

«30» июня 2017 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия).

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС» и материалы жалобы № 95/11-18.1-2017

УСТАНОВИЛА:

21.06.2017г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) поступила жалоба ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС» на действия организатора торгов – администрации Моховского сельского поселения при проведении аукциона по реализации имущества, находящегося в муниципальной собственности администрации Моховского сельского поселения (объекты электросетевого хозяйства) (извещение № 080217/9120539/02, размещено на сайте www.torgi.gov.ru), а именно:

- лот № 1 – КТП-250 кВА, назначение нежилое, площадь застройки 5,3 кв.м., инв. № 21-45780, лит. Г, адрес (местонахождение) объекта: Кемеровская область, Беловский район, д. Ивановка, ул. Юности, 23, кадастровый номер <...> :01:0119001:771; земельный участок, категория земель: земли населенных пунктов, разрешенное использование: коммунальное обслуживание (КТП-250 кВА), площадь 5 кв.м., кадастровый номер <...> :01:0119001:902;

- лот № 2 – внешние сети электроснабжения 10 кВ, назначение нежилое, протяженность 288,3 м., инв. № 21-45015, лит. I, адрес (местонахождение) объекта: Кемеровская область, Беловский район, д. Ивановка, относительно ориентира – от пересечения ул. Юности и ул. Весенняя на восток, кадастровый номер <...> :01:0119001:767; земельный участок, категория земель: земли населенных пунктов, разрешенное использование: коммунальное обслуживание (внешние сети электроснабжения 10 кВ), площадь 14 кв.м., кадастровый номер <...> :01:0119001:904;

- лот № 3 – внешние сети электроснабжения 0,4 кВ, назначение нежилое, протяженность 830 м., инв. № 21-45016, лит. II, адрес (местонахождение) объекта: Кемеровская область, Беловский район, д. Ивановка, по ул. Юности, кадастровый номер <...> :01:0119001:766; земельный участок, категория земель: земли населенных пунктов, разрешенное использование: коммунальное обслуживание (внешние сети электроснабжения 0,4 кВ), площадь 58 кв.м., кадастровый номер <...> :01:0119001:903.

По мнению заявителя, организатором торгов администрацией Моховского сельского поселения нарушен порядок организации и проведения аукциона по продаже указанного выше имущества, а именно:

- выбор неверного способа приватизации муниципального имущества;
- допуск к участию в аукционе лица, которое не может являться покупателем муниципальных объектов электросетевого хозяйства;
- в отсутствии в условиях приватизации объектов электросетевого хозяйства инвестиционных и эксплуатационных обязательств.

Уведомлением от 26.06.2017г. № 11/5723 рассмотрение жалобы было назначено на 30.06.2017г. на 10 часов 00 минут.

30.06.2017г. состоялось рассмотрение жалобы № 95/11-18.1-2017 в присутствии представителей ПАО «МРСК Сибири», администрации Моховского сельского поселения.

На заседании Комиссии, состоявшемся 30.06.2017г., представитель ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС» сообщила, что поддерживает доводы, изложенные в заявлении.

Представитель ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС» пояснила, что объекты электросетевого хозяйства Моховского сельского поселения не могут участвовать в приватизации, так как данные объекты не переданы на соответствующем вещном праве хозяйствующему субъекту, который в соответствии с действующим законодательством имеет право на утверждение инвестиционной программы.

Представитель Администрации Моховского сельского поселения пояснил, что администрация Моховского сельского поселения не является субъектом энергетики, наделенным полномочиями по утверждению инвестиционных программ, содержащей инвестиционные обязательства, в связи с чем инвестиционные обязательства в отношении объектов электросетевого хозяйства в аукционной документации отсутствуют.

Представитель Администрации Моховского сельского поселения сообщил, что аукцион по реализации муниципального имущества проводился в соответствии с прогнозным планом приватизации муниципального имущества Моховского сельского поселения, способ реализации определен в соответствии с положениями статьи 13 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее - ФЗ № 178-ФЗ).

Изучив имеющиеся материалы, выслушав пояснения представителей ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС», администрации Моховского сельского поселения, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Частью 1 статьи 18.1 ФЗ № 135-ФЗ установлено, что антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 ФЗ № 135-ФЗ действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Порядок приватизации государственного и муниципального имущества установлен ФЗ № 178-ФЗ.

18.07.2017г. извещение № 080217/9120539/02 о проведении открытого аукциона опубликовано на официальном сайте в сети Интернет по адресу: www.torgi.gov.ru.

