

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена 24 февраля 2011 года

В полном объеме решение изготовлено 05 марта 2011 года

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

председателя комиссии: - Бутенко Игоря Васильевича, начальника отдела контроля монополистической деятельности, заместителя руководителя управления;

членов комиссии: - Губановой Рамилы Шаукатовны, начальника отдела контроля органов власти;

- Лепихиной Светланы Николаевны, ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти;

рассмотрев дело № 05-10/14-11 по признакам нарушения Администрацией Колпашевского городского поселения и ООО «Теплоснаб» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии представителей ответчиков по делу: Администрации Колпашевского городского поселения — К. (доверенность от 01.02.2011 № 142/11), Б. (доверенность от 01.02.2011 № 143/11), ООО «Теплоснаб» — К. (Решение единственного учредителя ООО «Теплоснаб» от 24.11.2010), привлеченного в качестве третьего ответчика по делу Определением от 09.02.2011 № ВЛ/560 — Совет Колпашевского городского поселения — Б. (Решение Совета Колпашевского городского поселения от 18.12.2007 № 91),

УСТАНОВИЛА:

Колпашевской городской прокуратурой представлены в Томское УФАС России материалы, из которых следует, что 09.08.2010 между Администрацией Колпашевского городского поселения, в лице Главы поселения З. и Обществом с ограниченной ответственностью «Теплоснаб», в лице директора А.С. Захарова заключено концессионное соглашение в отношении объектов инвестиционной деятельности, согласно которому ООО «Теплоснаб» обязалось за свой счёт создать и реконструировать недвижимое имущество, указанное в разделе 2 соглашения, право собственности на которое принадлежит муниципальному образованию «Колпашевское городское поселение», и осуществлять деятельность по обеспечению теплоснабжением и горячим водоснабжением потребителей Колпашевского городского поселения с использованием объекта соглашения, а Администрация поселения предоставить ООО «Теплоснаб» на срок, установленный соглашением, права владения и пользования объектом соглашения для осуществления указанной деятельности, без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В Комиссию ответчик по делу (Администрация Колпашевского городского поселения) представил Отзыв на Определение от 25.01.2011 о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, из которого следует, что ответчик признает нарушение Закона «О защите конкуренции», т.к. Концессионное соглашение от 09.08.2010 № 367 в отношении объектов инвестиционной деятельности заключено без проведения конкурса, предусмотренного ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», на что указано в Представлении Колпашевской городской прокуратуры от 28.12.2010 № 9-24в-2010. Для устранения нарушения Администрацией в адрес ООО «Теплоснаб» направлено соглашение № 1 к Концессионному соглашению о его расторжении по соглашению сторон.

Представитель второго ответчика (ООО «Теплоснаб») представил Отзыв, в котором не признает нарушение антимонопольного законодательства, утверждая, что, являясь единственным участником и победителем проведенного Администрацией Колпашевского городского поселения конкурса инвестиционных проектов по переводу угольных и нефтяных котельных г. Колпашево на природный газ, и заключив по результатам конкурса в соответствии с протоколом конкурсной комиссии от 02.08.2010 № 53 о результатах проведения 02.08.2010 вышеуказанного конкурса концессионное соглашение с Администрацией, о чем указано в самом тексте соглашения. По мнению ООО «Теплоснаб», указанное концессионное соглашение есть разновидность инвестиционного соглашения, которое должно было быть заключено по результатам конкурса инвестиционных проектов. Кроме того, второй ответчик считает, что заключение концессионного соглашения не повлекло за собой фактического нарушения чьих-либо прав, свобод и законных интересов. На основании изложенного просит производство по делу прекратить.

Представитель третьего ответчика (Совет Колпашевского городского поселения) пояснил, что Советом Колпашевского городского поселения не издавались нормативные акты и иные документы, носящие обязательный или рекомендательный характер о заключении Администрацией Колпашевского городского поселения Концессионного соглашения от 09.08.2010 № 367 с ООО «Теплоснаб», поэтому Комиссией принято решение о прекращении участия в рассмотрении дела Совета Колпашевского городского поселения, о чем вынесено Определение от 24.02.2011 № СЛ/829.

Учитывая отзывы и пояснения присутствующих в заседании лиц, изучив представленные сторонами документы и материалы, Комиссией установлено следующее.

Между муниципальным образованием «Колпашевское городское поселение Томской области», от имени которого выступает Администрация Колпашевского городского поселения, в лице Главы поселения З., и ООО «Теплоснаб», в лице директора З. заключено Концессионное соглашение от 09.08.2010 № 367 в отношении объектов инвестиционной деятельности. В соответствии с указанным соглашением ООО «Теплоснаб» обязалось за свой счёт создать и реконструировать недвижимое имущество, указанное в разделе 2 соглашения, право собственности на которое принадлежит муниципальному образованию «Колпашевское городское поселение», и осуществлять деятельность по оказанию услуг путем обеспечения теплоснабжением и горячим водоснабжением потребителей Колпашевского городского поселения с использованием объекта соглашения, а Администрация поселения предоставить ООО «Теплоснаб» на срок, установленный соглашением, права владения и пользования объектом соглашения для осуществления указанной деятельности. Таким образом, объектом указанного соглашения является муниципальное имущество, которое передано без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.05.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение заключается путём проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними государственными и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Ссылка ответчика (ООО «Теплоснаб») на то, что понятия инвестиционное соглашение и концессионное соглашение имеют одинаковое смысловое толкование, не обоснована, т.к. правоотношения регулируются двумя не связанными друг с другом специальными законами, это Федеральный закон от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», регулирующий отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением и прекращением концессионных соглашений и Федеральный закон от 25.12.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений».

