**ДОКЛАД**

**ПО ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ**

**КИРОВСКОГО УФАС РОССИИ ПО СОБЛЮДЕНИЮ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ЗА 4 КВАРТАЛ 2017 ГОДА**

1. ***Выявление и пресечение актов и действий (бездействия) органов власти, направленных на недопущение, ограничение, устранение конкуренции (статья 15 Закона о защите конкуренции).***

За 4 квартал 2017 года в Кировское УФАС России поступило 27 заявлений о наличии признаков нарушения Закона о защите конкуренции.

При осуществлении государственного контроля (надзора) за органами власти антимонопольные органы продолжают активно использовать институт предупреждения, введенный по ст. 15 Закона о защите конкуренции 4-ым антимонопольным пакетом с 01.01.2016 г. За четвертый квартал 2017 года выдано 36 предупреждений органам местного самоуправления о прекращении действий (бездействия), которые содержали признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите (для сравнения – в 2016 году общее количество выданных предупреждений – 50).

Наряду с устойчивой тенденцией роста количества выданных предупреждений наблюдается снижение числа возбужденных дел о нарушении антимонопольного законодательства, что объясняется практическим замещением институтом предупреждения существовавшей до 2016 года практики возбуждения дел по ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Основными сферами деятельности, которые затрагиваются антиконкурентными актами и действиями (бездействием) органов государственной власти субъектов и органов местного самоуправления, остаются:

1) распоряжение государственным и муниципальным имуществом (в том числе объекты ЖКХ);

2) принятие НПА.

Наиболее распространенные виды нарушений составляют:

1) передача государственного и муниципального имущества без проведения торгов;

2) передача объектов ЖКХ в нарушение требований Закона о теплоснабжении, а также Закона о водоснабжении и водоотведении.

Особое внимание необходимо уделить негативной практике передачи органами власти Кировской области объектов ЖКХ в нарушение требований Закона о водоснабжении и водоотведении, а также Закона о теплоснабжении.

*Региональной службой по тарифам Кировской области 27.09.2017 (вх. от 27.09.2017 № 6751) в Кировское УФАС России направлено обращение и материалы на действия администрации Сырдинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области при заключении с СПК «Звезда» договора аренды муниципального имущества от 01.10.2017 г.*

*В ходе проверки Кировским УФАС были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.*

*Администрацией Сырдинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области (Арендодатель) на основании договора аренды муниципального имущества от 01.10.2017 (далее – Договор) осуществлена передача СПК «Звезда» (Арендатор) во временное владение и пользование муниципального имущества: объекты водоснабжения, расположенные по адресу: Кировская область, Верхошижемский район, д. Сырда.*

*Согласно акта приема-передачи указанные объекты водоснабжения находятся в собственности муниципального образования Сырдинское сельское поселение Верхошижемского района Кировской области.*

*В соответствии с п. 2.1 Договора имущество передается в аренду сроком на один месяц, с 01.10.2017 по 01.11.2017.*

*Договор аренды от 01.10.2017 был заключен без проведения процедуры торгов по основанию, предусмотренному п. 11 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции): на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).*

*Согласно ч. 3 ст. 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).*

*Таким образом, если все объекты водоснабжения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, были введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае – только концессионное соглашение.*

*На основании* [*ч. 1 ст. 13*](consultantplus://offline/ref=B5F1E62AD2E8FFB7F8DBE0063FBFA5843D77000A1CC1D9783DBC03E7E684259A0F93C2A4D908407AZ450R) *Закона о концессионных соглашениях по общему правилу концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.*

*В рассматриваемом случае исключение, предусмотренное п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции в отношении порядка заключения договора аренды, не подлежит применению.*

*Действия администрации Сырдинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области по передаче указанных объектов водоснабжения по договору аренды без проведения торгов могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, путем участия в торгах на право заключения концессионного соглашения, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на рынке водоснабжения в территориальных границах Сырдинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области и содержат признаки нарушения п. 2, п. 7, п. 8 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.*

*В связи с наличием в действиях администрации Сырдинского сельского поселения Верхошижемского района Кировской области признаков нарушения п.п. 2, 7, 8 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, Кировское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупредило администрацию о необходимости прекращения в срок до 31.10.2017 года указанных действий путем:*

*- принятия мер по возврату муниципального имущества – объектов водоснабжения, переданных СПК «Звезда» на основании договора аренды от 01.10.2017 в казну муниципального образования.*

*Предупреждение исполнено в срок.*

1. *Результаты контрольной деятельности в отношении органов власти при проведении торгов за 4 квартал 2017 года (ст. 17, ст.17.1, 18.1 Закона о защите конкуренции.)*

В деятельности антимонопольного органа отдельному учету подлежат жалобы на действия организатора торгов при организации и проведении торгов, обязательных в силу законодательства Российской Федерации (за исключением жалоб на закупки в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»). Статья 18.1 Закона о защите конкуренции предусматривает особый, упрощенный порядок рассмотрения таких жалоб, который призван обеспечить своевременное и оперативное применение мер антимонопольного реагирования.

