

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 8-01/245 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«12» октября 2017 года

г. Хабаровск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) на основании приказа Хабаровского УФАС России от «16» октября 2017 №883 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации Хабаровского муниципального района, МУП «Районные электрические сети», <...> статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения по приватизации муниципального имущества коммунального назначения способом, не предусмотренным Федеральным законом от 21.12.2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества», путем дачи 20.12.2016 согласия на продажу имущества, заключении 22.12.2016 договора №4 купли-продажи, приведшего к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов, в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев поступившие из прокуратуры Хабаровского края материалы в связи с продажей 22.12.2016 <...> муниципального имущества (станция биологической очистки, канализационных насосных станций, расположенных по ул. Воспоминаний, 1, в г. Хабаровске, канализационных сетей, протяженностью 908 м., расположенных в г. Хабаровске), установило следующее.

Пунктом 1.2 приказа Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Хабаровского муниципального района (далее – Комитет) от 21.11.2016 №286/1 изменен состав уставного фонда МУП «Районные электрические сети», в состав имущества предприятия в соответствии с приложением №1 к указанному приказу включены:

- канализационные сети протяженностью 908 м., расположенные в Железнодорожном районе города Хабаровска от домов №№42, 44, 46, 48, 50, 62, 64, по ул. Горького, от дома №11 по ул. Полевой, от домов №9,7,5,3,1 по ул. Воспоминаний, 1, через КНС 1, через КНС 2, через станцию биологической очистки, через отстойник в канал;
- канализационная насосная станция нежилого назначения, площадью 42,2 кв.м., 1 этаж, расположенная в городе Хабаровске, 30 м. на запад от жилого дома, расположенного по ул. Воспоминаний, 1;
- канализационная насосная станция нежилого назначения, площадью 34, кв.м.,

расположенная в городе Хабаровске, 250 м. на северо-запад от жилого дома по ул. Воспоминаний, 1;

- станция биологической очистки нежилого назначения площадью 94,5 кв.м., 1 этаж, расположенная в городе Хабаровске, 270 м. на северо-запад от жилого дома по ул. Воспоминаний, 1.

Приказом Комитета от 21.11.2016 №289 указанное имущество закреплено за предприятием на праве хозяйственного ведения, акт приема-передачи указанного имущества предприятию подписан между Комитетом и директором предприятия 21.11.2016.

20.12.2016 письмом №01-21/4413 Комитет дает согласие на продажу указанного муниципального имущества.

22.12.2016 предприятием и <...> без проведения конкурентных процедур заключен договор №4 купли-продажи указанного муниципального имущества, в состав продаваемого имущества земельный участок не включен. Стоимость договора – 4 225 798 руб. с НДС 18% - 664 614 руб., из них станция биологической очистки продана за 1 442 314 руб., канализационная насосная станция площадью 42,2 кв.м. – 697 616 руб., канализационная насосная станция площадью 34,3 кв.м. - 745 388 руб., канализационные сети протяженностью 908 м. – 1 340 480 руб. Акт приема-передачи имущества сторонами подписан 06.02.2016 (со слов представителя пред-приятия, это опечатка, акт приема-передачи имущества подписан 06.02.2017, то есть после произведенной оплаты).

На дату заключения указанного договора <...> являлся индивидуальным предпринимателем.

Право хозяйственного ведения зарегистрировано в Управлении Росреестра 30.12.2016, то есть после заключения договора купли-продажи.

В соответствии с письмом оценщика рыночная общая стоимость объектов вместе с земельным участком площадью 448 кв.м., расположенным в 30 м. на запад от жилого дома по ул. Воспоминаний, 1, в городе Хабаровске, составляет 4 041 984,00 руб., из них стоимость канализационных сетей - 1 136 000,00 руб., канализационной насосной станции площадью 42,2 кв.м. - 591 200,00 руб., канализационной насосной станции площадью 34,30 кв.м. – 631 684,00 руб., станции биологической очистки – 1 222 300,00 руб., земельного участка – 460 800,00 руб.

