

Региональная
энергетическая комиссия-
департамент
цен и тарифов
Краснодарского края

*ул. Красная, д. 22, г. Краснодар,
Краснодарский край, 350063*

Администрация Холмского
сельского поселения
Абинского района

*ул. Мира, д. 2, ст. Холмская,
Краснодарский край, 353307*

ПАО «Кубаньэнерго»

*ул. Ставропольская, 2А
г. Краснодар, 350033*

ООО «Тихорецкие
Электрические сети»

*ул. Держинского, 62,
г. Тихорецк, 352122*

РЕШЕНИЕ № 219/2016

Резолютивная часть решения объявлена 17.11.2016 г.

Полный текст решения изготовлен 30.11.2016 г.

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

Председатель комиссии:

Дегтярева Р.В. – руководитель управления,

Члены Комиссии:

Крамаренко Е.В. - начальник отдела контроля органов власти;

Левит Н.В.- заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Азарова Е.И. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Сафронова О.А.- специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 219/2016 по признакам нарушения Администрацией Холмского сельского поселения Абинского района (ул. Мира, д. 2, ст. Холмская, Абинский район, Краснодарский край, 353307) части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя по доверенности Ф. А.И. (доверенность №3118 от 14.11.2016) ,

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило заявление РЭК-департамента цен и тарифов Краснодарского края, на действия Администрации Холмского сельского поселения Абинского района по заключению договора №3 от 01.10.2015г.

По результатам рассмотрения указанного обращения в действиях Администрации установлены признаки нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении договора без проведения конкурсных процедур.

17.06.2016 издан приказ № 331 о возбуждении дела № 219/2016.

Определением от 01.07.2016 дело № 219/2016 назначено к рассмотрению на 11.07.2016.

11.07.2016 определением № 14752/9 рассмотрение дела отложено на 15.08.2016.

15.08.2016 определением № 17522/9 рассмотрение дела отложено на 09.09.2016.

12.09.2016 определением № 19382/9 рассмотрение дела отложено на 26.09.2016.

26.09.2016 было выдано заключение об обстоятельствах дела №219/2016.

26.09.2016 определением № 20581/9 рассмотрение дела отложено на 17.11.2016.

В ходе рассмотрения дела № 219/2016 Комиссией Краснодарского УФАС

России установлено следующее.

Краснодарским УФАС России рассмотрено обращение Региональной энергетической комиссии-департамента цен и тарифов Краснодарского края, (вх. №2776 от 18.03.2016) для установления признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Холмского сельского поселения Абинского района при заключении договора № 3 от 01.10.2015.

РЭК - департаментом цен и тарифов Краснодарского края представлен договор № 3 от 01.10.2015, заключенный между администрацией Холмского сельского поселения и ООО «Тихорецкие электрические сети», где стороны обязуются соединить свои вклады, совместно действовать без образования юридического лица с целью достижения цели, не противоречащей закону. Целью совместной деятельности Сторон по настоящему договору является обеспечение бесперебойной передачи качественной электрической энергии потребителям на территории Холмского сельского поселения Абинского района с использованием электросетевого комплекса.

Согласно информации, представленной администрацией Холмского сельского поселения на запрос Управления, администрация Холмского сельского поселения является собственником электросетевого комплекса ВЛ-6 кВ и электролинии ВЛ-4 КВ, предназначенных для электроснабжения п. Синегорска, расположенного на территории Холмского сельского поселения.

01.10.2015 года администрацией Холмского сельского поселения со своей стороны подписан договор о совместной деятельности с ООО «Тихорецкие электрические сети» и передан для подписания представителю Тихорецких электросетей.

В ходе рассмотрения представленных сведений и информации Краснодарское УФАС установило следующее.

Вышеуказанный договор направлен ООО «Тихорецкие электрические сети» в Региональную энергетическую комиссию - департамент цен и тарифов Краснодарского края для утверждения тарифов на подачу электроэнергии.

В соответствии с частью 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

В соответствии с изложенным, в действиях администрации Холмского сельского поселения Абинского района содержатся признаки нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в действиях при заключении договора №3 от 01.10.2015 без проведения конкурсных процедур.

Также в ходе рассмотрения дела №219/2016 ПАО «Кубаньэнерго» было представлено заявление (вх.№7099 от 11.07.2016) о нарушении антимонопольного

законодательства в отношении действий Администрации Холмского сельского поселения Абинского района при заключении договора № 3 от 01.10.2015 о передаче в безвозмездное пользование имущества (ВЛ-6 кВ Хл-236п пос.Синегорск) ООО «Тихорецкие электрические сети» без проведения торгов, а также в отношении действий Региональной энергетической комиссии-департамента цен и тарифов Краснодарского края, выразившихся в издании приказов, устанавливающих тарифы на услуги по передаче электрической энергии для ООО «Тихорецкие электрические сети».

Согласно сведениям и информации, представленным Региональной энергетической комиссией-департаментом цен и тарифов Краснодарского края на запрос управления, основанием для отнесения организации к числу сетевых организаций является совокупность критериев, установленных в постановлении Правительства Российской Федерации от 28.02.2015 № 184 (далее - Постановление № 184).

