



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ
по делу № 19**

Резолютивная часть оглашена 25.05.2011

В полном объеме изготовлено 08.06.2011

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства (Приказ Свердловского УФАС России от 26.04.2011 № 216) в составе:

председатель Комиссии Пушкарева М.В., заместитель руководителя Управления;
члены Комиссии: Смирнягина Л. В., начальник отдела контроля органов власти;

Бокша А. А., главный специалист-эксперт отдела контроля

рассмотрев дело № 19 по признакам нарушения Тугулымского городского округа ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении преимуществ ГУП СО «ГУП СО «Облкоммунэнерго»» посредством передачи муниципального имущества без проведения торгов (конкурса, аукциона),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 19 о нарушении антимонопольного законодательства было возбуждено Приказом Свердловского УФАС России от 14.03.2011 № 150 по результатам рассмотрения обращения ЗАО «Уралсевергаз» (вх. от 25.10.2010 № 01-11990) о нарушениях, допускаемых органами власти Свердловской области и органами местного самоуправления (подведомственные унитарные предприятия) в сфере газопотребления.

Определением от 16.03.2011 рассмотрение дела назначено на 28.04.2011.

Определением от 28.04.2011 рассмотрение дела отложено на 25.05.2011.

ЗАО «Уралсевергаз» в своем письменном заявлении указывало, что Администрацией Тугулымского городского округа по Договору от 01.01.2009 № 1 без проведения торгов были переданы в безвозмездное пользование ГУП СО «ГУП СО «Облкоммунэнерго»» объекты теплоснабжения (котельные, сети, емкости), расположенные в пос. Тугулым и пос. Заводоуспенское Тугулымского района.

Период действия Договора установлен: с 01.09.2009 по 30.12.2009.

Сведения о предшествовавших заключению Договора торгах отсутствуют.

ЗАО «Уралсевергаз» просило проверить действия органов местного самоуправления на соответствие антимонопольному законодательству.

В письменном объяснении ЗАО «Уралсевергаз» (вх. от 19.04.2011 № 01-5460), позиция заявителя изменилась.

ЗАО «Уралсевергаз» сообщило, что передача муниципального имущества (газовых котельных) ГУП СО «Облкоммунэнерго» носила срочный характер, так как осуществлялась непосредственно перед началом отопительного сезона, и преследовала цель предотвратить негативные социально-экономические последствия.

Газовая котельная в Тугулымском городском округе передавалась ГУП СО «Облкоммунэнерго» из казны Свердловской области, а не из казны муниципального образования.

Передача ГУП СО «Облкоммунэнерго» иного муниципального имущества (кроме газовых котельных) не затрагивает интересы ЗАО «Уралсевергаз», осуществляющего, исключительно, поставку газа.

ЗАО «Уралсевергаз» ходатайствует о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Администрацией Тугулымского городского округа в письменном объяснении (вх. от 11.04.2011 № 01-4894) сообщено, что объекты теплоснабжения - котельные, с прилегающими к ним теплосетями и прочим оборудованием, передавались ГУП СО «Облкоммунэнерго» начиная с 2002 года.

Администрацией по договору от 01.07.2002 № 303 с ГУП СО «Облкоммунэнерго» были переданы в безвозмездное пользование котельная № 3 «ПМК» и котельная № 4 «Заводоуспенская» вместе с прилегающими к ним тепловыми сетями и вспомогательным оборудованием.

Согласно распоряжения Главы Тугулымского городского округа от 05.09.2005 № 326-р по договору между Тугулымским городским округом и ГУП СО «Облкоммунэнерго» от 05.09.2005 № 3 в безвозмездное пользование последнему были переданы: котельная на ул. Гагарина, котельная на ул. Федюнинского, котельная на ул. Дорожная в р.п. Тугулым и котельная на ул. Ленина на ж/д ст. Тугулым вместе с прилегающими к ним тепловыми сетями и вспомогательным оборудованием.

По окончанию отопительного сезона в 2008 году согласно Распоряжений Главы Тугулымского городского округа от 26.05.2008 № 204-р и от 04.06.2008 № 221-р перечисленные котельные вместе с прилегающими к ним тепловыми сетями и вспомогательным оборудованием были приняты в муниципальную казну и переданы муниципальному предприятию ЖКХ «Жилсервис» на праве хозяйственного ведения.

