РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-01/22-15-15

31 декабря 2015 г. г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 23.12.2015 года

Решение в полном объеме изготовлено 31.12.2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/22-15-15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А. – руководитель Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Ооржак А.О. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Коржавина О.А. – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Саин А.В. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

При участии в рассмотрении дела:

- «….» – представитель ОАО «Кызылская ТЭЦ», действующий на основании доверенности от 29.01.2015 г. № 4/2015,

в отсутствии надлежащим образом извещенных представителей Мэрии г. Кызыла, Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» и Муниципального унитарного предприятия г. Кызыла «Городские тепловые сети»,

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/22-15-15, возбужденного приказом от 23.09.2015 года № 360 о возбуждении дела № 05-13-01/22-15-15 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Мэрии города Кызыла («….») по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, статьей 19, статьи 20 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в предоставлении муниципальной преференции ОАО «Кызылская ТЭЦ» путем передачи в аренду муниципального имущества на основании постановления Мэрии г. Кызыла от 10.06.2015 года № 668 в нарушении порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России поступило заявление (вх. № 3695 от 23.07.2015 года) работников Муниципального унитарного предприятия г. Кызыл «Городские тепловые сети» (далее – МУП «Гортеплосети») по вопросу законности изъятия у МУП «Гортеплосети» и передачи муниципального имущества (тепловые сети и автотранспортное средство) в аренду ОАО «Кызылская ТЭЦ».

В ходе рассмотрения заявления работников МУП «Гортеплосети» установлено, что постановлением Мэрии города Кызыла от 10.06.2015 года № 668 муниципальное имущество в виде автотранспортных средств передано из муниципальной казны городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» на праве безвозмездного пользования ОАО «Кызылская ТЭЦ» и Муниципальному казенному учреждению «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» поручено заключить договор безвозмездного пользования с ОАО «Кызылская ТЭЦ».

Указанные действия Мэрии г. Кызыла по передаче муниципального имущества в виде автотранспортных средств ОАО «Кызылская ТЭЦ» содержали признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, статей 19, 20 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, приказом Тывинского УФАС России от 23.09.2015 года № 360 возбуждено дело № 05-13-01/22-15-15 о нарушении антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела № 05-13-01/22-15-15 представитель ОАО «Кызылская ТЭЦ» пояснил, что договор аренды муниципальных тепловых сетей № 51506012 от 11.06.2015 года заключен в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, так как переданные по договору аренды муниципальных тепловых сетей № 51506012 от 11.06.2015 года муниципальное имущество являются частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения, принадлежащими ОАО «Кызылская ТЭЦ» и данные часть сети и сеть являются технологически связанными.

Выслушав пояснения лица, участвующего в деле и рассмотрев материалы дела № 05-13-01/22-15-15 Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему:

В соответствии со статьей 49 Устава городского округа «Город Кызыл Республики Тыва», принятого решением Хурала представителей г. Кызыла от 05.05.2005 года № 50 Мэрия г. Кызыла является исполнительно-распорядительным органом городского округа «Город Кызыл Республики Тыва», наделена полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Республики Тыва.

Мэрия г. Кызыла являясь исполнительным органом местного самоуправления, осуществляющей в пределах своих полномочий решение вопросов местного значения, передала ОАО «Кызылская ТЭЦ» муниципальное имущество в виде автотранспортных средств из муниципальной казны городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» на праве безвозмездного пользования (постановление

Мэрии города Кызыла от 10.06.2015 года № 668).

Согласно пункта 2 постановления Мэрии города Кызыла от 10.06.2015 года № 668 Муниципальному казенному учреждению «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» поручено принять указанное муниципальное имущество от МУП «Гортеплосети» и заключить договор безвозмездного пользования с ОАО «Кызылская ТЭЦ».

Во исполнение постановления Мэрии города Кызыла от 10.06.2015 года № 668 Муниципальное казенное учреждение «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» распоряжением от 11.06.2015 г. № 169 приняло муниципальное имущество в виде автотранспортных средств в муниципальную казну городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» от МУП «Гортеплосети».

11.06.2015 года между Муниципальным казенным учреждением «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» и ОАО «Кызылская ТЭЦ» заключен договор безвозмездного пользования № 11506011.