Согласно указанному извещению дата начала подачи заявок – 13.05.2017г., дата окончания подачи заявок – 07.06.2017г., дата проведения аукциона – 13.06.2017г.

В соответствии с решением Совета народных депутатов Моховского сельского поселения № 102 от 30.05.2016г. «Об утверждении прогнозного плана приватизации муниципального имущества Моховского сельского поселения на 2016г.» (далее – Решение СНД № 102) продажа объектов муниципального имущества, включенных в прогнозный план осуществляется в соответствии с требованиями ФЗ № 178-ФЗ.

Таким образом, аукцион по реализации имущества, находящегося в муниципальной собственности администрации Моховского сельского поселения (объекты электросетевого хозяйства) (извещение № 080217/9120539/02, размещено на сайте www.torgi.gov.ru) проводился в соответствии с ФЗ № 178-ФЗ, на основании решения СНД № 102.

1. В соответствии с пунктом 1 статьи 13 ФЗ № 178-ФЗ используются следующие способы приватизации государственного и муниципального имущества:

1) преобразование унитарного предприятия в акционерное общество;

1.1) преобразование унитарного предприятия в общество с ограниченной ответственностью;

2) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе;

3) продажа акций акционерных обществ на специализированном аукционе;

4) продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе;

5) продажа за пределами территории Российской Федерации находящихся в государственной собственности акций акционерных обществ;

7) продажа государственного или муниципального имущества посредством публичного предложения;

8) продажа государственного или муниципального имущества без объявления цены;

9) внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы акционерных обществ;

10) продажа акций акционерных обществ по результатам доверительного управления.

Пунктом 5 статьи 13 ФЗ № 179-ФЗ установлено, что приватизация государственного и муниципального имущества осуществляется только способами, предусмотренными настоящим Федеральным законом.

Согласно пункту 1 статья 18 ФЗ № 178-ФЗ на аукционе продается государственное или муниципальное имущество в случае, если его покупатели не должны выполнить какие-либо условия в отношении такого имущества. Право его приобретения принадлежит покупателю, который предложит в ходе торгов наиболее высокую цену за такое имущество.

Статьей 30.1 ФЗ № 178-ФЗ установлены особенности приватизации объектов электросетевого хозяйства, источников тепловой энергии, тепловых сетей, централизованных систем горячего водоснабжения и (или) отдельных объектов таких систем, за исключением данных объектов, не являющихся основными производственными фондами унитарного предприятия.

Согласно пункту 1 статьи 30.1 ФЗ № 178-ФЗ объекты электросетевого хозяйства, источники тепловой энергии, тепловые сети, централизованные системы горячего водоснабжения и отдельные объекты таких систем могут приватизироваться в порядке и способами, которые установлены настоящим Федеральным законом, при условии их обременения обязательствами по строительству, реконструкции и (или) модернизации (инвестиционные обязательства), обязательствами по эксплуатации (эксплуатационные обязательства).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 4 статьи 30.1 ФЗ № 178-ФЗ условия инвестиционных обязательств определяются в отношении объектов электросетевого хозяйства утвержденной в соответствии с положениями Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – ФЗ № 35-ФЗ) инвестиционной программой субъекта электроэнергетики.

Согласно абзацу 5 статьи 3 ФЗ № 35-ФЗ субъекты электроэнергетики - лица, осуществляющие деятельность в сфере электроэнергетики, в том числе производство электрической, тепловой энергии и мощности, приобретение и продажу электрической энергии и мощности, энергоснабжение потребителей, оказание услуг по передаче электрической энергии, оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике, сбыт электрической энергии (мощности), организацию купли-продажи электрической энергии и мощности.

Таким образом, под субъектами электроэнергетики ФЗ № 35-ФЗ понимает всех лиц, осуществляющих деятельность на различных этапах единой технологической и организационной цепи по производству, передаче и реализации электрической

энергии (мощности).

В соответствии с абзацем 29 статьи 3 ФЗ № 35-ФЗ гарантирующий поставщик электрической энергии - коммерческая организация, обязанная в соответствии с настоящим Федеральным законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электрической энергии с любым обратившимся к ней потребителем электрической энергии либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя электрической энергии и желающим приобрести электрическую энергию.

