

27 января 2011 года Дело № 57/08-2010  
г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 26 января 2011 г.  
В полном объеме решение изготовлено 27 января 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрев дело № 57/08-2010, возбужденное в отношении Администрации городского округа ЗАТО Большой Камень по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) обратились ООО «Северный мол» , ООО «Южный мол» и ООО «Глобойл Терминал» с жалобами о нарушении Администрацией ГО ЗАТО Большой Камень антимонопольного законодательства при передаче в безвозмездное пользование объектов сооружения «Центральная котельная», расположенных по ул. Лебедева, 1 в г. Большой Камень.

Как указывают заявители, и.о. главы ГО ЗАТО Большой Камень С. 23 сентября 2010 года подписал постановление № 1743 « О передаче имущества в безвозмездное пользование на время отопительного сезона 2010-2011 г.г. открытому акционерному обществу «Теплоэнергетическая компания» без проведения торгов со ссылкой на имеющийся договор аренды № 355 от 31.08.2009 года с целью подготовки сооружения к отопительному сезону.

Заявители просят в соответствии с требованиями законодательства о защите конкуренции выдать и.о. главы администрации городского округа С. обязательное для исполнения предписание об отмене постановления № 1743, как нарушающее антимонопольное законодательство.

Настоящее дело возбуждено по признакам нарушения Администрацией городского округа ЗАТО Большой Камень части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии постановления от 23.09.2010 № 1743 «О передаче имущества в безвозмездное пользование на время отопительного сезона 2010-2011 г.г. открытому акционерному обществу «Теплоэнергетическая компания», в соответствии с которым муниципальное имущество - Сооружение «Центральная котельная» в г. Большой Камень, передано ОАО «Теплоэнергетическая компания» без проведения торгов, повлекшего ограничение конкуренции на рынке теплоснабжения городского округа ЗАТО Большой Камень.

При рассмотрении дела заявители поддержали позицию, изложенную в жалобах.

Администрация ГО ЗАТО Большой Камень в обоснование своих действий пояснила следующее.

В соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 15.07.1999 № 1136-р «О безвозмездной передаче в муниципальную собственность относящихся к федеральной собственности объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения», котельная, находившаяся в хозяйственном ведении ФГУП «ДВЗ «Звезда», подлежала передаче в муниципальную собственность городского округа ЗАТО Большой Камень.

ФГУП «ДВЗ «Звезда» не исполнило обязанность по передаче котельной в муниципальную собственность городского округа ЗАТО Большой Камень.

В связи с этим Арбитражный суд Приморского края решением от 31.08.2000 по делу № 51-6680/2000 19-230, вступившем в законную силу, обязал ФГУП «ДВЗ «Звезда» передать указанный объект Администрации ГО ЗАТО Большой Камень. В соответствии с Прогнозным планом (программой) приватизации федерального имущества на 2008 год, утвержденным распоряжением Правительства РФ от 07.05.2008 № 683, приказом Федерального агентства по управлению федеральным имуществом от 05.06.2008, распоряжением территориального управления ФАУГИ по Приморскому краю от 22.10.2008 № 763-р «Об условиях приватизации федерального государственного унитарного предприятия «Дальневосточный завод «Звезда» ФГУП «ДВЗ «Звезда» было приватизировано в открытое акционерное общество «Дальневосточный завод «Звезда» и был утвержден перечень объектов, не подлежащих приватизации в составе имущественного комплекса ФГУП «ДВЗ «Звезда». В этот перечень вошла Центральная котельная, которая в казну ГО ЗАТО Большой Камень была передана по акту приема-передачи имущества, составляющего казну РФ, передаваемого в муниципальную собственность ГО ЗАТО Большой Камень, утвержденному 06.11.2009 и.о. руководителя территориального управления Росимущества в Приморском крае. Сооружение «Центральная котельная» состоит из 21 объекта.