По решению межведомственной Комиссии по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций и обеспечению пожарной безопасности, состоявшемуся 21.07.2008 было принято решение объявить чрезвычайную ситуацию по ходу подготовки к осенне-зимнему отопительному сезону 2008-2009 годов. После введения чрезвычайной ситуации в Тугулымском городском округе по Распоряжению Главы Тугулымского городского округа от 23.07.2008 № 276-р вышеперечисленные объекты были переданы в безвозмездное пользование ГУП СО «Облкоммунэнерго».

В связи с тем, что помимо подготовки к отопительному сезону активно велась выборная кампания, соответствующий договор по передаче имущества был оформлен с опозданием, а именно – 01.01.2009 за № 1.

Администрация нарушение антимонопольного законодательства не признает.

Представитель Администрации в заседании Комиссии также сообщил, что Думой Тугулымского городского округа принято решение о согласии на передачу объектов муниципальной собственности, в частности, котельных и тепловых сетей, в государственную собственность Свердловской области.

ГУП СО «Облкоммунэнерго» письменное объяснение не представлено.

Представители в заседании Комиссии сообщили, сообщили, что ГУП СО «Облкоммунэнерго» поддерживает позицию Администрации.

Оценив в соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции полученные и исследованные в порядке ст. 25, ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, заключения и пояснения экспертов и лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Антимонопольное законодательство основывается на Конституции РФ, ГК РФ и состоит из Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, которые связаны с защитой конкуренции (ст. 2), в том числе отношения, в которых участвуют федеральные органы исполнительной власти (ч. 1 ст. 3). Определяя организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органам местного самоуправления (п. 2 ч. 1 ст. 1).

В ст. 4 Закона о защите конкуренции, под **конкуренцией** понимается 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 (п. 7); под **товарным рынком** - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п. 4); под **товаром** - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п. 1).

Частью 1 ст. 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, 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.

В соответствии с требованиями ст. 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, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Таким образом, антимонопольным законодательством в соответствии с п. 3 ст. 212

ГК РФ устанавливаются особенности распоряжения имуществом, находящимся в государственной и муниципальной собственности.

В соответствии со ст. 12 Конституции РФ органы местного самоуправления наделяются полномочиями, принадлежащими только им, свободны в осуществлении этих полномочий и несут за это ответственность. Из содержания ст. 132 Конституции РФ следует, что органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

В регулируемых гражданским законодательством отношениях на основании ст. 2 ГК РФ участвуют Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (ст. 124 ГК РФ).

В соответствии со статьей 37 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон о местном самоуправлении) местная администрация наделяется уставом муниципального образования полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

В соответствии со ст. 16 Закона о местном самоуправлении, к вопросам местного значения городского округа относится организация в границах городского округа тепло- водо- снабжения.

Согласно ст. 21 Устава Тугулымского городского округа (принят Решением Тугулымской районной Думы от 08.06.2005 № 28, ред. от 28.10.2010) структуру органов местного самоуправления городского округа составляют:

- Дума Тугулымского городского округа;
- глава Тугулымского городского округа;
- администрация Тугулымского городского округа;
- Управление образования Тугулымского городского округа;
- Управление культуры Тугулымского городского округа;
- территориальные администрации: Заводоуспенская, Ертарская, Луговская, Юшалинская, Верховинская, Мальцевская, Ядрышниковская, Ошкуковская, Яровская, Набережная, Двинская, Зубковская;
- Контрольно-ревизионная комиссия Тугулымского городского округа.

В соответствии со статьей 6 Устава Тугулымского городского округа владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа и организация в границах городского округа теплоснабжения населения относятся к вопросам местного значения.

В соответствии со ст. 31 Устава Тугулымского округа, уполномоченным органом в сфере управления и распоряжения муниципальным имуществом, осуществления

имущественных прав и обязанностей в муниципальном образовании является Администрация – исполнительно-распорядительный орган, наделенный полномочиями по решению вопросов местного значения и формируемый Главой Тугулымского городского округа.

В настоящем деле рассматривается рынок услуг по производству пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными (ОКВЭД - 40.30.17).

Ответчиком представлены сведения о хозяйствующих субъектах, оказывающих услуги по теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в границах Тугулымского городского округа. Перечень субъектов насчитывает 8 предприятий различных форм собственности, из них услуги теплоснабжения оказывают три муниципальных унитарных предприятия и одно общество с ограниченной ответственностью.

