

## РЕШЕНИЕ

по делу № 02-03/68-2011

о нарушении антимонопольного законодательства

«21» ноября 2012 г.

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения оглашена «09» ноября 2012 года

В полном объеме решение изготовлено «21» ноября 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<.....>

рассмотрев дело от 17.10.2011 № 02-03/68-2011 по признакам нарушения МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» (670031, г. Улан-Удэ, ул. Бабушкина, 25) части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

от заявителя – ОАО «Бурятэнергосбыт», не явился, извещен, уведомление о вручении заказного письма № 67000103224780 вручено 31.10.2012,

от заявителя – ООО «Энком» <...>, доверенность от 28.04.2011,

от ответчика – МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» <...>, доверенность от 08.11.2012 № 84, <...>, доверенность от 21.12.2011 № 155,

от заинтересованного лица – ОАО «Улан-Удэ Энерго» <...>, доверенность от 10.01.2012 № 008,

### УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России поступили заявления ООО «Энком» от 18.07.2011 вх.№ 5550 и ОАО «Бурятэнергосбыт» от 18.07.2011 № 5586. Заявители указывают, что договор аренды № 03/11/АИК-03 от 30.06.2011 между МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» и ОАО «Улан-Удэ Энерго» заключен без проведения конкурса на право заключения договора аренды, что является нарушением статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Энком» и ОАО «Бурятэнергосбыт» Бурятским УФАС России 17.10.2011 возбуждено дело № 02-03/68-2011 в отношении МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ» (далее - Комитет) по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении договора аренды от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03 имущественного комплекса с ОАО «Улан-Удэ Энерго», предусматривающего переход прав владения и (или пользования) в отношении муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения

или оперативного управления без проведения конкурса или аукциона на право заключения договора аренды, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

При рассмотрении дела 09.11.2011 представители заявителей – ОАО «Бурятэнергосбыт» и ООО «Энком» поддержали доводы, изложенные в заявлениях.

Комитетом представлен отзыв на заявление от 09.11.2011 № 00324248, согласно которому пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что заключение договоров аренды муниципального имущества без проведения публичных процедур возможно 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. В пункте 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83 дано определение сетей инженерно-технического обеспечения и технологически связанных сетей. Руководствуясь данными нормами Комитет заключил договор аренды имущественного комплекса от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03 объектов электросетевого хозяйства, находящихся в муниципальной собственности с ОАО «Улан-Удэ Энерго» без проведения торгов. Договор заключен с ОАО «Улан-Удэ Энерго» как с собственником объектов электросетевого хозяйства, а именно, 62 сооружений и зданий трансформаторных и иных подстанций, распределительных пунктов (далее ПС, РП, ТП), а также 1009 единиц электротехнического оборудования ПС, РП и ТП, используемых для осуществления услуг по приему и передаче электрической энергии и оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике на территории г. Улан-Удэ.

Находящиеся в собственности ОАО «Улан-Удэ Энерго» объекты электросетевого хозяйства и муниципальные объекты электросетевого хозяйства непосредственно используются в процессе электроснабжения потребителей на территории г. Улан-Удэ. Имеется взаимная технологическая связь объектов электросетевого хозяйства ОАО «Улан-Удэ Энерго» с объектами, находящимися в муниципальной собственности, их единое функциональное назначение. Считает, что договор аренды имущественного комплекса от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03 объектов электросетевого хозяйства заключен правомерно.

ОАО «Улан-Удэ Энерго» представлен отзыв от 09.11.2011 по факту возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в котором указано, что жалобы заявителей не подлежат удовлетворению по следующим основаниям:

В соответствии со статьями 3 и 6 Федерального закона «Об электроэнергетике» электроэнергетика является основой функционирования экономики и жизнеобеспечения. Принципами организации экономических отношений и основами государственной политики в сфере электроэнергетики в первую очередь является обеспечение энергетической безопасности Российской Федерации, технологическое единство электроэнергетики, обеспечение бесперебойного и надлежащего функционирования электроэнергетики в целях удовлетворения спроса на электрическую энергию потребителей. Пунктом 8 части

1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрена возможность передачи государственного или муниципального имущества без проведения торгов лицу, обладающему 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.