Согласно абзацу 6 пункта 2 Постановления Правительства РФ от 04.05.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее – Постановление № 442) производитель электрической энергии (мощности) на розничном рынке - собственник или иной законный владелец объекта по производству электрической энергии (мощности), который входит в Единую энергетическую систему России, в отношении которого на оптовом рынке электрической энергии и мощности не зарегистрированы группы точек поставки и установленная генерирующая мощность которого составляет менее 25 МВт или равна либо превышает 25 МВт и на которого не распространяется требование законодательства Российской Федерации об электроэнергетике о реализации производимой электрической энергии (мощности) только на оптовом рынке, с использованием которого осуществляется производство электрической энергии (мощности) с целью ее продажи на розничном рынке (нераспространение требования законодательства Российской Федерации об электроэнергетике о реализации производимой электрической энергии (мощности) только на оптовом рынке подтверждается в соответствии с Правилами оптового рынка электрической энергии и мощности, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2010 г. № 1172), а также собственник или иной законный владелец объекта по производству электрической энергии (мощности) в технологически изолированных территориальных электроэнергетических системах и на территориях, технологически не связанных с Единой энергетической системой России и технологически изолированными территориальными электроэнергетическими системами.

Таким образом, хотя ФЗ № 35-ФЗ определяет субъектов электроэнергетики достаточно общим образом, как «лиц», системное толкование норм данного закона и Постановления № 442 позволяет определить, что субъектами электроэнергетики могут быть: во-первых, только юридические лица, во-вторых, коммерческие организации, а производителями электрической энергии - собственник или иной законный владелец генерирующих объектов, на которых осуществляется производство электрической энергии.

Исходя из вышеизложенного администрация Моховского сельского поселения не является субъектом энергетики, который наделен полномочиями по утверждению инвестиционной программы, содержащей инвестиционные обязательства, в отношении объектов электросетевого хозяйства.

Установлено, что организатором торгов – администрацией Моховского сельского поселения в качестве способа приватизации государственного и муниципального имущества определена продажа государственного или муниципального имущества на аукционе, так как отсутствуют какие-либо условия в

отношении такого имущества.

Таким образом, довод заявителя об отсутствии в условиях приватизации инвестиционных и эксплуатационных обязательств в отношении объектов муниципального имущества Моховского сельского поселения является необоснованным, не может быть расценен как содержащий признаки нарушения антимонопольного законодательства.

2. Статьей 1 ФЗ № 178-ФЗ установлено, что под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц.

Согласно пункту 1 статьи 2 ФЗ № 178-ФЗ приватизация государственного и муниципального имущества основывается на признании равенства покупателей государственного и муниципального имущества и открытости деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Статьей 5 ФЗ № 178-ФЗ установлено, что покупателями государственного и муниципального имущества могут быть любые физические и юридические лица. Кроме того, данной статьей определен круг лиц, которые попадают под исключение и не могут являться покупателями государственного и муниципального имущества.

Таким образом, участником торгов по продаже муниципального имущества может являться любое юридическое или физическое лицо, не попадающее под исключения, установленные статьей 5 ФЗ № 178-ФЗ.

Согласно части 8 статьи 18 ФЗ № 178-ФЗ претендент не допускается к участию в аукционе по следующим основаниям:

- представленные документы не подтверждают право претендента быть покупателем в соответствии с законодательством Российской Федерации;

- представлены не все документы в соответствии с перечнем, указанным в информационном сообщении (за исключением предложений о цене государственного или муниципального имущества на аукционе), или оформление указанных документов не соответствует законодательству Российской Федерации;

- заявка подана лицом, не уполномоченным претендентом на осуществление таких действий;

- не подтверждено поступление в установленный срок задатка на счета, указанные в информационном сообщении.

Перечень оснований отказа претенденту в участии в аукционе является исчерпывающим.

В ходе рассмотрения жалобы № 95/11-18.1-2017 обстоятельств, свидетельствующих о том, что участник торгов - АО «Сибирская Промышленная Сетевая компания» не может являться покупателем муниципального имущества (объектов электросетевого хозяйства) Моховского сельского поселения по

указанным выше основаниям, не установлено.

Таким образом, довод заявителя о допуске к участию в аукционе лица, которое не может являться покупателем муниципальных объектов электросетевого хозяйства, является необоснованным, не может быть расценен как содержащий признаки нарушения антимонопольного законодательства.

