ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

РЕШЕНИЕ

от 23 июня 2020 г. по делу N 10/01/15-58/2019

Резолютивная часть решения оглашена 08 июня 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 23 июня 2020 года.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее - Комиссия),

рассмотрев дело N 10/01/15-58/2019 по признакам нарушения в действиях "А" части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции),

установила:

В ФАС России поступили обращения АО "РА", поданные в интересах АО "К", от 06.06.2019 N 97608/19, от 10.06.2019 N 99437/19, от 18.06.2019 N 104036 с жалобой на действия "А", нарушающие требования антимонопольного законодательства при попытке АО "К" заключения концессионного соглашения на объекты водоснабжения и водоотведения, находящиеся в муниципальной собственности, в том числе в порядке частной инициативы.

На территории муниципального образования "Город Киров" с 2003 года на основании долгосрочных договоров аренды объектов централизованных систем водоснабжения и водоснабжения, находящихся в муниципальной собственности от 04.08.2003 N 4486, от 30.07.2004 N 4950, от 30.07.2004 N 4951 АО "К" осуществляло деятельность по водоснабжению и водоотведению.

Сроки указанных договоров аренды истекли в 2019 году.

В целях продолжения деятельности по водоснабжению и водоотведению в городе Кирове начиная с 2012 года АО "К" неоднократно обращалось в "А" по вопросу заключения концессионного соглашения на основании действовавших на тот момент договоров аренды муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения.

Распоряжением "А" от 26.09.2017 N 345 была создана рабочая группа по передаче в концессию муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения, в состав которой вошли представители "А", АО "К", МУП "В".

Указанной рабочей группой была разработана дорожная карта по передаче объектов водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности города Кирова, в концессию в рамках трансформации действующих договоров аренды, заключенных с АО "К".

В конце 2017 года деятельность рабочей группы, а также все переговоры между сторонами по вопросу передачи объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения в концессию АО "К" были прекращены "А" в одностороннем порядке.

В связи с прекращением переговоров о трансформации действующих договоров аренды в концессионное соглашение, АО "К" обратилось в "А" с запросом от 14.02.2019 N 08-243 о предоставлении сведений, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения в порядке частной инициативы.

Вместе с тем, "А" ответила на указанный запрос отказом в связи с тем, что указанные в запросе объекты находятся в хозяйственном ведении МУП "В" и заключение в отношении них концессионного соглашения в период 2019 - 2020 гг. не планируется.

Несмотря на отказ "А" в предоставлении необходимых сведений для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения, АО "К" в мае 2019 года на основании имеющихся у него сведений подготовило и направило в адрес администрации предложение о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора.

На указанное предложение АО "К" постановлением "А" от 14.06.2019 N 1279-п был направлен отказ в заключении концессионного соглашения в связи с несоответствием объекта концессионного соглашения, указанного в предложении схеме водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров", а также наличием прав третьих лиц и отсутствием зарегистрированных прав муниципального образования "Город Киров" на указанный объект.

После этого АО "К" повторно обратилось к "А" с запросом о предоставлении сведений, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора, однако получило отказ в предоставлении указанных сведений в связи с передачей объектов водоснабжения и водоотведения МУП "В", которое намерений передать имущество по концессионному соглашению и прекратить деятельность по осуществлению водоснабжения и водоотведения не выразило. Также "А" сообщила, что перечень объектов водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров", в отношении которых планируется заключение концессионного соглашения, в соответствии с частью 3 статьи 4, частью 20 статьи 39 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее - Закон о концессионных соглашениях), не утверждался.

Согласно пунктам 4, 5 части 6 статьи 29 Устава муниципального образования "Город Киров", утвержденного решением Кировской городской Думы от 29.06.2005 N 42/19, к компетенции "А" отнесено управление и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального образования в порядке и пределах полномочий, установленных городской Думой, а также организация в границах муниципального образования электро-, тепло-, газо- и водоснабжения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, АО "К" лишилось возможности надлежащим образом подготовить предложение о заключении концессионного соглашения, поскольку "А" намеренно не представила необходимые для этого сведения, ограничив тем самым доступ на рынок оказания услуг по водоснабжению и водоотведению.

В связи с выявлением в действиях "А" признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившихся в ограничении (создании препятствий) доступа на рынок оказания услуг по водоснабжению и водоотведению путем нарушения порядка, предусмотренного частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях, при рассмотрении запроса АО "К" (письмо от 14.02.2019 N 8-243) о представлении материалов и документов, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора, ФАС России, в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в адрес "А" было выдано предупреждение от 20.09.2019 N СП/82432/19 о прекращении действий, имеющих признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции (далее - Предупреждение).

