

**РЕШЕНИЕ** по делу № 02-03/100-2010 о нарушении антимонопольного  
законодательства

«15» июля 2011 г.

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения оглашена «11» июля 2011 года

В полном объеме решение изготовлено «15» июля 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии <...>, членов Комиссии: <...>,

рассмотрев дело от 24.12.2010 № 02-03/100-2010 по признакам нарушения МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» (670031, г. Улан-Удэ, ул. Бабушкина, 25) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

от заявителя – ООО «Энком», <...>, доверенность от 16.09.2010,

от ответчика – МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ», <...>, доверенность от 18.02.2011 № 12, <...>, доверенность от 24.02.2011 № 14,

от заинтересованного лица – ОАО «Улан-Удэ Энерго», <...>, доверенность от 01.02.2011 № 009, <...>, доверенность от 24.03.2011 № 027,

**УСТАНОВИЛА:**

В Бурятское УФАС России поступило заявление ООО «Энком» от 29.09.2010 вх.№ 7440. Заявитель указывает, что организатором конкурса созданы преимущественные условия участия в конкурсе на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества – имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства г. Улан-Удэ для ОАО «Улан-Удэ Энерго». Критерии конкурса разработаны организатором с учетом установленного в трансформаторных подстанциях внутреннего электротехнического оборудования, которое находилось в собственности у ОАО «Улан-Удэ Энерго». По мнению заявителя, заключение аренды зданий подстанций без внутреннего оборудования проведено в нарушение п.92 Правил проведения конкурсов или аукционов ..., утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, противоречит статьям 133, 134 Гражданского кодекса РФ.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Энком» Бурятским УФАС России 24.12.2010 возбуждено дело по признакам нарушения МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» (далее - Комитет) части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании участнику торгов – ОАО «Улан-Удэ Энерго» преимущественных условий участия в открытом конкурсе на право аренды имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства,

что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

При рассмотрении дела 18.02.2011 представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении и ходатайствовал об отложении рассмотрения дела до вступления в силу решения Арбитражного суда Республики Бурятия от 08.12.2010 по делу № А10-3069/2010 по исковому заявлению ООО «Энком» к Комитету о признании недействительным конкурса на право заключения договора аренды имущественного комплекса от 20.07.2010, а также заключенного по результатам конкурса договора аренды имущественного комплекса от 22.07.2010 № 2 – АИК, поскольку судебный акт обжалован в апелляционном порядке. Решением суда первой инстанции признан недействительным конкурс на право заключения договора аренды имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства от 20.07.2010. Признан недействительным заключенный по результатам проведенного 20.07.2010 конкурса договор аренды имущественного комплекса за № 2-АИК от 22.07.2010 между Комитетом и ОАО «Улан-Удэ Энерго».

Комитетом представлен отзыв на заявление от 18.02.2011 № 00320380, в котором указано, что Комитет не согласен с доводами заявителя по следующим основаниям: подавая заявку на участие в конкурсе, заявитель фактически принял все условия, выдвинутые организатором конкурса, конкурсное предложение общества было признано соответствующим конкурсной документации и рассмотрено. Представители ООО «Энком» выезжали на осмотр имущества и знали его состав не только из конкурсной документации, но и были ознакомлены с ним в натуре. Таким образом, зная предмет конкурса, его условия и добровольно реализовав свое право на участие в нем, права и интересы общества не могут быть нарушены в результате его собственного волеизъявления, а само по себе наличие в зданиях трансформаторных подстанций оборудования, не относящегося к объекту торгов, не влечет создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

Здание трансформаторных подстанций, оборудование и электрические сети не могут рассматриваться как сложная, неделимая вещь по смыслу статей 133, 134 Гражданского кодекса РФ, поскольку и то и другое может использоваться самостоятельно. Здания трансформаторных подстанций являются самостоятельными объектами, поскольку они учтены в качестве отдельных объектов недвижимости. В свою очередь оборудование, находящееся внутри этих зданий относится к движимому имуществу и находится в собственности ОАО «Улан-Удэ Энерго». Признание конкурса недействительным не повлечет перехода права собственности на электрооборудование от ОАО «Улан-Удэ Энерго» к Комитету, следовательно, находящееся внутри здания подстанции оборудование не может быть выставлено на новый конкурс.

Представитель ОАО «Улан-Удэ Энерго» поддержала доводы ответчика по делу.

По результатам рассмотрения ходатайства заявителя Комиссией Бурятского УФАС России 18.02.2011 вынесено определение о приостановлении рассмотрения дела № 02-03/100-2010 до рассмотрения Четвертым арбитражным апелляционным судом дела № А10-3069/2010.

Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 18.03.2011 по делу № А10-3069/2010 решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 08.12.2010 отменено, в иске ООО «Энком» отказано.

Определением Комиссии Бурятского УФАС России от 30.03.2011 № 02-03/957 рассмотрение дела № 02-03/100-2010 возобновлено.