Актом приема-передачи имущества от 11.06.2015 года муниципальное имущество в виде автотранспортных средств передано ОАО «Кызылская ТЭЦ» на праве безвозмездного пользования.

Также, 11.06.2015 года между Муниципальным казенным учреждением «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» и ОАО «Кызылская ТЭЦ» заключен договор аренды муниципальных тепловых сетей № 51506012 от 11.06.2015 года, согласно которому ОАО «Кызылская ТЭЦ» передано муниципальное имущество в виде центральных тепловых пунктов и тепловых сетей, находящихся в географических границах г. Кызыла.

В пункте 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции дано понятие хозяйствующего субъекта, под которым понимается - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход.

Согласно пункта 3.1 Устава ОАО «Кызылская ТЭЦ», утвержденного решением единственного акционера ОАО «Кызылская ТЭЦ» от 30.08.2010 года, ОАО «Кызылская ТЭЦ» является коммерческой организацией, уставной капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательные права акционеров общества по отношению к обществу.

Таким образом, ОАО «Кызылская ТЭЦ» является хозяйствующим субъектом в понятии определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В силу статьи 128 Гражданского кодекса Российской Федерации вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, относятся к объектам гражданских прав.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия

обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что самостоятельные действия хозяйствующего субъекта, не подразумевают предоставления ему органом власти конкурентного преимущества перед иными хозяйствующими субъектами, посредством предоставления бюджетных средств в виде субсидий из соответствующего бюджета без проведения публичных процедур или предварительного согласования с антимонопольным органом, тем самым, ущемляя интересы иных хозяйствующих субъектов осуществляющих свою деятельность на том же рынке услуг.

При таких условиях, учитывая, что предоставление муниципального имущества (автотранспортные средства, центральные тепловые пункты и тепловые сети) ОАО «Кызылская ТЭЦ» на праве безвозмездного пользования и аренды, свидетельствует о предоставлении отдельному хозяйствующему субъекту преимущества, обеспечивающего более выгодные условия деятельности, то предоставление такого имущества является муниципальной преференцией, за исключением случаев прямо перечисленных в Законе о защите конкуренции.

Из положений пункта 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что государственные или муниципальные преференции – это предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции - федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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), в частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 Закона о защите конкуренции.

Порядок предоставления государственных или муниципальных преференций урегулирован главой 5 (статьи 19, 20, 21) Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, государственные или муниципальные преференции предоставляются исключительно в целях, поименованных в названной норме.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции

государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Вместе с тем, статьей 17.1 Закона о защите конкуренции урегулирован порядок заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество 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).

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России договор безвозмездного пользования № 11506011 от 11.06.2015 года заключен со сроком действия до 10.07.2015 года, то есть право безвозмездного пользования на муниципальное имущество в виде автотранспортных средств ОАО «Кызылская ТЭЦ» предоставлено на 29-дневный срок.

Кроме того, Муниципальным казенным учреждением «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» в материалы дела № 05-13-01/22-15-15 предоставлен акт приема-передачи от 10.07.2015 года, согласно которому ОАО «Кызылская ТЭЦ» передано Муниципальному казенному учреждению «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» муниципальное имущество в виде автотранспортных средств.

Таким образом, муниципальное имущество в виде автотранспортных средств Муниципальным казенным учреждением «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» передавалось ОАО «Кызылская ТЭЦ» с соблюдением требований пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и

данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Следовательно, без проведения торгов разрешается заключать договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования, в отношения объекта, являющегося частью сети инженерно-технического обеспечения.

В соответствии с пунктом 14 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" совокупность источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически соединенных тепловыми сетями образуют систему теплоснабжения. Аналогичное понятие системы коммунального теплоснабжения содержится в Методике определения потребности в топливе, электрической энергии и воде при производстве и передаче тепловой энергии и теплоносителей в системах коммунального теплоснабжения, утвержденной Госстроем Российской Федерации 12.08.2003 (МДК 4-05.2004). Так согласно МДК 4-05.2004 система коммунального теплоснабжения определена как совокупность объединенных общим производственным процессом источников теплоснабжения и (или) тепловых сетей города (района, квартала), другого населенного пункта, эксплуатируемых теплоэнергетической организацией жилищно-коммунального комплекса.