Законность Предупреждения подтверждена вступившим в законную силу решением Арбитражного суда города Москвы от 23.03.2020 по делу N А40-328082/2019/2019-146-2550.

По информации сайта отслеживания почтовых отправлений (https://www.pochta.ru/tracking#) Предупреждение получено "А" 29.09.2019. Срок исполнения Предупреждения 28.10.2019.

Об исполнении Предупреждения "А" отчиталась письмом от 25.10.2019 N 8312-02-01 (согласно отметке Почты России, письмо принято к отправке 28.10.2019; зарегистрировано в ФАС России 08.11.2019).

АО "РА" письмом от 05.11.2019 N РКСМ-01-01-0485 представлена информация о том, что сведения, необходимые для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения, представлены не в полном объеме; в частности, отсутствует следующая информация:

- сведения о составе и описании объектов водоснабжения и водоотведения, подлежащих созданию и (или) реконструкции (представлены не в полном объеме);

- копия подготовленного в соответствии с требованиями нормативных правовых актов Российской Федерации в сфере водоснабжения и водоотведения отчета о техническом обследовании передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества;

- сведения о составе и описании земельных участков, на которых расположены объекты водоснабжения и водоотведения;

- сведения о плановых значениях показателей деятельности концессионера и долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера.

Таким образом, Предупреждение исполнено "А" не в полном объеме, в связи с чем издан приказ ФАС России от 22.11.2019 N 1537/19 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения "А" части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции Комиссия определила назначить дело N 10/01/15-58/2019 к рассмотрению на 24.12.2019, по результатам которого приобщены дополнительные материалы.

Определением от 25.12.2019 N 10/113809/19 об отложении рассмотрения дела N 10/01/15-58/2019 Комиссия назначила рассмотрение дела на 11.02.2020.

Определением от 14.02.2020 N 10/11278/20 об отложении рассмотрения дела N 10/01/15-58/2019 Комиссия назначила рассмотрение дела на 17.03.2020, запрошены дополнительные информация и материалы у "А" и АО "К".

Определением от 18.02.2020 N 10/12142/20 Комиссией продлен срок рассмотрения дела N 10/01/15-58/2019 по 02.09.2020.

Письмом от 25.02.2020 N СП/14076/20 ФАС России направлен запрос о предоставлении информации в МУП "В" (г. Киров), в ответ на который МУП "В" представило информацию и материалы письмом от 06.03.2020 N 01-13/529.

Также письмом от 25.02.2020 N СП/14078/20 ФАС России в рамках дела N 10/01/15-58/2019 направлен запрос в Региональную службу по тарифам Кировской области о предоставлении дополнительных материалов, в ответ на который орган тарифного регулирования письмом от 05.03.2020 N 477-66-01-02 представил экспертные заключения к решениям правления Региональной службы по тарифам Кировской области об установлении тарифов для регулируемых организаций, осуществляющих деятельность по водоснабжению и водоотведению на территории города Кирова.

Определением от 20.03.2020 N 10/22602/20 Комиссия по рассмотрению дела N 10/01/15-58/2019 в связи с отсутствием кворума приняла решение об отложении рассмотрения дела на 19.05.2020.

Определением от 22.05.2020 N 10/43011/20 Комиссия по рассмотрению дела N 10/01/15-58/2019 приняла решение об отложении рассмотрения дела на 08.06.2020 в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

В рамках рассмотрения дела Комиссией установлено, что "А" совершен комплекс последовательных действий, направленных на передачу объектов централизованной системы холодного водоснабжения и водоотведения МУП "В" на праве хозяйственного ведения и обеспечение эксплуатации указанных объектов исключительно МУП "В", без возможности передачи данных объектов по концессионному соглашению иным хозяйствующим субъектам, в том числе по итогам проведения конкурентных процедур.

1. Закрепление объектов водоснабжения и водоотведения на праве хозяйственного ведения за МУП "В".

На основании решения Кировской городской Думы от 25.04.2018 N 8/10 "О даче согласия на передачу имущества в хозяйственное ведение муниципальному унитарному предприятию "В", постановления "А" от 19.07.2018 N 1891-п, актов о приеме-передаче имущества от 03.09.2018 N 231-284 с 04.09.2018 часть недвижимого имущества, находящегося в аренде АО "К", передана в хозяйственное ведение МУП "В".