Все оборудование котельной, находившееся в зданиях, помещениях, сооружениях Центральной котельной, предназначенное для выработки тепла, в муниципальную собственность передано не было, а было приватизировано ОАО «ДВЗ «Звезда». Несмотря на регистрацию права муниципальной собственности на объект недвижимости «Сооружение «Центральная котельная», фактической передачи объекта во владение титульного собственника произведено не было, фактически этот объект продолжал находиться в незаконном владении ОАО «ДВЗ «Звезда», что подтверждается Определением Арбитражного суда Приморского края от 26.10.2010 по делу № 51-6680/2000 19-230.

7 июля 2010 года Отделом судебных приставов по г. Большой Камень возбуждено исполнительное производство № 5/33/13207/7/2010, по которому должником являлось не существующие на тот момент ФГУП «ДВЗ «Звезда», а взыскателем администрация г. Большой Камень.

15.10.2010 Администрацией ГО ЗАТО Большой Камень в Арбитражный суд Приморского края подано заявление для установления процессуального правопреемства и замены взыскателя и должника. Определением Арбитражного суда Приморского края от 26.10.2010 по делу № 51-6680/2000 19-230 произведена замена должника и взыскателя: должником определен ОАО «ДВЗ «Звезда», взыскателем Администрация городского округа ЗАТО Большой Камень.

До разрешения вопроса о фактической передаче муниципального имущества - объектов «Сооружение «Центральная котельная» Администрации ГО ЗАТО Большой Камень, а также учитывая то, что муниципальный объект «Сооружение «Центральная котельная» используется для обеспечения теплом потребителей городского округа, а отопительный сезон начинается в октябре, Администрация ГО ЗАТО Большой Камень для подготовки котельной к отопительному сезону 2010-

2011 г.г. приняла 23.09.2010 постановление № 1743 о передаче этого объекта в безвозмездное пользование ОАО «Теплоэнергетическая компания», которое по договору аренды от 31.08.2009 № 355, заключенному по результатам аукциона, владеет частью городского теплоэнергетического комплекса.

По мнению Администрации ГО ЗАТО Большой Камень, «Сооружение «Центральная котельная» является частью общей сети инженерно-технического обеспечения, технологически связана с арендуемым ОАО «Теплоэнергетическая компания» комплексом, что в соответствии с пунктом 8 части 17.1 Закона о защите конкуренции позволило принять указанное постановление.

Администрация ГО ЗАТО Большой Камень считает, что принятие указанного постановления не нарушило законодательство о защите конкуренции, конкуренцию не ограничило.

ОАО «Теплоэнергетическая компания», привлеченное в дело как заинтересованное лицо поддержало доводы Администрации ГО ЗАТО Большой Камень.

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, проанализировав их доводы и возражения, исследовав материалы дела, Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) установила следующие обстоятельства.

Администрацией ГО ЗАТО Большой Камень (далее - администрация) принято постановление от 23.09.2010 № 1743 «О передаче имущества в безвозмездное пользование на время отопительного сезона 2010-2011 г.г. открытому акционерному обществу «Теплоэнергетическая компания» (далее - постановление).

Согласно постановлению администрация передает в безвозмездное пользование ОАО «Теплоэнергетическая компания» на период отопительного сезона 2010-2011 г.г. имущество (объекты), входящие в состав сооружения «Центральная котельная», расположенное по ул. Лебедева, 1 а в г. Большой Камень.

В состав сооружения «Центральная котельная» согласно приложению к постановлению входят 21 объект, без тепловых энергоустановок и котельно-вспомогательного оборудования.

На основании Постановления указанное имущество передано администрацией ОАО «Теплоэнергетическая компания» в безвозмездное пользование по договору № 8 от 24 сентября 2010 года без проведения торгов.

Из пояснений администрации, подтвержденных документально (свидетельством о государственной регистрации права от 24.12.2009 25-АБ № 293972, решением Арбитражного суда Приморского края по делу № 51-6680/2000 19-230, определением Арбитражного суда Приморского края по делу № 51-6680/2000 19-230) следует, что городской округ ЗАТО Большой Камень является собственником 21 объекта, входящих в состав сооружения «Центральная котельная» в г. Большой Камень.