В свою очередь источник тепловой энергии определен как устройство, предназначенное для производства тепловой энергией, а тепловая сеть – как совокупность устройств (включая центральные тепловые пункты, насосные станции), предназначенных для передачи тепловой энергии, теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок (пункты 3, 5 Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении").

Согласно пункта 20 части 2 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" сетью инженерно-технического обеспечения является совокупность трубопроводов, коммуникаций и других сооружений, предназначенных для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений.

Правилами определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.02.2006 N 83, сети инженерно-технического обеспечения определены как совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения.

Следовательно, к сетям инженерно-технического обеспечения относятся имущественные объекты, в том числе сооружения, предназначенные для инженерно - технического обеспечения зданий и сооружений, используемые для выполнения функций снабжения энергией. В рассматриваемом случае к сетям инженерно-технического обеспечения относятся тепловые сети, непосредственно используемые для снабжения потребителей тепловой энергией.

Как указано выше, договором аренды муниципальных тепловых сетей № 51506012 от 11.06.2015 года ОАО «Кызылская ТЭЦ» передано муниципальное имущество в виде центральных тепловых пунктов и тепловых сетей, находящихся в географических границах г. Кызыла.

Схема теплоснабжения городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» на период до 2028 года утверждена постановлением Мэрии г. Кызыла от 02.07.2013 года № 864.

Согласно пункта 2 постановления Мэрии г. Кызыла от 02.07.2013 года № 864 МУП «Гортеплосети» определено как единой теплоснабжающей организацией на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» в следующей зоне деятельности:

- разводящие тепловые сети – ответвления от магистральных тепловых сетей (тепловые магистральные сети № 1, 2, 3);

- внутриквартальные тепловые сети – тепловые сети от центральных тепловых пунктов (ЦТП) до потребителей, либо тепловые сети после групповых элеваторов.

Пунктом 3 постановления Мэрии г. Кызыла от 02.07.2013 года № 864 ОАО «Кызылская ТЭЦ» определено единой теплоснабжающей организацией на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» в следующей зоне деятельности:

- магистральные тепловые сети № 1 – от ТЭЦ до тепловой камеры № 152;

- магистральные тепловые сети № 2 – от ТЭЦ до тепловой камеры № 227;

- магистральные тепловые сети № 3 – от ТЭЦ до тепловой камеры № 316.

Постановлением Мэрии г. Кызыла № 632-р от 10.08.2013 года внесено изменение в постановление Мэрии г. Кызыла от 02.07.2013 года № 864, которым пункт 2 постановления Мэрии г. Кызыла от 02.07.2013 года № 864 исключен и пункт 3 постановления Мэрии г. Кызыла от 02.07.2013 года № 864 изложен в новой редакции, а именно «Определить ОАО «Кызылская ТЭЦ» единой теплоснабжающей организацией на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Кроме того, постановлением Мэрии г. Кызыла от 26.05.2015 года № 573 ОАО «Кызылская ТЭЦ» определено в качестве единой теплоснабжающей организации для содержания и обслуживания бесхозяйных тепловых сетей.

Таким образом, ОАО «Кызылская ТЭЦ» является единой теплоснабжающей организацией на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва».

Исходя из схемы тепловых сетей городского округа «Город Кызыл Республики Тыва», представленной ОАО «Кызылская ТЭЦ» следует, что переданные по договору аренды муниципальных тепловых сетей № 51506012 от 11.06.2015 года муниципальное имущество в виде центральных тепловых пунктов и тепловых сетей, являются частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения, принадлежащей ОАО «Кызылская ТЭЦ» и данные часть сети и сеть являются технологически связанными.

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что договор аренды муниципальных тепловых сетей № 51506012 от 11.06.2015 года заключен соблюдением пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в действиях Мэрии г. Кызыла по передаче ОАО «Кызылская ТЭЦ»

муниципального имущества в виде автотранспортных средств на праве безвозмездного пользования, центральных тепловых пунктов и тепловых сетей на праве аренды нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, статьей 19, 20 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/22-15-15,

РЕШИЛА:

Производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/22-15-15 в отношении Мэрии г. Кызыла на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в виду отсутствия нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, статьей 19, 20 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией Тывинского УФАС России действиях.

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии А.О. Ооржак

О.А. Коржавина

А.В. Саин

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.