В соответствии с решением Кировской городской Думы от 30.05.2018 N 9/15 "О даче согласия на реорганизацию муниципального унитарного предприятия "В" в форме присоединения к нему муниципального унитарного предприятия "Н", муниципального унитарного многоотраслевого предприятия "Л", а также постановлением "А" от 31.05.2018 N 1371-П "О реорганизации муниципального унитарного предприятия "В" в форме присоединения к нему муниципального унитарного предприятия "Н", муниципального унитарного многоотраслевого предприятия "Л" проведена реорганизация МУП "В" путем присоединения к нему муниципальных унитарных предприятий города Кирова: МУП "Н" и МУМП "Л".

В результате реорганизации имущество водопроводно-канализационного хозяйства, находящееся в хозяйственном ведении указанных предприятий, передано в МУП "В" (см. письмо Департамента муниципальной собственности "А" в адрес АО "К" от 12.10.2018 N 6261-01-05ДМС).

Согласно протоколу рабочего совещания с АО "К", состоявшегося 04.12.2018, на данном совещании озвучена позиция "А" о планах по передаче всего имущества водопроводно-канализационного комплекса в хозяйственное ведение МУП "В".

На основании постановления "А" от 25.12.2018 N 3372-п "О внесении изменений в постановление "А" от 28.06.2013 N 2480-П" зона действия МУП "В" в качестве гарантирующего поставщика распространена на территории, входившие в зоны действия МУП "Н" и МУМП "Л".

Также постановлением "А" от 24.05.2019 N 1080-п МУП "В" с 01.08.2019 определено в качестве гарантирующей организации в отношении территорий, входивших в зону действия АО "К", а АО "К" исключено из состава гарантирующих организаций.

Согласно данным, отраженным в бухгалтерском балансе МУП "В" за 2017 год, объем основных средств организации по состоянию на 31.12.2017 составлял 190 024 тыс. руб. В 2018 году после присоединения МУП "Н" и МУМП "Л", а также передачи имущества, ранее эксплуатировавшегося ООО "РБ", по состоянию на 31.12.2018 году объем основных средств МУП "В" составил 1 476 227 тыс. руб.

Согласно представленному уточненному плану финансово-хозяйственной МУП "В" на 2019 год и плановый период 2020 - 2021 годов, утвержденному постановлением "А" от 17.12.2019 N 3076-п, на 2019 год выручка по виду деятельности "Водоснабжение" должна была составить 401 401 тыс. руб., при факте за 2018 год по данному виду деятельности 38 294 тыс. руб.; по водоотведению - планово в 2019 году 305 084 тыс. руб., при факте в 2018 году 31 338 тыс. руб.

При этом фонд оплаты труда увеличился с 42 450 тыс. руб. в 2018 году до планового 187 994 тыс. руб. в 2019 году.

На развитие производства согласно данному плану в 2018 году средства не тратились, тогда как в 2019 году запланировано 93 603 тыс. руб., из них на новое строительство водопроводных и канализационных сетей запланировано 9 863 тыс. руб., а на организацию рабочих мест с 30.07.2019 года - 55 600 тыс. руб.

Указанный план финансово-хозяйственной деятельности свидетельствует о том, что МУП "В" до консолидации имущества унитарных предприятий "Л" и "Н", а также имущества, арендованного АО "К" и ООО ""РБ", не обладало необходимыми ресурсами для эксплуатации такого крупного имущественного комплекса, что не помешало "А" пресечь намерения АО "К" заключить концессионное соглашение и передать крупный комплекс муниципального имущества без проведения торгов МУП "В".

Как следует из бухгалтерского баланса МУП "В" на 30.09.2019 объем основных средств МУП "В" на указанную дату составил 2 397 798 тыс. руб.

Таким образом, с 2017 года объем основных средств МУП "В" был увеличен более чем в 12 раз - со 190 719 тыс. руб. до 2 397 798 тыс. руб.

По информации, представленной МУП "В" письмом от 06.03.2020 N 01-13/529, численность персонала МУП "В" с 01.01.2017 по 31.12.2019 изменилась более чем в 9 раз - со 116 человек до 1100 человек.

По результатам анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в городе Кирове по состоянию на 31.12.2019 количество хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынке водоснабжения и водоотведения, сократилось до 13 по сравнению с 16 хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на указанном рынке по состоянию на 31.12.2018.

При этом количество хозяйствующих субъектов, наделенных статусом гарантирующих организаций, осуществляющих холодное водоснабжение и водоотведение на территории муниципального образования "Город Киров", сократилось с 12 организаций (по состоянию на 01.01.2018) до 8 организаций (по состоянию на 31.12.2019).

2. "А" отказала АО "К" в возможности модернизации объектов водоснабжения и водоотведения на основании инвестиционной программы в связи с передачей объектов водоснабжения и водоотведения МУП "В" на праве хозяйственного ведения.