Вместе с тем, законодатель устанавливает, что понятие «концессионный проект» является видом «инвестиционного проекта», который предполагает подготовку и проведение конкурсов на право заключения концессионного соглашения (Постановление Правительства РФ от 01.03.2008 № 134 «Об утверждении Правил формирования и использования бюджетных ассигнований Инвестиционного фонда РФ»).

Кроме того, из Положения о порядке проведения конкурсов по отбору инвесторов для реализации инвестиционных проектов на территории Колпашевского городского поселения следует, что организатор конкурса заключает с победителем именно инвестиционное соглашение в порядке, определенном законодательством. При этом законодательство устанавливает порядок заключения концессионного соглашения в соответствии с нормами и требованиями Федерального закона от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», согласно которым концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных ст. 37 указанного Федерального закона. Следовательно, если предположить, что концессионное соглашение заключено по результатам открытого конкурса «По отбору инвестиционных проектов по переводу угольных и нефтяных котельных на природный газ на территории г. Колпашево», проведенного Администрацией Колпашевского городского поселения 02.08.2010, на что ссылается второй ответчик, то концессионное соглашение должно быть заключено по итогам конкурса на право заключения концессионного соглашения (ст. 13 Закона «О концессионных соглашениях»).

Кроме того, из Конкурсной документации вышеуказанного конкурса следует, что предметом конкурса является отбор инвестиционных проектов. Требования, предъявляемые к Конкурсной документации указанного конкурса отличаются от требований, предъявляемых к Конкурсной документации на право заключения концессионного соглашения в соответствии со ст. 23 Федерального закона от 21.05.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

Таким образом, Администрация Колпашевского городского поселения, заключив 09.08.2010 Концессионное соглашение с ООО «Теплоснаб» без проведения процедуры конкурса, не совершила действий, предписанных ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», тем самым допустила нарушение ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции (не проведение предписанного законом конкурса (аукциона) прямо указывает на ограничение, устранение конкуренции).

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ч. 1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-3 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Администрацией Колпашевского городского поселения и ООО «Теплоснаб» допущено нарушение ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке услуг теплоснабжения и горячего водоснабжения, а именно в заключении Администрацией Колпашевского городского поселения 09.08.2010 Концессионного соглашения с ООО «Теплоснаб» без проведения процедуры конкурса, предписанной ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Выдать Администрации Колпашевского городского поселения и ООО «Теплоснаб» предписание о прекращении нарушения ст. 16 Закона «О защите конкуренции», а именно о прекращении соглашения, нарушающего антимонопольное законодательство.

4. Иные меры по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства не применять.

5. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии И.В. Бутенко

Члены комиссии
Р.Ш. Губанова

С.Н. Лепихина

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ

05 марта 2011 года

Томск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по

рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
председателя комиссии: - Бутенко Игоря Васильевича, начальника отдела контроля монополистической деятельности, заместителя руководителя управления;
членов комиссии: - Губановой Рамилы Шаукатовны, начальника отдела контроля органов власти;
- Лепихиной Светланы Николаевны, ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти,
руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 05 марта 2011 года по делу № 05-10/14-11 о нарушении Администрацией Колпашевского городского поселения и ООО «Теплоснаб» ст. 16 Закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Теплоснаб» в срок до 09.04.2011 года прекратить нарушение ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении 09.08.2010 Концессионного соглашения с Администрацией Колпашевского городского поселения без проведения процедуры конкурса, предписанной ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», а именно: совершить действия, направленные на прекращение соглашения, нарушающего антимонопольное законодательство, и на обеспечение конкуренции на рынке теплоснабжения и горячего водоснабжения.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии И.В. Бутенко

Члены комиссии Р.Ш. Губанова

С.Н. Лепихина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ

05 марта 2011 года

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии: - Бутенко Игоря Васильевича, начальника отдела контроля монополистической деятельности, заместителя руководителя управления;

членов комиссии: - Губановой Рамилы Шаукатовны, начальника отдела контроля органов власти;
- Лепихиной Светланы Николаевны, ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 05 марта 2011 года по делу № 05-10/14-11 о нарушении Администрацией Колпашевского городского поселения и ООО «Теплоснаб» ст. 16 Закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации Колпашевского городского поселения в срок до 09.04.2011 года прекратить нарушение ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении 09.08.2010 Концессионного соглашения с ООО «Теплоснаб» без проведения процедуры конкурса,

предписанной ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 21.05.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», а именно: совершить действия, направленные на прекращение соглашения, нарушающего антимонопольное законодательство.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии И.В. Бутенко

Члены комиссии Р.Ш. Губанова

С.Н. Лепихина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.