 данной 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.

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» (далее - Закон N 103-ФЗ) 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 Федеральном законом от 07.12.2011 N 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) и Федеральным законом от 27.07.2010 N 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее - Закон о теплоснабжении).

В соответствии с частью 1 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении передача прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения 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 Законом о водоснабжении и водоотведении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного частью 1 статьи 9 Закона о водоснабжении и водоотведении.

Согласно части 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 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 данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

При этом частью 33 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что договор аренды систем и (или) объектов, указанных в части 1 данной статьи, заключенный с нарушением требований, установленных частью 3 данной статьи, является ничтожным.

В силу изложенного специальными нормами законодательства Российской Федерации, регулирующими правоотношения в сфере водоснабжения, водоотведения, 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.

Таким образом, выбор способа передачи прав владения и (или) пользования объектами жилищно-коммунального назначения (аренда или концессионное соглашение) законодатель связывает с датой ввода указанных объектов в эксплуатацию. Данные требования исключают произвольный выбор органом власти и органом местного самоуправления формы конкурса и формы договора в отношении рассматриваемых объектов.

Согласно части 1 статьи 13 Федерального закона о концессионных соглашениях от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее - Закон 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, водоснабжения и водоотведения также случаев, предусмотренных статьями 51, 52, 52.1 Закона о концессионных соглашениях.

Закон о концессионных соглашениях предусматривает определенный перечень требований к содержанию и условиям концессионного соглашения. Круг отношений, регулируемых договором аренды и концессионным соглашением, различен. Предметом договора аренды является предоставлением объекта

аренды в пользование за плату. Предмет концессионного соглашения предполагает осуществление деятельности с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения и реконструкцию (создание) такого объекта в период его использования.

Порядок заключения концессионных соглашений определен главой 3 Закона о концессионных соглашениях. По общему правилу Закон о концессионных соглашениях предусматривает заключение концессионного соглашения по результатам конкурса.

В настоящее время (и на момент передачи в аренду) правовых оснований для передачи соответствующего имущества вне рамок законодательства о концессионных соглашениях не усматривается.

Пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что 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 является государственной или муниципальной преференцией.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 19 Закона о защите конкуренции не является государственной или муниципальной преференцией предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, проводимых в случаях, предусмотренных законодательством РФ.

Из совокупного применения данных норм следует, что передача отдельным хозяйствующим субъектам недвижимого имущества по договору аренды и иным договорам, предусматривающим переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, без проведения предусмотренной специальным законодательством процедуры является государственной или муниципальной преференцией.

Согласно части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции могут быть предоставлены на основании правовых актов федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации исключительно в целях: 1) обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях; 2) развития образования и науки; 3) проведения научных исследований; 4) защиты окружающей среды; 5) сохранения, использования, популяризации и государственной охраны объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации; 6) развития культуры, искусства и сохранения культурных ценностей; 7) развития физической культуры и спорта; 8) обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства; 9) производства сельскохозяйственной продукции; 10) социального обеспечения населения; 11) охраны труда; 12) охраны здоровья граждан; 13) поддержки субъектов малого и среднего

предпринимательства; 13.1) поддержки социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 года N 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»; 13.2) поддержки физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями и применяющих специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход»; 14) определяемых другими федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации и нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа (часть 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 7 части 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 (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), в том числе предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона.

Таким образом, действия Администрации, выразившиеся в передаче прав владения и (или) пользования системами и (или) объектами водоснабжения и (или) водоотведения без соблюдения правил, установленных законодательством о концессионных соглашениях содержат признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела представитель Администрации Марёвского муниципального округа Горкин С.И. не оспаривал факт допущенного нарушения и пояснил, что в настоящее время вопрос заключения концессионного соглашения находится в стадии подготовки документов. Администрация прорабатывает вопрос разработки документаци. Соответствующий договор заключён на разработку документации заключен. Срок исполнения обязательств по договору установлен до марта 2024 года. В настоящее время по иску прокуратуры Новгородской области договор аренды муниципального имущества водопроводного хозяйства, заключённый с ООО «Марёвский водоканал», решением Арбитражного суда Новгородской области признан ничтожным. Как сейчас обеспечивать население района водой, Администрация не знает.

Из представленных Администрацией Марёвского муниципального округа документов следует, что постановлением Администрации от 11.12.2023 № 504 расторгнут договор аренды муниципального имущества от 11.11.2022 № 3/2022 с ООО «Марёвский водоканал» с 07.12.2023. По акту приёма-передачи имущества от 11.12.2023 ООО «Марёвский водоканал» передал муниципальное имущество водопроводного хозяйства Администрации.

Между Администрацией и ООО «Эпицентр» 07.12.2023 заключён муниципальный контракт на оказание услуг № 60/1, предметом которого является оказание услуги по разработке финансово-экономической модели, разработке проекта концессионного соглашения, разработке конкурсной документации на передачу муниципального имущества в сфере водоснабжения в концессию. Договор действует до 28.02.2024 (п. 2.1 муниципального контракта).

Из проведенного анализа состояния конкуренции следует, что в 2022-2023 году на территории Маревского муниципального района на рынке оказания услуг по водоснабжению преимущественные условия были предоставлены для ООО «Маревский водоканал» ввиду передачи ему соответствующего имущества вне наличия на то правовых оснований.

На основании изложенного, Комиссия Новгородского УФАС России по рассмотрению дела № 053/01/15-675/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о наличии оснований для квалификации действий Администрации Марёвского муниципального округа как нарушающих требования пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>