3. В ходе рассмотрения жалобы № 95/11-18.1-2017 Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в аукционе и определения участников аукциона по продаже муниципального имущества от 08.06.2017г. на участие в аукционе подано две заявки: АО «Сибирская Промышленная Сетевая компания», ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС», оба претендента признаны участниками аукциона.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона по продаже муниципального имущества от 13.06.2017г. на участие в аукционе по указанным выше лотам №№ 1-3 явился один участник - АО «Сибирская Промышленная Сетевая компания».

Согласно абзацам 10, 12, 14 протокола подведения итогов аукциона от 13.06.2017г. конкурсной комиссией приняты следующие решения:

- о признании аукциона по лотам №№ 1-3 несостоявшимся (в соответствии с пунктом 148 Приказа ФАС России № 67 от 10.02.2010 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее - Приказ № 67);

- о заключении договоров купли – продажи муниципального имущества по лотам №№ 1-3 с единственным участником - АО «Сибирская Промышленная Сетевая компания» (в соответствии с пунктом 101 Приказа № 67).

Установлено, что организатор торгов при определении победителя аукциона руководствовался положениями Приказа № 67.

Согласно статье 217 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества.

Частью 2 статьи 218 ГК РФ установлено, что право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества.

По смыслу статьи 1 ФЗ № 178-ФЗ под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности в том числе муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц.

С учетом изложенного при приватизации осуществляется продажа государственного и муниципального имущества, по договору купли-продажи происходит передача прав владения, пользования и распоряжения имуществом.

Приказ № 67 регулирует порядок заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, а также регламентирует исключительно порядок проведения торгов, предусмотренных статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, положения Приказа № 67 не распространяются на сделки по приватизации государственного и муниципального имущества. Порядок проведения торгов, заключения договоров по продаже муниципального имущества регламентирован ФЗ № 178-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 18 ФЗ № 178-ФЗ на аукционе продается государственное или муниципальное имущество в случае, если его покупатели не должны

выполнить какие-либо условия в отношении такого имущества. Право его приобретения принадлежит покупателю, который предложит в ходе торгов наиболее высокую цену за такое имущество.

Частью 3 статьи 18 ФЗ № 178-ФЗ установлено, что аукцион, в котором принял участие только один участник, признается несостоявшимся.

Согласно части 1 статьи 23 ФЗ № 178-ФЗ если аукцион по продаже указанного имущества был признан несостоявшимся, то продажа государственного или муниципального имущества осуществляется посредством публичного предложения.

По смыслу указанных правовых норм признание аукциона, в котором участвовало только одно лицо, несостоявшимся, не влечет обязанность организатора заключить договор купли-продажи с единственным участником аукциона.

Установлено, что по результатам аукциона по продаже муниципального имущества (объектов электросетевого хозяйства, лоты №№ 1, 2, 3) заключены договоры купли-продажи №№ 1, 2, 3 от 23.05.2017г. с АО «Сибирская Промышленная Сетевая компания».

Действия администрации Моховского сельского поселения, выразившиеся в нарушении порядка проведения торгов, а именно: в заключении указанных выше договоров купли-продажи с применением положений Приказа № 67, вступают в противоречие с требованиями пункта 1 статьи 23 ФЗ № 178-ФЗ.

Следствием указанных действия явилось (могло явиться) ограничение количества претендентов, желающих принять участие в процедуре торгов, в связи с тем, что нарушен порядок проведения торгов, поскольку для определения победителя торгов должен быть применен совершенно иной способ приватизации муниципального имущества.

Изучив представленные документы, выслушав пояснения представителей ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС» и администрации Моховского сельского поселения, с учетом того то, что с победителем торгов заключен договор купли-продажи муниципального имущества (объектов электросетевого хозяйства, лоты №№ 1, 2, 3), Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ПАО «МРСК Сибири» - «Кузбассэнерго-РЭС» на действия организатора торгов – администрации Моховского сельского поселения при проведении аукциона по реализации имущества, находящегося в муниципальной собственности администрации Моховского сельского поселения (объекты электросетевого хозяйства, лоты №№ 1, 2, 3) (извещение № 080217/9120539/02), обоснованной.

2. Признать администрацию Моховского сельского поселения нарушившей часть 1 статьи 23 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

3. Предписание администрации Моховского сельского поселения не выдавать.

4. Передать материалы жалобы № 95/11-18.1-2017 должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

5. Передать материалы жалобы № 95/11-18.1-2017 должностному лицу для рассмотрения в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель комиссии: <...>

Члены Комиссии: отпуск, приказ № 980 от 10.08.2016г. <...>

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.