Это имущество на основании Решения и Определения Арбитражного суда Приморского края по делу № 51-6680/2000 19-230 истребовано у ФГУП «ДВЗ «Звезда» (ныне - ОАО «Дальневосточный завод «Звезда») в муниципальную собственность ГО ЗАТО Большой Камень в соответствии с распоряжением Правительства РФ от 15.07.1999 № 1136-р «О безвозмездной передаче в муниципальную собственность относящихся к федеральной собственности объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения».

Предназначенное для выработки тепла технологическое и котельное оборудование, находившееся в зданиях, помещениях сооружения «Центральная

котельная», не передано в муниципальную собственность, а было приватизировано ОАО ДВЗ «Звезда».

Регистрация права муниципальной собственности на объект «Сооружение «Центральная котельная» осуществлена 24.12.2009. свидетельство 25-АБ № 293972, однако, фактическая передача этого имущества титульному собственнику не была произведена, фактически котельная продолжала находиться во владении ОАО «ДВЗ «Звезда».

До решения вопроса о фактической передаче указанного имущества и учитывая, что оно участвует в отопительном сезоне, Администрация для подготовки котельной к прохождению отопительного сезона приняла постановление о передаче сооружения «Центральная котельная» ОАО «Теплоэнергетическая компания», которое по договору аренды № 355 от 31.08.2009, заключенному по результатам аукциона, владеет и пользуется частью городского теплоэнергетического комплекса.

Муниципальное имущество «Сооружение «Центральная котельная» (21 объект) не входило в состав муниципального имущества – объектов коммунальной инфраструктуры «Теплоэнергетический комплекс», переданного ОАО «Теплоэнергетическая компания» по результатам аукциона.

Передачу сооружения «Центральная котельная» ОАО «Теплоэнергетическая компания» без проведения торгов администрация обосновывает пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, так как считает, что сооружение «Центральная котельная» технологически связана с арендуемым ОАО «Теплоэнергетическая компания» теплоэнергетическим комплексом, является частью общей сети инженерно-технологического обеспечения.

Комиссия, исходя из следующего, считает, что установленные Комиссией обстоятельства свидетельствуют о том, что постановление Администрации ГО ЗАТО Большой Камень от 23.09.2010 № 1743 принято в нарушение требований части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, договор № 8 безвозмездного пользования от 24.09.2010 между администрацией ГО ЗАТО Большой Камень и ОАО «Теплоэнергетическая компания» заключен в нарушение требований части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

По общему правилу, установленному частью 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.

В силу этой нормы Администрация ГО ЗАТО Большой Камень могла принять постановление о передаче в безвозмездное пользование муниципального имущества и заключить договор безвозмездного пользования только по результатам торгов, а именно, конкурса (либо аукциона), как это предусмотрено пунктом 8 Приложения 2 к Приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и

перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

Приложением 2 к Приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67 определен перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

Согласно пункту 8 Приложения 2 к Приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67 по решению собственника или уполномоченного собственником обладателя имущественного права 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 - системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

Вместе с тем, как указано в разъяснениях ФАС России по применению статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, торги на право заключения договоров в отношении видов имущества, по которым заключение договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, могут по решению организатора торгов проводиться также и в форме аукциона.

В соответствии с пунктом 8 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции без проведения торгов могут быть заключены договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, с лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Согласно пункту 20 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» сеть инженерно-технического обеспечения - совокупность трубопроводов, коммуникаций и других сооружений, предназначенных для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений.

Правила технической эксплуатации тепловых энергоустановок, утвержденные приказом Министерства энергетики Российской Федерации от 24.03.2003 № 115, определяют котельную как комплекс технологически связанных тепловых энергоустановок, расположенных в обособленных производственных зданиях, встроенных, пристроенных или надстроенных помещениях с котлами, водонагревателями (в т.ч. установками нетрадиционного способа получения тепловой энергии) и котельно-вспомогательным оборудованием, предназначенный для выработки теплоты; тепловую сеть - как совокупность устройств, предназначенных для передачи и распределения теплоносителя и тепловой энергии.