В соответствии с протоколом рабочего совещания, состоявшегося 02.07.2018, АО "К" необходимо было в срок до 20.07.2018 разработать и согласовать с МУП "В" предварительное предложение по основным инвестиционным мероприятиям, планируемым к осуществлению в рамках концессионного соглашения.

Письмом "А" от 10.07.2018 N 5214-04-01 отозвано техническое задание на разработку инвестиционной программы АО "К" на 2019 - 2021 годы, а также направлен отказ в согласовании разработанного проекта инвестиционной программы АО "К" в связи с тем, что в 2019 году будет сформирован единый имущественный комплекс водопроводно-канализационного хозяйства, который планируется развивать в рамках инвестиционной программы МУП "В".

Письмом от 20.07.2018 N 04-1630 АО "К" обратилось в МУП "В" с предложениями по основным инвестиционным мероприятиям, планируемым к осуществлению в рамках концессионного соглашению.

Письмом МУП "В" от 20.08.2018 N 1919/1 направлен отказ в согласовании перечня основных инвестиционных мероприятий, разработанных АО "К" и направленных на согласование в МУП "В" во исполнение п. 3 протокола рабочего совещания от 02.07.2018 письмом от 20.07.2018 N 04-1630.

Письмом от 12.10.2018 N 621-01-05ДМС "А" признано нецелесообразным рассмотрение и согласование предложенных АО "К" инвестиционных мероприятий на муниципальных объектах водоснабжения и водоотведения в связи с планируемой передачей объектов, арендуемых АО "К", в хозяйственное ведение МУП "В" и развитием единого имущественного комплекса в рамках инвестиционной программы МУП "Водоканал.

Вместе с тем, на заседании Комиссии 19.05.2020 представителями "А" озвучена информация о том, что до настоящего времени инвестиционная программа МУП "В" не разработана и не утверждена.

3. Отсутствие у "А" намерений передать права владения и (или) пользования муниципальными объектами водоснабжения и водоотведения на основании конкурентных процедур.

Согласно имеющейся в материалах дела информации, "А" неоднократно отказывала АО "К" в возможности получения прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения и водоотведения на основании концессионного соглашения:

1. отказы "А" АО "К", выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения:

- письмом от 14.03.2019 N 1768-02-05 "А" отказала АО "К" (запрос от 14.02.2019 N 08-243) в предоставлении сведений об объектах водоснабжения и водоотведения в связи с тем, что объекты водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров" закреплены на праве хозяйственного ведения за МУП "В" и заключение концессионных соглашений в отношении объектов водоснабжения и водоотведения "А" в 2019 - 2020 гг. не планируется;

- постановлением "А" от 14.06.2016 N 1279-п "А" отказано АО "К" в заключении концессионного соглашения в связи с несоответствием объекта концессионного соглашения, указанного в предложении АО "К" о заключении концессионного соглашения, схеме водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров", а также наличием прав третьих лиц и отсутствием зарегистрированных прав муниципального образования "Город Киров" на указанный объект;

- письмом от 14.08.2019 N 6163-02-01 "А" повторно отказала АО "К" (запрос от 19.07.2019 N 08-1269) в предоставлении сведений, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения, в связи с передачей объектов водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров" в хозяйственное ведение МУП "В", которое намерений передать имущество по концессионному соглашению и прекратить деятельность по осуществлению водоснабжения и водоотведения не выразило;

2) комплекс действий "А", свидетельствующий о намерении не передавать АО "К" объекты водоснабжения и водоотведения путем заключения концессионного соглашения:

- отзыв технического задания на разработку инвестиционной программы АО "К" на 2019 - 2021 годы, отказ в согласовании разработанного проекта инвестиционной программы АО "К" в связи с тем, что в 2019 году будет сформирован единый имущественный комплекс водопроводно-канализационного хозяйства, который планируется развивать в рамках инвестиционной программы МУП "В" (письмо "А" от 10.07.2018 N 5214-04-01);

- создание комиссии по проведению проверки технического состояния объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения для целей составления актов приема-передачи указанных объектов по истечении договоров аренды, заключенных с АО "К" (постановление "А" от 08.05.2019 N 969-п "О проведении проверки технического состояния объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения").

При этом представители "А" публично высказывались в средствах массовой информации, содержащихся в открытом доступе в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", по вопросу невозможности заключения концессионных соглашений в городе Кирове, в том числе по причине нахождения объектов водоснабжения и водоотведения не в казне, а в хозяйственном ведении МУП "В", чем вводили в заблуждение потенциальных инвесторов.