При рассмотрении дела № 02-03/100-2010 представитель заявителя пояснил, что постановление суда апелляционной инстанции будет обжаловано ООО «Энком» в кассационном порядке. Заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства до рассмотрения судом кассационной инстанции дела № А10-3069/2010.

В соответствии с частями 3, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия определила рассмотрение дела № 02-03/100-2010 приостановить до рассмотрения Федеральным арбитражным судом Восточно-Сибирского округа дела № А10-3069/2010, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Федеральным арбитражным судом Восточно-Сибирского округа 21.06.2011 вынесено постановление по делу № А10-3069/2010. Копия указанного постановления получена Бурятским УФАС России 28.06.2011 вх. № 2806.

Определением Комиссии Бурятского УФАС России от 29.06.2011 № 02-03/2267 рассмотрение дела № 02-03/100-2010 возобновлено и назначено на 11.07.2011.

Представитель заявителя поддержал ранее изложенные доводы, а также указал, что судом кассационной инстанции решение суда первой инстанции оставлено в силе, указанное подтверждает доводы заявителя о нарушении Комитетом пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Представитель Комитета пояснил, что имущество, выставленное на конкурс, возвращено в казну по акту приема-передачи от 30.06.2011.

Представитель ОАО «Улан-Удэ Энерго» не согласен с доводами заявителя, считает, что при проведении конкурса преимущественных условий участия в конкурсе для ОАО «Улан-Удэ Энерго» не создавалось.

Оценив доказательства и обоснованность доводов, представленных в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, выступления заявителя, ответчика по делу и заинтересованного лица, Комиссия пришла к следующим выводам.

В газете «Правда Бурятии» от 27.05.2010 № 22 опубликовано извещение Комитета о проведении повторного открытого конкурса на право заключения договора аренды имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства. Решением Комитета от 26.05.2010 № 547 утверждена конкурсная документация (Приложение №2). Предмет конкурса – право на заключение договора аренды имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства. Объект договора – имущественный комплекс, находящийся на территории г. Улан-Удэ, в составе:

- 407 зданий трансформаторных подстанций, общей балансовой стоимостью 157 629 817,0 руб.,

- 60 сооружений – электросетевые комплексы, кабельные линии электропередач, воздушные и кабельные электрические сети, общей балансовой стоимостью

164 714 836,87 руб.,

- 108 единиц движимого имущества - оборудование, системы АСКУЭ, подстанции КТП, оборудование трансформаторных подстанций, воздушные линии, кабельные линии, общей балансовой стоимостью 66 288 891,93 руб.

Целевое использование имущественного комплекса:

- оказание услуг по передаче электрической энергии;

- осуществление оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике;

- оказание услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей.

В конкурсной документации указаны следующие критерии конкурса:

5.1 Цена договора в размере годовой арендной платы (минимальный размер годовой арендной платы – 107 648, 94 руб. без учета НДС);

5.2 Размер денежных средств, вкладываемых в объект договора путем проведения его капитального ремонта, в течение срока договора (минимальный размер денежных средств – 106 572 450,6 руб.);

5.3 Годовые технологические потери электроэнергии при использовании объекта договора на момент окончания срока договора (максимальный размер – 27%);

5.4 Годовой системный показатель нарушения электроснабжения потребителей на момент окончания срока договора, выраженный в отношении недоотпуска электроэнергии по причине технологических нарушений к полезному отпуску электроэнергии за отчетный период (не учитывая технологических нарушений) на момент окончания срока договора (максимальный размер – 0,0006%);

5.5 Системный показатель средней длительности нарушения электроснабжения потребителей на момент окончания срока договора (максимальный размер – 12 часов);

5.6 Объем передаваемой электроэнергии в год с использованием имущества, право на которое передается по договору (минимальный размер - 563 862 тыс. кв./час);

5.7 Количество технологических присоединений физических лиц мощностью до 15 кВт включительно, в год (минимальное количество – 320 абонентов);

5.8 Количество технологических присоединений юридических лиц и физических лиц на уровень напряжения 0,4 кВ, 6-10 кВ, в год (минимальное количество – 140 абонентов);

5.9 Качественная характеристика функционально-технологического и инженерно-технического решения для обеспечения реконструкции объекта договора в виде предложения по реконструкции объектов имущественного комплекса, с разбивкой по календарным годам, детально по объектам по форме (приложение №2 к конкурсной документации).

Согласно протоколу Комиссии по проведению торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества (далее – Комиссия) от 13.07.2010 № 97 «О вскрытии конвертов и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе на право заключения договора аренды имущественного комплекса» на участие в конкурсе поданы заявки ООО «Энком», ООО Производственный центр «Байкальская энергетическая компания», ОАО «Улан-Удэ Энерго». 16.07.2010 состоялось рассмотрение заявок на участие в конкурсе, о чем составлен протокол Комиссии № 98. Все претенденты допущены к участию в конкурсе и признаны участниками конкурса. В соответствии с протоколом Комиссии от 20.07.2010 № 101 «Оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе на право заключения договора аренды имущественного комплекса» заявке ОАО «Улан-Удэ Энерго» присвоен порядковый номер <...> , заявке ООО ПЦ «Байкальская энергетическая компания» - №2, заявке ООО «Энком» - №3.