Следовательно, котельная это комплекс расположенных в обособленных производственных зданиях тепловых энергоустановок, предназначенных для выработки теплоты, а сеть инженерно—технического обеспечения – устройства,

предназначенные для передачи и распределения тепловой энергии.

Из изложенного следует, что сооружение «Центральная котельная» - комплекс объектов, предназначенных для выработки тепловой энергии, по определению не может являться частью сети инженерно-технического обеспечения.

Согласно пункту 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции муниципальное имущество без проведения торгов может быть передано 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).

Отопительный сезон 2010-2011 г.г. превышает тридцать календарных дней.

Таким образом, установленные пунктами 8 и 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции исключения из общего правила, предусмотренного частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, о заключении договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, не может применяться к случаю передачи администрацией ГО ЗАТО Большой Камень сооружения «Центральная котельная» без проведения торгов.

Администрация ГО ЗАТО Большой Камень, передав постановлением от 23.09.2010 № 1743 в безвозмездное пользование ОАО «Теплоэнергетическая компания» муниципальное имущество – «Сооружение «Центральная котельная», и заключив на этом основании договор № 8 безвозмездного пользования от 24.09.2010 без проведения торгов, создала ОАО «Теплоэнергетическая компания» преимущественные условия деятельности на рынке оказания услуг по теплоснабжению городского округа ЗАТО Большой Камень, ограничила возможность иных хозяйствующих субъектов оказывать услуги по теплоснабжению в случае проведения публичной процедуры торгов, ограничила равный доступ хозяйствующих субъектов к муниципальному имуществу – объектам теплоснабжения для осуществления деятельности по теплоснабжению, следовательно, ограничила конкуренцию на данном рынке.

Согласно 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 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что Администрация ГО ЗАТО Большой Камень совершила нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, приняв постановление от 23.09.2010 № 1743 «О передаче имущества в безвозмездное пользование на время отопительного сезона 2010-2011 г.г.

открытому акционерному обществу «Теплоэнергетическая компания», и нарушение части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключив на основании указанного постановления договор № 8 безвозмездного пользования от 24.09.2010, в соответствии с которым муниципальное имущество - Сооружение «Центральная котельная», расположенное в г. Большой Камень, передано ОАО «Теплоэнергетическая компания» без проведения торгов, что повлекло ограничение конкуренции на рынке теплоснабжения городского округа ЗАТО Большой Камень.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушений Администрацией городского округа ЗАТО Большой Камень части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в принятии постановления от 23.09.2010 № 1743 «О передаче имущества в безвозмездное пользование на время отопительного сезона 2010-2011 г.г. открытому акционерному обществу «Теплоэнергетическая компания» и заключении договора № 8 безвозмездного пользования от 24.09.2010, в соответствии с которыми муниципальное имущество - Сооружение «Центральная котельная», расположенное в г. Большой Камень, передано ОАО «Теплоэнергетическая компания» без проведения торгов, которые повлекли, либо могли повлечь ограничение конкуренции на рынке теплоснабжения городского округа ЗАТО Большой Камень.

2. Выдать Администрации городского округа ЗАТО Большой Камень предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, о принятии следующих мер, направленных на обеспечение конкуренции на рынке оказания услуг по теплоснабжению городского округа ЗАТО Большой Камень: отменить постановление от 23.09.2010 № 1743 «О передаче имущества в безвозмездное пользование на время отопительного сезона 2010-2011 г.г. открытому акционерному обществу «Теплоэнергетическая компания»; провести конкурс (либо аукцион) на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования муниципальным имуществом - Сооружение «Центральная котельная», расположенное в г. Большой Камень.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Приморского края.

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