По фактам подобных высказываний, свидетельствующих о намерениях "А" отказывать в заключении концессионного соглашения в отношении муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения по основаниям, не предусмотренным Законом о концессионных соглашениях, ФАС России были выданы предостережения о недопустимости совершения действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства <...> "А" <...> (от 16.08.2019 N ВК/71555/19) и <...> "А" <...> (от 16.08.2019 N ВК/71552/19).

Также необходимо отметить, что даже после выдачи ФАС России "А" предупреждения от 20.09.2019 N СП/82432/19 о прекращении действий, имеющих признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, администрация не представила АО "К" в полном объеме информацию, необходимую для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения.

Как следует из объяснений "А", представленных в письме от 03.02.2020 б/н, администрация направила АО "К" перечень имущества по имущественному комплексу МУП "В" по состоянию на 22.10.2019 письмом от 24.10.2019 N 8289-02-01.

Данный перечень содержал в себе сведения о наименовании объекта, реестровом и инвентарном номере, виде объекта, адресе объекта, балансовой и остаточной стоимости, основании для передачи имущества МУП "В", дате передачи, кадастровом номере объекта, дате регистрации права муниципальной собственности, общей площади и протяженности объектов.

Также "А" сообщила, что сведения о подлежащих созданию объектах водоснабжения и водоотведения содержались в схеме водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров", утвержденной постановлением "А" от 04.08.2015 N 2758-п и распространяющей свое действие до 2026 года. Презентация схемы была размещена на официальном интернет-сайте "А" в свободном доступе. Таким образом, по мнению "А", АО "К" была своевременно предоставлена необходимая для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения информация об объектах водоснабжения и водоотведения.

Относительно непредоставления АО "К" отчета о техническом обследовании имущества "А" в письме от 03.02.2020 сообщила, что в силу действующего отраслевого законодательства (см. части 3, 6 статьи 37 Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон о водоснабжении и водоотведении) обязанность по проведению технического обследования возложена на организации, осуществляющие водоснабжение и водоотведение, тогда как орган местного самоуправления может быть привлечен к участию в обследовании, а также должен согласовать результаты такого обследования.

Таким образом, по мнению администрации, результаты технического обследования сетей водоснабжения и водоотведения могут быть предоставлены органом местного самоуправления только в случае проведения такого обследования эксплуатирующей сети организацией и в случае предоставления результатов такого обследования органу местного самоуправления.

Распоряжением Правительства Кировской области от 03.12.2014 N 90 утверждена целевая модель ("дорожная карта") по развитию жилищно-коммунального хозяйства Кировской области на 2017 - 2020 гг., в соответствии с пунктом 1.3 в срок до 30.06.2018 предусмотрена разработка планов-графиков проведения технического обследования объектов централизованных систем водоснабжения и водоотведения муниципальных унитарных предприятий, в отношении которых ранее не было проведено техническое обследование, а также публикация планов-графиков на официальных сайтах органа местного самоуправления, Министерства энергетики и жилищно-коммунального хозяйства Кировской области.

Постановлением "А" от 13.03.2015 N 951-п "Об организации работ по проведению технического обследования централизованных систем водоснабжения и водоотведения на территории муниципального образования "Город Киров" гарантирующим организациям, определенным постановлением постановлением "А" от 26.06.2013 N 2480-п "Об определении гарантирующих организаций, осуществляющих водоснабжение и водоотведение на территории муниципального образования "Город Киров" рекомендовано:

- обеспечить проведение технического обследования централизованных систем водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров" в границах зон своей деятельности в срок не позднее 01.12.2019;

- разработать и утвердить планы проведения технического обследования централизованных систем водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров" в границах зон своей деятельности, согласовав их с "А" в срок не позднее 01.04.2015;

- ежеквартально до 10 числа месяца, следующего за отчетным кварталом, направлять в управление жилищно-коммунального хозяйства "А":

акты технического обследования централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и водоотведения, содержащие сведения, установленные пунктом 30 Приказа Минстроя России от 05.08.2014 N 437/пр;

значения показателей технико-экономического состояния объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения, водоотведения, определенные по итогам проведения технического состояния.

Указанное постановление "А" было доведено до сведения всех гарантирующих организаций, осуществляющих деятельность по водоснабжению и водоотведению на территории муниципального образования "Город Киров", однако данная обязанность не была выполнена АО "К", в связи с чем в распоряжении "А" отсутствовал подготовленный в соответствии с отраслевым законодательством акт технического обследования объектов водоснабжения и водоотведения.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в течение срока действия договоров аренды администрацией не были предприняты действия по понуждению гарантирующих организацией, не подготовивших акты технического обследования в установленном порядке.