Одним из критериев является наличие у организации силовых трансформаторов, используемых для осуществления регулируемой деятельности в административных границах субъекта Российской Федерации, суммарная установленная мощность которых составляет не менее 10 МВА; линиями электропередачи (воздушными и (или) кабельными), используемыми для осуществления регулируемой деятельности в административных границах субъекта Российской Федерации, не менее 2 уровней напряжения из следующих уровней напряжения: высокое напряжение (ВН) - 110 кВ и выше; среднее первое напряжение (СН1) - 35 кВ; среднее второе напряжение (СН2) - 1 - 20 кВ; низкое напряжение (НН) - ниже 1кВ (пункты 1 и 2 Постановления № 184).

В соответствии с экспертным заключением от 10.12.2015 № 261-э на основании договоров аренды на баланс ООО «Тихорецкие электрические сети» принято электросетевое оборудование: трансформаторные подстанции

мощностью 14,58 МВА, линии электропередач по двум уровням напряжения:

В Л 1-20кВ (СН2), В Л 04кВ (НН), КЛ 0,4 кВ (НН) и КЛ 1-20 кВ (СН2).

Таким образом, при обращении в региональную энергетическую комиссию - департамент цен и тарифов Краснодарского края для установления тарифа на услуги по передаче электрической энергии обществу

на праве аренды принадлежали (и принадлежат) силовые трансформаторы, суммарная установленная мощность которых составляет 14,58 МВА, и кабельные линии электропередачи по двум уровням напряжения СН2 (среднее второе низкое) и НН (низкое).

В указанную мощность включен объем трансформаторной мощности в

размере 0,8 МВА по договору с Холмским сельским поселением, в отношении которого есть непонимание ПАО «Кубаньэнерго». Вместе с тем, указанный договор является безвозмездным, поэтому в состав расходов величина амортизации и налога на имущество по оборудованию не включались.

Договор с Холмским поселением расторгнут 01.02.2016.

Действующее законодательство не содержит запрета для организации, осуществляющей регулируемый вид деятельности, увеличивать либо уменьшать вследствие совершаемых сделок (купли-продажи, аренды, а также

расторжения гражданско-правовых договоров) состав электросетевого оборудования для осуществления своей хозяйственной деятельности по оказанию услуг по передаче электрической энергии в текущем периоде тарифного регулирования.

Таким образом, даже исключая из суммарной мощности мощность электросетевого оборудования в размере 0,8 МВА, общество не утратило статус сетевой организации, производит оплату потерь электроэнергии по заключенному с ОАО «Кубаньэнергосбыт» договору и содержит персонал, за счет заемных средств, мало того, по сведениям общества оно продолжает расширять объемы оказываемых услуг и по состоянию на 20.08.2016 общество владеет электросетевым оборудованием с установленной трансформаторной мощностью в размере 19,237 МВА.

В заявлении о нарушении антимонопольного законодательства ПАО «Кубаньэнерго» ссылается на то, что суммарная мощность оборудования общества на момент установления тарифа составляла 9,5 МВА. Однако, ПАО

«Кубаньэнерго» умалчивает о том, что указанная ПАО «Кубаньэнерго» мощность сложилась суммированием мощности, определенной только исходя из переподписанных АРБП между обществом и ПАО «Кубаньэнерго», несмотря на то, что ПАО «Кубаньэнерго» располагает всеми договорами аренды и АРБП. Таким образом, ПАО «Кубаньэнерго» ставит установление тарифов, а также определение оснований для отнесения

организации к числу сетевых организаций в исключительную зависимость от подписания самим ПАО «Кубаньэнерго» АРБП с этой сетевой организацией.

Пункт 9 Правил государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178,

содержит исчерпывающий перечень случаев, в которых дело об установлении цены (тарифа) не открывается и регулирующий орган отказывает организации в установлении тарифа. Отсутствие переподписанных АРБП (подписанных со стороны ПАО «Кубаньэнерго» с сетевой организацией) не является основанием для отказа в открытии тарифного дела и установлении тарифа, в силу того, что указанные Правила не содержат такого основания.

В соответствии со статьей 26 Федерального закона «Об электроэнергетике» от 26.03.2003 № 35-ФЗ (далее - Закон № 35-ФЗ) услуги по передаче электрической энергии предоставляются на основании договоров о возмездном оказании услуг по передаче электрической энергии.

Порядок заключения, исполнения и существенные условия таких договоров установлены Правилами недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (далее – Правила № 861).

На основании пункта 8 Правил № 861 в целях обеспечения исполнения своих обязательств перед потребителями услуг (покупателями и продавцами электрической энергии) сетевая организация заключает договоры с иными сетевыми организациями, имеющими технологическое присоединение к объектам электросетевого хозяйства, с использованием которых данная сетевая организация оказывает услуги по передаче электрической энергии (далее - смежные сетевые организации), при этом возможность заключения публичного договора не может ставиться в зависимость от наличия или отсутствия переподписанных АРБП (подписанных со стороны ПАО «Кубаньэнерго»).