Напомним, что в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает торги, предметом которых является:

1) аренда, безвозмездное пользование, доверительное управление имуществом, иные договоры, предусматривающие передачу прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67);

2) аренда и продажа земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности (Земельный кодекс Российской Федерации);

3) продажа государственного и муниципального имущества (Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»);

4) реализация имущества должников в порядке, установленном Федеральным законом от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», Федеральным законом от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)»;

5) реализация имущества должников в порядке, установленном Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»;

6) отбор управляющей организации (постановление Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом»);

7) водопользование, рыболовство и добыча водных биоресурсов (Водный кодекс Российской Федерации) и иные торги.

За текущий период 2017 года в Кировское УФАС России поступило 10 жалоб на действия организатора торгов, из которых 6 жалоб признаны необоснованными; 4 жалобы признаны обоснованными; выдано 4 обязательных для исполнения предписания об устранении допущенных нарушений.

В 2016 году соотношение принятых решений по рассмотрению жалоб в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции сложилось следующим образом: из поступивших 18 жалоб обоснованными признано 5 жалоб, количество выданных предписаний – 4.

*В качестве примера выявленного нарушения антимонопольного законодательства показательно решение Кировского УФАС России по делу № 40/05-17ж от 19.10.2017 г.*

*Комиссия Кировского УФАС признала обоснованной жалобу ООО «Стройпартнер» в в связи с нарушением администрацией Стрижевского городского поселения Оричевского района Кировской области при проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды земельного участка (извещение № 250917/2813957/01) ч. 2 ст. 17 Закона о защите конкуренции.*

*Как следует из материалов дела, Администрацией Стрижевского городского поселения Оричевского района Кировской области на официальном сайте* [*www.torgi.gov.ru*](http://www.torgi.gov.ru) *размещено сообщение о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды земельного участка.*

*На основании* [*подпункта 4 пункта 21 статьи 39.11*](consultantplus://offline/ref=9446960843D9B178BC9560EBEB9B980208EA777649018EF29067F8A3636B08F7428C0D7001v3k1H) *Земельного кодекса Российской Федерации извещение о проведении аукциона должно содержать сведения о предмете аукциона (в том числе о местоположении, площади и кадастровом номере земельного участка), правах на земельный участок, об ограничениях этих прав, о разрешенном использовании и принадлежности земельного участка к определенной категории земель, а также о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства (за исключением случаев, если в соответствии с основным видом разрешенного использования земельного участка не предусматривается строительство здания, сооружения), о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения (за исключением случаев, если в соответствии с основным видом разрешенного использования земельного участка не предусматривается строительство здания, сооружения, и случаев проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории или ведения дачного хозяйства).*

*Комиссией установлено, что извещение о проведении аукциона № 250917/2813957/01 в части лотов № 1, 2 при описании технических условий подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям водоснабжения не содержит полный перечень сведений, подлежащих указанию в соответствии с требованиями пп. 4 п. 21 ст. 39.11 Земельного кодекса РФ, а именно отсутствует информация о сроках подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения.*

*Вместе с тем, закон не предусматривает возможность произвольного толкования необходимости указания (неуказания) в извещении о проведении аукциона тех или иных сведений из числа прямо перечисленных в норме закона.*

*Указание в извещении неполного объема информации свидетельствует о ненадлежащем выполнении Организатором торгов* [*подпункта 4 пункта 21 статьи 39.11*](consultantplus://offline/ref=9446960843D9B178BC9560EBEB9B980208EA777649018EF29067F8A3636B08F7428C0D7001v3k1H) *Земельного кодекса РФ и не может быть расценено как достаточное в целях соблюдения данной нормы закона вне зависимости от объема подлежащей размещению информации.*

*Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу, что потенциальные претенденты были ограничены в доступе к участию в торгах вследствие неполучения полной информации о предмете аукциона, а установленное нарушение со стороны организатора торгов повлекло нарушение прав и законных интересов потенциальных участников аукциона. Отсутствие достаточной информации о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения препятствует участию в аукционе лицу, планирующему возводить на арендуемом земельном участке объект капитального строительства в соответствии с разрешенным использованием земельного участка.*

*В связи с тем, что действия организатора торгов привели к ограничению круга потенциальных участников аукциона, Комиссия Кировского УФАС признала факт нарушения администрацией Стрижевского городского поселения Оричевского района Кировской области части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».*

*Администрации выдано предписание об аннулировании открытого аукциона на право заключения договора аренды земельного участка. Предписание было исполнено в установленный срок.*

**За 4 квартал 2017 года Кировским УФАС России возбуждено 2 дела о нарушении антимонопольного законодательства (в 2016 году – 9 дел о нарушении антимонопольного законодательства).**

Общую картину выявленных в 2017 году нарушений можно представить следующим образом:

всего *выявлено нарушений* (принято решений о наличии нарушения)антимонопольного законодательства – 1

из них:

* по статье 17.1 – 1 нарушение.