Кроме того на территории Тугулымского городского округа осуществляют деятельность ФГУП «Свердловскавтодор» Тугулымский участок (выработка тепловой энергии и горячее водоснабжение) и ГУП СО «ГУП СО «Облкоммунэнерго»» (выработка и транспортировка тепловой энергии).

Распоряжением Главы Тугулымского городского округа от 23.07.2008 № 274-р муниципальное имущество, предназначенное для теплоснабжения населения и предприятий, изъято из ведения МУП ЖКХ «Жилсервис» и по договору безвозмездного пользования от 01.01.2009 № 1 (далее – Договор) передано ГУП СО «Облкоммунэнерго».

Согласно п. 6.1. Договора срок его действия был определен по 30.12.2009.

После 30.12.2009 Договор прекращен не был, ГУП СО «Облкоммунэнерго» продолжало пользоваться муниципальным имуществом Тугулымского городского округа.

Только в сентябре 2010 года дополнительным соглашением от 01.09.2010 срок действия Договора был продлен с 01.09.2010 по 30.08.2011.

Комиссии представлено Решение Думы Тугулымского городского округа от 28.04.2011 № 40 о согласовании передачи 109-и муниципальных объектов теплоснабжения и электроснабжения Тугулымского городского округа в государственную собственность Свердловской области.

Сведения о фактической передаче указанного имущества в государственную собственность Свердловской области отсутствуют.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства:

Статья 17.1 Закона о защите конкуренции введена Федеральным законом от 30.06.2008 № 108 «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и вступила в силу 02.07.2008.

В силу п. 3 ст. 433, п. 2 ст. 609, п. 2 ст. 651 ГК РФ договор аренды здания или сооружения, заключённый на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключённым с момента такой регистрации.

Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (п. 1 ст. 425 ГК РФ). Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору (п. 3 ст. 425 ГК РФ). По отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие (п. 2 ст. 4 ГК РФ). Исходя из вышеизложенного, договоры, которые были заключены до вступления в силу статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, признаются действующими до установленного в них срока.

С момента вступления в силу ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров на новый срок без проведения торгов, в том числе заключение дополнительных соглашений, увеличивающих срок действия договоров, является нарушением требований, предусмотренных ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (п. 10 Письма ФАС РФ от 26.02.2009 № ИА/4770).

Передача муниципального имущества ГУП СО «Облкоммунэнерго» без проведения торгов (конкурса, аукциона) создала для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1–4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Администрацией Тугулымского городского округа п. 2 ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении преимущества ГУП Свердловской области «ГУП СО «Облкоммунэнерго»» посредством передачи муниципального имущества по договору безвозмездного пользования от 01.01.2009 № 1 и дополнительному соглашению от 01.09.2010 б/н к указанному договору без проведения торгов (конкурса, аукциона).

2. Выдать Администрации Тугулымского городского округа предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

М.В. Пушкарева

Члены Комиссии

Л.В. Смирнягина

А. А. Бокша

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 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.

ПРЕД П И С А Н И Е

по делу № 19

08.06.2011

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Пушкарева М.В., заместитель руководителя Управления;
члены Комиссии: Смирнягина Л. В., начальник отдела контроля органов власти;
Бокша А. А., главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 08.06.2011 по делу № 19 о нарушении Администрацией Тугулымского городского округа части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального Закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации Тугулымского городского округа в срок до 01.09.2011 прекратить нарушение части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении преимущества ГУП Свердловской области «Облкоммунэнерго» посредством передачи муниципального имущества по договору безвозмездного пользования от 01.01.2009 № 1 и дополнительному соглашению от 01.09.2010 б/н к указанному договору без проведения торгов (конкурса, аукциона), а именно:

- любым законным способом (в т.ч. посредством обращения в суд) вернуть имущество, упомянутое в договоре от 01.01.2009 № 1 в муниципальную казну;

- обеспечить всем хозяйствующим субъектам равные условия при приобретении прав в отношении муниципального имущества.

2. Информировать Свердловское УФАС России об исполнении предписания не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

М.В. Пушкарева

Члены Комиссии:

Л.В. Смирнягина

А.А. Бокша

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

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.