Согласно платежному поручению от 23.12.2016, <...> за очистные сооружения МУП «РЭС» уплачено 423 000 руб., платежному поручению от 02.02.2017 уплачено 2 500 000 руб. по договору от 22.12.2016 №4, от 03.02.2017 – 300 000 руб., 08.02.2017 – 1 003 000 руб., при этом оплата согласно пункта 3.2 договора должна быть произведена в течение тридцати календарных дней с момента подписания договора.

Согласно пункту 3.1 договора, покупатель вносит предоплату на расчетный счет продавца в размере 50% от стоимости договора в течение трех рабочих дней с момента подписания договора сторонами.

Таким образом, сроки оплаты, установленные договором, покупателем не соблюдены.

Частью 2 статьи 3 Федерального закона от 21 декабря 2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее – Закон о приватизации) установлено, что его действие не распространяется на отношения, возникающие при отчуждении государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными и муниципальными учреждениями имущества, закрепленного за ними в хозяйственном ведении или оперативном управлении.

Способы приватизации государственного и муниципального имущества установлены статьей 13 Закона о приватизации, при этом согласно части 5 указанной статьи приватизация государственного и муниципального имущества осуществляется только способами, предусмотренными настоящим Федеральным законом.

Статьей 30 Закона о приватизации установлены особенности приватизации объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения. В силу части 1 указанной статьи объекты социально-культурного назначения (здравоохранения, культуры и спорта) и коммунально-бытового назначения могут быть приватизированы в составе имущественного комплекса унитарного предприятия, за исключением используемых по назначению, в том числе объектов жилищного фонда и объектов его инфраструктуры. Указанное в пункте 1 настоящей статьи ограничение не распространяется на случаи, если объекты электросетевого хозяйства, источники тепловой энергии, тепловые сети, централизованные системы горячего водоснабжения и (или) отдельные объекты таких систем являются основными производственными фондами унитарного предприятия (пункт 1.1). 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, установлены статьей 30.1 настоящего Федерального закона (пункт 1.2). Для целей настоящей статьи объекты электросетевого хозяйства, источники тепловой энергии, тепловые сети, централизованные системы горячего водоснабжения и отдельные объекты таких систем признаются основными производственными фондами унитарного предприятия в случае, если выручка унитарного предприятия от реализации товаров, оказания услуг с использованием данных объектов превышает выручку от каждого иного вида деятельности, осуществляемого унитарным предприятием согласно его уставу (пункт 1.3).

Согласно части 3 статьи 30 Закона о приватизации, объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, разрешенные для приватизации, но не включенные в подлежащий приватизации имущественный комплекс унитарного предприятия, могут приватизироваться отдельно в соответствии с настоящим федеральным законом.

В силу части 3 статьи 18 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» движимым и недвижимым имуществом государственное или муниципальное предприятие распоряжается только в пределах, не лишаящих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом такого предприятия. Сделки, совершенные государственным или муниципальным предприятием с нарушением этого требования, являются ничтожными.

Согласно последней редакции устава МУП «РЭС», утвержденной Комитетом

11.07.2016, предприятие является коммерческой организацией (пункт 1.5), имущество предприятия принадлежит ему на праве хозяйственного ведения, является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия (пункт 1.7), предприятие создано в целях приведения в надлежащее состояние электрических сетей и трансформаторных подстанций, содержания электрических сетей, расположенных на территории Хабаровского муниципального района и дальнейшей их эксплуатации в соответствии с правилами устройства и эксплуатации электроустановок, решения социальных задач, удовлетворения общественных потребностей в результате его деятельности и получения прибыли (пункт 2.1).

Пунктом 2.2. устава определены основные виды деятельности предприятия, осуществление видов деятельности в сфере водоснабжения и водоотведения к основным видам деятельности предприятия не отнесено.

Пунктом 5 устава установлено, что предприятие осуществляет разработку и мероприятия, обеспечивающие максимальную эффективность деятельности по сбыту энергетических ресурсов, указанным пунктом предусмотрено устройство наружных сетей водопровода, канализации, теплоснабжения.

Пункт 4 устава предусматривает консалтинг, энергосервис, сопровождение внедрения энергосберегающих проектов. Здесь же указано, что предприятие выполняет работы по подготовке проектов внутренних инженерных систем отопления, вентиляции, кондиционирования, противодымной вентиляции, теплоснабжения и холодоснабжения. Также указано, что предприятие может осуществлять забор, очистку и распределение воды, сбор и обработку сточных вод, строительство инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжение.