*Решением Комиссии Кировского УФАС России 13/05-17 от 11.12.2017 г.в действиях МУП «Энергетик» признан факт нарушения* ч. 1, ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившийся в заключении договора аренды 15.09.2017 б/н с ООО «Расчетная компания» по передаче имущества: здание котельной с оборудованием, расположенное по адресу: Кировская область, Белохолуницкий район, г. Белая Холуница, ул. Ленина, д. 5, промплощадка № 1, стр. 10, и техническое оборудование согласно акту приема-передачи (Приложение № 1), без проведения процедуры торгов, что привело и (или) могло привести к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к данной публичной процедуре.

1. ***Результаты рассмотрения материалов о включении лиц в реестр недобросовестных участников аукциона (ст. 39.12 Земельного кодекса РФ)***

Относительно новый институт в деятельности антимонопольного органа (введен в 2015 году) – рассмотрение материалов о включении лиц в реестр недобросовестных участников аукциона.

В соответствии с ч. 27 ст. 39.12 ЗК РФ в реестр недобросовестных участников аукциона подлежат включению сведения о победителях и единственных участниках аукционов, уклонившихся от заключения договора купли-продажи или договора аренды земельного участка.

Порядок ведения реестра недобросовестных участников аукциона утвержден Приказом ФАС России от 14.04.2015 № 247/15.

В случае, если победитель аукциона (или его единственный участник) в течение тридцати дней со дня направления ему уполномоченным органом проекта договора не подписал и не представил в уполномоченный орган указанный договор, уполномоченный орган в течение пяти рабочих дней со дня истечения этого срока направляет сведения в антимонопольный орган для решения вопроса о включении такого лица в реестр недобросовестных участников аукциона (ч. 30 ст. 39.12 ЗК РФ).

За 4 квартал 2017 года Кировским УФАС России было рассмотрено 6 материалов, по 4 из которых было принято решение о включении лица в реестр недобросовестных участников аукциона (в отношении одного и того же физического лица).

В 2016 году по результатам рассмотрения 12 материалов принято решение о включении в реестр недобросовестных участников аукциона четырех физических лиц.

При решении вопроса о включении или невключении лица в реестр недобросовестных участников аукциона комиссией принимаются во внимание документы, свидетельствующие об объективных причинах, послуживших основанием для отказа от заключения договора. В подтверждение своей добросовестности лицом могут быть предоставлены различные документы: материалы фотосъемки земельного участка, материалы переписки с кредитными организациями и т.д. Непредоставление лицом документов расценивается комиссией в качестве основания для включения лица в реестр недобросовестных участников аукциона.

Последствиями включения лица в такой реестр является запрет на участие в аукционах на право заключения договора купли-продажи или договора аренды земельного участка в течение двух лет.

При этом, в Кировское УФАС России поступают вопросы со стороны граждан о негативных последствиях для юридического лица, если в аукционе принимало участие физическое лицо, являющееся в то же время учредителем такой организации.

По мнению Кировского УФАС России, включение в реестр недобросовестных участников аукциона сведений о физическом лице, участвующем в аукционе от своего имени (в качестве гражданина), может повлечь за собой негативные последствия для юридического лица, учредителем (участником) которого он является, при подаче организацией заявки на участие в аукционе в виде отказа в допуске к участию.

1. ***Рассмотрение заявлений о даче согласия на предоставление государственной (муниципальной преференции)***

За 4 квартал 2017 года в Кировское УФАС России поступило 5 заявлений органов местного самоуправления о даче согласия на предоставление муниципальной преференции. По результатам рассмотрения заявлений принято решение об отказе в предоставлении преференции по 1 заявлениям. В большинстве случаев основанием такого отказа является несоответствие цели предоставляемой преференции целям, указанным в [части 1 статьи 19](consultantplus://offline/ref=1DBF660DF4BFCC88F51DFFA5DB5A8AD327F9DD0F8C539E84A50DC7C8DD315755E1B8B442UABAM) Закона о защите конкуренции.

По остальным 4 заявлениям принято решение о даче согласия на предоставление преференции и введении ограничения.

В 2016 году в антимонопольный орган поступило 49 заявлений о даче согласия на предоставление муниципальной преференции. Из них по 6 заявлениям в предоставлении преференции отказано, в остальных случаях принято решение о даче согласия на предоставление преференции с введением ограничения.

1. ***Меры административной ответственности, принятые по результатам установления нарушений антимонопольного законодательства***

За 4 квартал2017 года отделом контроля органов власти рассмотрено 4 дела об административных правонарушениях:

4 дел по ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ (4 постановления на сумму 12 тыс.руб.);

В 2016 году к административной ответственности было привлечено 19 должностных лиц:

по ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ – 5 постановлений на сумму 75 тыс. руб.;

по ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ – 8 постановлений на сумму 88 тыс. руб.;

по ч. 3 ст. 14.32. КоАП РФ – 3 постановления на сумму 60 тыс. руб.;

по ч. 1 ст. 14.32 КоАП РФ – 3 постановления на сумму 274 588 тыс. руб.

1. ***Результаты судебного оспаривания решений, постановлений и их результаты.***

1 решение Кировского УФАС России в настоящее время находятся в стадии обжалования.