Сведения о составе и описании земельных участков, на которых расположены объекты водоснабжения, не были представлены "А" в связи с тем, что указанные земельные участки не были в установленном порядке сформированы и не поставлены на кадастровый учет.

В связи с указанными обстоятельствами "А" в полном объеме не было исполнено Предупреждение и не представлена АО "К" предусмотренная Законом о концессионных соглашениях информация, необходимая для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора.

Согласно пояснениям "А", отраженным в письме от 10.03.2020 N 1625-01-01, в настоящее время "А" ведется работа по актуализации схемы водоснабжения и водоотведения муниципального образования "Город Киров".

Относительно проведения технического обследования "А" сообщила, что в ее распоряжении имеются копии актов технического обследования ООО "Водоснабжение", ООО "РБ", МУМП "Л". На основании мониторинга исполнения поручения о проведении технического обследования сетей "А" в действующие гарантирующие организации, не представившие на согласование в администрацию акты технического обследования, направлено письмо от 02.03.2020 N 824-21-28 о принятии мер по устранению нарушения требования законодательства Российской Федерации.

В настоящее время силами МУП "В" проводится техническое обследование всех находящихся в его хозяйственном ведении объектов водоснабжения и водоотведения. Окончание данного мероприятия запланировано на август - сентябрь 2020 года.

Таким образом, по мнению "А", ею были осуществлены все возможные действия по исполнению Предупреждения и выполнению требований действующего законодательства.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению, объектом которого являются объекты централизованных систем водоснабжения и водоотведения, уполномоченный муниципальным образованием орган обязан представить в течение 30 календарных дней по запросу лица, выступающего с инициативой заключения концессионного соглашения, документы и материалы, указанные в пунктах 1, 4 - 8, 10 - 14 части 1 статьи 46 Закона о концессионных соглашениях, а также сведения о составе имущества и обеспечить доступ для ознакомления указанного лица со схемой водоснабжения и водоотведения.

Таким образом, действующим законодательством не установлены основания для отказа уполномоченного органа в предоставлении сведений и параметров, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения.

При этом решение о возможности или невозможности заключения концессионного соглашения принимается собственником уже после представления инициатором заключения концессионного соглашения предложения о заключении концессии с учетом полной и всесторонней оценки предложения.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях отсутствие в перечне объектов, в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений, какого-либо объекта не является препятствием для заключения концессионного соглашения с лицами, выступающими с инициативой заключения концессионного соглашения, в соответствии с частью 4.1 статьи 37 и статьей 52 данного федерального закона.

Кроме того, согласно части 2 статьи 39 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения являются централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, указанное имущество на момент заключения концессионного соглашения может принадлежать государственному или муниципальному унитарному предприятию или бюджетному учреждению на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

При этом в силу части 1.1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях в случае, если объектом концессионного соглашения являются, в том числе объекты водоснабжения и (или) водоотведения, принадлежащие муниципальному унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, такое предприятие участвует на стороне концедента в обязательствах по концессионному соглашению и осуществляет отдельные полномочия концедента наряду с иными лицами, которые могут их осуществлять в соответствии с данным федеральным законом. Осуществляемые таким предприятием полномочия концедента, в том числе полномочия по передаче объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, определяются концессионным соглашением. При этом такое государственное или муниципальное унитарное предприятие передает концессионеру права владения и пользования недвижимым имуществом, входящим в состав объекта концессионного соглашения и (или) иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества, и подписывает соответствующие акты приема-передачи.

Для реализации указанного положения Закона о концессионных соглашениях пунктом 16.1 части 1 статьи 20 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" предусмотрено специальное правомочие собственника имущества унитарного предприятия на принятие решения об осуществлении в указанном случае унитарным предприятием отдельных полномочий концедента.

Соответственно, закрепление муниципального имущества на праве хозяйственного ведения за муниципальным унитарным предприятием в рассматриваемом случае не может являться препятствием для предоставления лицу, обратившемуся за информацией, необходимой для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора.

Также необходимо отметить, что частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях установлен исчерпывающий перечень информации, который должен быть представлен уполномоченным органом потенциальному инвестору, обратившемуся с запросом о предоставлении сведений, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения.

В силу статьи 210 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Согласно части 6 статьи 37 Закона о водоснабжении и водоотведении обязательное техническое обследование проводится не реже чем один раз в пять лет (один раз в течение долгосрочного периода регулирования).