Вместе с тем в письме МУП «РЭС» от 18.09.2017 №55-3 за подписью директора предприятия указано, что содержание и эксплуатация канализационных сетей, канализационных насосных станция, станции биологической очистки и земли под этими сооружениями, переданными в уставной фонд предприятия, не являются уставной целью учреждения предприятия. Обязанность собственника отдельно указывать цели использования при передаче в хозяйственное ведение муниципальному предприятию имущества законодательством не предусмотрена.

Таким образом, анализ устава предприятия позволяет сделать вывод о том, что указание в пункте 4 устава на возможность осуществления предприятием забора, очистки и распределения воды, сбора и обработки сточных вод, строительства инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжение, является мерой, направленной на передачу муниципального имущества в хозяйственное ведение с последующей его продажей путем ухода от торгов, обязательных в соответствии с Законом о приватизации.

Не имеет правового значения факт отсутствия в письменном согласии Комитета от 20.12.2016 №01-21/4413 указания на ФИО покупателя муниципального имущества, поскольку из хронологической последовательности сделок следует их взаимосвязанность, существенное значение имеет срочный характер заключенной сделки.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что фактически имущество, переданное предприятию в хозяйственное ведение, не предполагало намерения

для возникновения права хозяйственного ведения с целью использования этого имущества предприятием для ведения своей уставной деятельности, а являлось необходимым звеном (действием) в схеме по продаже муниципального имущества в обход статей 2, 13 Закона о приватизации. Факт поспешной продажи (с даты передачи в хозяйственное ведение, получения согласия на сделку до даты заключения договора купли-продажи прошло всего тридцать два дня, с даты получения согласия на продажу до даты заключения договора купли-продажи прошло два дня) свидетельствует также о том, что хозяйствующий субъект – покупатель был известен заранее, цель этих сделок направлена на сокрытие сделки приватизации имущества на выгодных для покупателя условиях – в рассрочку.

В силу пункта 2 статьи 170 Гражданского кодекса Российской Федерации притворная сделка – это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, в связи с чем притворная сделка ничтожна.

Пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Хозяйствующий субъект – 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, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Конкуренция – 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

К признакам ограничения конкуренции пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции отнесены сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от

самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Приведенный перечень не является исчерпывающим.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов (публичных процедур), подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, совокупность действий Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации Хабаровского муниципального района, МУП «Районные электрические сети», <...>, выразившихся в передаче 21.11.2017 имущества предприятию без цели его использования в своей уставной деятельности, короткий промежуток времени между передачей имущества, дачей 20.12.2017 согласия на продажу и заключения 22.12.2016 договора купли-продажи, при том, что право хозяйственного ведения за предприятием зарегистрировано 30.12.2016 (после заключения договора купли-продажи), указывают на соглашение (устную договоренность) между органом местного самоуправления, муниципальным унитарным предприятием и хозяйствующим субъектом, заключение, участие в соглашении и его реализация привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке по оказанию услуг в сфере водоснабжения и водоотведения, поскольку только при соблюдении публичных процедур хозяйствующие субъекты имеют равную возможность реализовать свое право на получение таких объектов в пользование в соответствии с целевым назначением имущества, выявленные факты нарушений создают реальную угрозу для конкуренции, препятствуют доступу хозяйствующих субъектов на товарный рынок, в чем усматриваются признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

определила:

1. Назначить дело № 8-01/245 к рассмотрению на «14» час. «30» мин.

«21» ноября 2017, по адресу: г. Хабаровск, ул. Запарина, 67, каб. 2.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчиков Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации Хабаровского муниципального района (ул. Волочаевская, д.6, г. Хабаровск, 680007), МУП «Районные электрические сети» (ул. Угловая, д.15, корпус А, с. Ильинка Хабаровского муниципального района, 680509), индивидуального предпринимателя <...> (ул. Юности, д.15, кв.53, г. Хабаровск, 680045).

3. <...>представить выписку из ЕГРИП о государственной регистрации.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Явка ответчика по делу, заинтересованных лиц или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.