26.09.2016 г. ПАО «Кубаньэнерго» было заявлено ходатайство об отказе в требованиях в отношении Региональной энергетической комиссии-департамента цен и тарифов Краснодарского края.

Также в ходе рассмотрения дела №219/2106 установлено, что ООО «Тихорецкие электрические сети» (далее - ООО «ТЭС») является сетевой организацией и приказами РЭК-департамента от 25.11.2015 №72/2015-э, от 28.12.2015 № 82/2015-э для последнего установлены тарифы на услуги по передаче электрической энергии на 2015 и 2016 годы.

Согласно представленным обществом сведениям 01.10.2015 между администрацией Холмского сельского поселения и ООО «Тихорецкие электрические сети» заключен договор №3.

Согласно п.1.1. целью и предметом вышеуказанного договора является осуществление совместной деятельности по обеспечению бесперебойной передачи электроэнергии на территории Холмского сельского поселения.

В силу положений названного договора ООО «Тихорецкие электрические сети» брало на себя обязанность осуществлять деятельность по обслуживанию и эксплуатации электросетевого комплекса, принадлежащего Холмскому сельскому поселению, в том числе оказание услуг по передаче электрической энергии по сетям электросетевого комплекса, а также с даты заключения договора нести расходы по оплате технологических потерь в электросетевом комплексе.

Холмское сельское поселения в свою очередь взяло на себя обязанность предоставить вышеуказанный электросетевой комплекс ООО «Тихорецкие электрические сети».

Таким образом, ООО «Тихорецкие электрические сети» считает договор №3 от 01.10.2015 договором простого товарищества.

Положениями договора от 01.10.2015 №3 ведение сторонами предпринимательской деятельности, получение и распределение какой-либо прибыли, не предусмотрено, целью и предметом договора не является. При этом ведение сторонами предпринимательской деятельности, получение и распределение какой-либо прибыли, договором не предусмотрено и ни целью, ни предметом договора не является. Возмездность действий сторон договором также не предусмотрена.

Пунктом 2 ст. 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации круг лиц, которые могут быть сторонами договора простого товарищества, ограничен коммерческими организациями и индивидуальными предпринимателями только в отношении договора простого товарищества, заключаемого в целях осуществления предпринимательской деятельности.

Согласно абз.3 п.1 ст.2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Согласно п.1 ст. 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации договор о совместной деятельности может быть заключен не только для извлечения прибыли, но и для достижения иной не противоречащей закону цели.

ООО «Тихорецкие электрические сети» фактически приступило к исполнению взятых в соответствии с договором от 01.10.2015 №3 обязательств по обслуживанию и эксплуатации электросетевого комплекса, принадлежащего Холмскому сельскому поселению.

В период действия договора №3 от 01.10.2015 ООО «Тихорецкие электрические сети» осуществляли эксплуатацию электросетевого комплекса

Холмского сельского поселения на безвозмездной основе, услуги по передаче

электрической энергии для ПАО «Кубаньэнерго» (как смежной сетевой организации и держателю котла) по сетям электросетевого комплекса Холмского сельского поселения обществом не оказывались, денежные средства на счет общества от оказания услуг не поступали.

В связи с отсутствием финансовой выгоды от исполнения обязательств

по вышеуказанному договору, письмом от 29.01.2016 исх. №ТЭС-7/1/23-16 администрация Холмского сельского поселения уведомлена о выходе ООО «Тихорецкие электрические сети» из товарищества, таким образом, договор от 01.10.2015 является расторгнутым 01.02.2016.

В соответствии с частью 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Таким образом, в действиях Администрации Холмского сельского поселения Абинского района установлено нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в действиях при заключении договора №3 от 01.10.2015 без проведения конкурсных процедур.

Краснодарским УФАС России направлено в адрес Администрации Холмского сельского поселения Абинского района заключение об обстоятельствах дела №219/2016 от 26.09.2016 (исх.№20803 от 30.09.2016) На заседание по делу №219/2016 17.11.2016 Администрацией Холмского сельского поселения Абинского района не представлено возражений на заключение об обстоятельствах дела №219/2016 от 26.09.2016.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Администрации Холмского сельского поселения Абинского района факт нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в действиях при заключении договора №3 от 01.10.2015 без проведения конкурсных процедур.

2. В связи с тем, что 07.11.2016 г. Администрации Холмского сельского поселения Абинского района объявила аукцион на право заключения договора пользования электросетевого комплекса поселка Синегорска Холмского сельского поселения (извещение № 071116/4777906/12 опубликовано на сайте www.torgi.gov.ru) предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела №219/2016 должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства в отношении должностного лица администрации Администрации Холмского сельского поселения Абинского района по части 1 статьи 14.9. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

Р.В.Дегтярева

Члены Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Н.В.Левит

Е.И.Азарова

О.А.Сафронова

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