Результаты технического обследования подлежат согласованию с органом местного самоуправления (часть 4 статьи 37 Закона о водоснабжении и водоотведении).

Постановлением "А" от 13.03.2015 N 951-п "Об организации работ по проведению технического обследования централизованных систем водоснабжения и водоотведения на территории муниципального образования "Город Киров" помимо поручения о проведении технического обследования гарантирующим организациям также содержалась обязанность контроля лицами "А" выполнения данного постановления, а также обязанность по мониторингу соблюдения требований о проведении технического обследования.

Вместе с тем, в течение срока действия договора аренды АО "К" муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения собственником муниципального имущества не было предпринято никаких действий по понуждению арендатора к проведению технического обследования, а также не был расторгнут договор аренды в связи с нарушением его условий.

Кроме того, письмо о необходимости проведения технического обследования было направлено "А" в адрес гарантирующих организаций только 20.03.2020, то есть уже после возбуждения рассматриваемого дела о нарушении антимонопольного законодательства и прекращения договоров аренды АО "К" в связи с истечением срока.

Также Комиссия отмечает, что "А" не воспользовалась имеющимся у нее правом на ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения, установленного частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

В рамках рассмотрения дела ФАС России направлен запрос о предоставлении информации от 26.12.2019 N ВК/114262/19 в Региональную службу по тарифам Кировской области.

В ответ на указанный запрос Региональная служба по тарифам Кировской области письмом от 16.01.2020 N 78-66-01-02 представила информацию и материалы о поступлении запросов от "А" о представлении долгосрочных параметров регулирования при рассмотрении предложения о заключении концессионного соглашения (материалы приобщены к делу).

Так, согласно информации, представленной Региональной службой по тарифам Кировской области письмом от 04.02.2020 N 256-66-01-02, запрос "А" о представлении в рамках рассмотрения предложения АО "К" о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора плановых значений показателей деятельности концессионера и долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера, предусмотренных пунктами 1, 4 - 8, 10 - 14 части 1 статьи 46 Закона о концессионных соглашениях, был направлен в орган тарифного регулирования письмом от 15.11.2019 N 8937-02-01 и зарегистрирован 21.11.2019 с присвоением входящего номера N 66-01-10-5268 (материалы приобщены к делу).

Из указанного следует, что "А" запрос о предоставлении плановых значений показателей деятельности концессионера и долгосрочных параметров регулирования деятельности концессионера был направлен в тарифный орган уже после окончания срока, отведенного Предупреждением для его исполнения.

Сведения о значениях и параметрах деятельности концессионера были представлены "А" Региональной службой по тарифам Кировской области письмом от 18.12.2019 N 4227-66-01-10.

Также в рамках рассмотрения дела ФАС России проведен осмотр сайта https://torgi.gov.ru/, по итогам которого установлено, что по состоянию на 26.05.2020 года на сайте https://torgi.gov.ru/ в разделе, посвященном планированию заключения концессионных соглашений отсутствует утвержденный в 2020 году перечень объектов, находящихся в собственности муниципального образования "Город Киров", в отношении которых планируется заключение концессионных соглашений в 2020 году, что также свидетельствует об отсутствии у "А" намерения заключить концессионное соглашение в отношении муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения.

В соответствии с частью 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о том, что "А" был осуществлен комплекс действий по передаче муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения в хозяйственное ведение МУП "В" при отсутствии намерений передать имущество по результатам конкурентных процедур, а также нарушен порядок, предусмотренный частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях, при рассмотрении запроса АО "К" о представлении материалов и документов, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора, что ограничило доступ на рынок оказания услуг по водоснабжению и водоотведению на территории муниципального образования "Город Киров" и, как следствие, привело к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке, что образует состав нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Комиссия отмечает, что указанные действия "А" противоречат Национальному плану развития конкуренции в Российской Федерации на 2018 - 2020 годы, утвержденному указом Президента Российской Федерации от 21.12.2017 N 618 (далее - Национальный план), которым в качестве одного из ключевых показателей развития конкуренции установлена необходимость сокращения в субъекте Российской Федерации доли полезного отпуска ресурсов, реализуемых государственными и муниципальными унитарными предприятиями, в общем объеме таких ресурсов, реализуемых в субъекте Российской Федерации, до следующих показателей (при условии неувеличения доли полезного отпуска ресурсов, реализуемого государственными и муниципальными унитарными предприятиями, в общем объеме таких ресурсов, реализуемых в субъекте Российской Федерации, по сравнению с уровнем 2016 года в субъектах Российской Федерации, где на момент утверждения Национального плана уже достигнуты показатели первого или последующих годов):

водоснабжение - до 20 процентов в 2019 году и до 10 процентов в 2020 году;

водоотведение - до 20 процентов в 2019 году и до 10 процентов в 2020 году.