По результатам проведенного конкурса Комитет заключил с ОАО «Улан-Удэ Энерго» договор аренды от 22.07.2010 №2-АИК имущественного комплекса.

ООО «Энком» обратилось в Арбитражный суд Республики Бурятия с иском к Комитету о признании недействительным открытого конкурса от 20.07.2010 на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства г. Улан-Удэ и заключенного по результатам конкурса договора аренды между Комитетом и ОАО «Улан-Удэ Энерго» от 22.07.2010 № 2-АИК.

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 08.12.2010 конкурс на право заключения договора аренды имущественного комплекса объектов электросетевого хозяйства от 20.07.2010 признан недействительным. Заключенный по результатам проведенного 20.07.2010 конкурса договор аренды имущественного комплекса за № 2-АИК от 22.07.2010 между Комитетом и ОАО «Улан-Удэ Энерго» признан недействительным.

Судом первой инстанции установлено, что нарушений в части проведенной процедуры оценки конкурсных критериев и присвоения порядковых номеров суд не усматривает.

Вместе с тем, суд считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Исходя из объявленного предмета торгов, целевого назначения объекта договора как имущественного комплекса, состоящего из объектов электросетевого хозяйства (здания трансформаторных подстанций, электросетевые комплексы, кабельные линии электропередач, воздушные и кабельные электрические сети, оборудование, системы АСКУЭ, подстанции КТП, оборудование трансформаторных подстанций, воздушные линии, кабельные линии), оговоренного

строго целевого использования указанного имущественного комплекса для оказания услуг по передаче электрической энергии, осуществления оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике, оказания услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей к сетям энергоснабжающей организации, суд приходит к выводу о том, что условия конкурсной документации направлены на создание преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту, победителю торгов – ОАО «Улан-Удэ Энерго».

Комитет и ОАО «Улан-Удэ Энерго» признают, что электрооборудование 407 трансформаторных подстанций находится в собственности общества. К предмету оспариваемой аренды в числе прочего имущества отнесены здания 407 трансформаторных подстанций без их внутреннего содержимого.

Суд пришел к выводу о том, что имущество электросетевого комплекса г. Улан-Удэ в силу целевого и технологического единства подлежало передаче в аренду именно как сложная вещь, позволяющая без ее дробления и перемещения использовать ее по тому же назначению.

Таким образом, вынужденное дробление сложной вещи (единого имущественного электросетевого комплекса) и выставление по лоту имущества (зданий трансформаторных подстанций) без внутреннего оборудования в случае выигрыша торгов другими участниками, кроме ОАО «Улан-Удэ Энерго», приводит к фактической невозможности использования имущества по его целевому назначению, невозможности осуществления деятельности по оказанию услуг по передаче электрической энергии, оперативно-технологическому управлению, услуг по оперативно-диспетчерскому управлению без получения дополнительного согласия ОАО «Улан-Удэ Энерго» на использование его оборудования, поскольку демонтаж существующего оборудования подстанций и соответственно монтаж другого оборудования, необходимого для оказания услуг по передаче электрической энергии влечет, помимо несоразмерных затрат, фактическое прекращение энергоснабжения г. Улан-Удэ на неопределенный период.

Указанное, по мнению суда, свидетельствует о действиях организатора торгов, которые приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поскольку при изложенных обстоятельствах выиграть торги, исходя из разумности и добросовестности сторон гражданских правоотношений, должно было и могло только одно лицо – ОАО «Улан-Удэ Энерго».

Постановлением Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 21.06.2011 по делу № А10-3069/2010 решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 08.12.2011 оставлено в силе.

В постановлении суда кассационной инстанции отражено следующее.

Поскольку разработанные и утвержденные организатором торгов критерии конкурса в конкурсной документации определены исходя из всего имущественного комплекса с учетом находящегося в трансформаторных подстанциях внутреннего оборудования, общество-2 (ОАО «Улан-Удэ Энерго»), владея указанным имуществом, имело преимущественные условия для участия в конкурсе.

Нарушение организатором торгов требования пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о

защите конкуренции, выразившееся в необоснованном создании обществу-2 преимущественных условий участия в торгах, свидетельствует о совершении ответчиком (Комитетом) действий, приводящих к ограничению конкуренции на определенном товарном рынке. Указанные нарушения могли повлиять на результаты торгов, следовательно, затрагивают имущественные права и интересы истца.

Учитывая, что истец доказал факт нарушения Комитетом порядка проведения оспариваемых им торгов, следует признать соответствующие торги и заключенные по результатам таких торгов сделки недействительными.

Таким образом, имеется вступивший в законную силу судебный акт, в котором содержатся выводы о наличии в действиях Комитета нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Прекратить рассмотрение дела № 02-03/100-2010 в связи с наличием вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях Комитета.
2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.
3. Передать соответствующие материалы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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