Так, по информации, имеющейся в распоряжении ФАС России, в 2018 году доля полезного отпуска ресурсов в сфере водоснабжения унитарными предприятиями в Кировской области составила 10,67%, в 2019 году - 17,14%, в I квартале 2020 года - 36,64%; в сфере водоотведения в 2018 году - 17,69%, в 2019 году - 23,02%, в I квартале 2020 года - 42,25%.

Указанная информация также косвенно свидетельствует о негативных последствиях действий "А" по передаче крупного имущественного комплекса унитарному предприятию и отказу в предоставлении информации АО "К", необходимой для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора.

Письмом от 05.06.2020 N б/н "А" представила отзыв на заключение об обстоятельствах дела (далее - отзыв).

Относительно довода, касающегося анализа рынка, Комиссия отмечает, что в результате действий "А" в границах города Кирова сократилось количество хозяйствующих субъектов (МУП "Н" и МУМП "Л" реорганизованы в форме присоединения к МУП "В", АО "К" лишилось большой части арендованного муниципального имущества и, как следствие, статуса гарантирующей организации). Имущество, находившееся в аренде ООО "РБ" также было передано без проведения конкурентных процедур на основании постановлений "А" от 25.09.2018 N 2508-п, от 19.11.2018 N 3015-п в хозяйственное ведение МУП "В".

В силу пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке является одним из признаков ограничения конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 1 отзыва "А" не согласна с выводом о неисполнении администрацией Предупреждения в полном объеме, поскольку администрацией была представлена информация о размещении схемы водоснабжения и водоотведения на официальном сайте администрации.

Комиссия не принимает указанный довод, поскольку частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях установлен перечень информации, которую уполномоченный орган обязан представить потенциальному инвестору.

Запрос АО "К" от 14.02.2019 N 08-243 подготовлен в полном соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях.

Таким образом, по мнению Комиссии, в целях выполнения обязанности, установленной частью 2 статьи 52 Закона о концессионных соглашениях, уполномоченный орган обязан был представить необходимую информацию в объеме и в сроки, установленные частью 2 указанной статьи.

Согласно пункту 2 отзыва "А" не согласна с выводом Комиссии о том, что закрепление всего комплекса муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения за муниципальным унитарным предприятием свидетельствует о совершении комплекса действий, направленных на передачу имущества без возможности передачи указанных объектов иным хозяйствующим субъектам по результатам конкурентных процедур.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что из совокупности действий "А", подтвержденных материалами дела, следует намерение собственника создать единый имущественный комплекс в хозяйственном ведении муниципального унитарного предприятия.

Также Комиссия отклоняет довод "А" о том, что имущество было закреплено за унитарным предприятием в связи с тем, что на момент закрепления в адрес администрации не поступали предложения потенциальных инвесторов о заключении концессионных соглашений в отношении муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения, поскольку заключение концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора является лишь одним из конкурентных способов передачи прав владения и (или) пользования в отношении объектов водоснабжения и водоотведения. В частности, концессионное соглашение могло быть заключено по результатам проведения конкурса на право заключения такого соглашения.

Относительно представленной информации о финансовом состоянии муниципального образования Комиссия отмечает, что при вынесении решения о нарушении антимонопольного законодательства не рассматривается вопрос о привлечении лица, нарушившего антимонопольное законодательство, к административной ответственности.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Ввиду того, что на момент вынесения решения нарушение "А" (ИНН <...>, ОГРН <...>, место нахождения: <...>) не прекращено, Комиссия считает, что имеется необходимость в выдаче предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 и 2 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.06.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

решила:

1. Признать "А" (ИНН <...>, ОГРН <...>, место нахождения: <...>) нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" путем осуществления комплекса действий по передаче муниципальных объектов водоснабжения и водоотведения в хозяйственное ведение МУП "В" при отсутствии намерений передать имущество по результатам конкурентных процедур и нарушения порядка, предусмотренного частью 2 статьи 52 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", при рассмотрении запроса АО "К" о представлении материалов и документов, необходимых для подготовки предложения о заключении концессионного соглашения по инициативе потенциального инвестора, что привело к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по водоснабжению и водоотведению в границах муниципального образования "Город Киров".

2. Выдать "А" (ИНН <...>, ОГРН <...>, место нахождения: <...>) предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства N 10/01/15-58/2019 прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

3. Передать материалы должностному лицу ФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.