Согласно письму ФАС России от 21.01.2010 № ПС/1568 к технологически связанным сетям относятся принадлежащие на праве собственности или ином законном основании организациям сети инженерно-технического обеспечения, имеющие взаимные точки присоединения и участвующие в единой технологической системе электро-, тепло-, газо-, водоснабжения и водоотведения. Такой же вывод подтвержден письмом ФАС России от 21.09.2011 № АК/35898, имеющийся в материалах дела. Технологическая связь и взаимные точки присоединения подтверждаются однолинейной схемой электроснабжения г. Улан-Удэ, схемами технологической связи объектов электросетевого хозяйства ОАО «Улан-Удэ Энерго» с объектами электросетевого хозяйства г. Улан-Удэ, заключениями Забайкальского управления Ростехнадзора по Республике Бурятия от 16.08.2011 № 2463/9-2.

Определением от 09.11.2011 № 02-03/3992 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела.

ООО «Энком» представлены письменные пояснения от 29.11.2011, согласно которым, ООО «Энком» не имеет в наличии данных по перечню объектов муниципального электросетевого хозяйства, не имеющих взаимных точек присоединения с объектами электросетевого хозяйства ОАО «Улан-Удэ Энерго», не может представить запрашиваемую информации. Заявитель не согласен с доводами Комитета и ОАО «Улан-Удэ Энерго» о том, что имущественный комплекс может быть передан по договору на основании пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, поскольку является частью сети инженерно-технического обеспечения. Заявитель считает, что нельзя трактовать в целом, как электросетевое имущество ОАО «Улан-Удэ Энерго», находящееся в собственности, так и электросетевое имущество Комитета, переданное по договору аренды от 30.06.2011 как единую сеть инженерно-технического обеспечения или ее часть. ОАО «Улан-Удэ Энерго» передан в целом имущественный электросетевой комплекс г. Улан-Удэ, состоящий из отдельных независимых объектов электросетевого хозяйства, которые являются самостоятельно функционирующими сетями инженерно-технического обеспечения.

Представителем ОАО «Улан-Удэ Энерго» также представлены пояснения от 29.11.2011, указывающие на наличие технологической связи муниципальных объектов электросетевого хозяйства с объектами ОАО «Улан-Удэ Энерго». Доказательства, опровергающие доводы сторон договора аренды, о том, что переданное по договору муниципальное имущество является частью сети инженерно-технического обеспечения и имеет взаимные точки присоединения, заявителями не представлены.

Определением от 29.11.2011 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

При рассмотрении дела 15.12.2011 Забайкальским управлением Ростехнадзора представлены письменные пояснения (ответы) на поставленные ранее вопросы, согласно которым все объекты электросетевого хозяйства, расположенные в г. Улан-Удэ, независимо от ведомственной принадлежности соединены меж собой через линии электропередач и подстанций и образуют электрическую сеть г. Улан-Удэ, которая в свою очередь является частью сети Республики, а та в свою очередь, частью электросети Сибири. Соответственно, электрическая сеть города так же делится на более мелкие части. Имущество, переданное по договору аренды от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03 не является самостоятельной электрической сетью по отношению к электрической сети г. Улан-Удэ, а является ее составной частью, так же как имущество ОАО «Улан-Удэ Энерго».

При рассмотрении дела 24.01.2012 представителем ОАО «Улан-Удэ Энерго» заявлено ходатайство о приостановлении производства по делу № 02-03/68-2011 до принятия Арбитражным судом Республики Бурятия судебного акта по делу № А10-874/2011, так как результат судебного дела имеет значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, поскольку имеется один и тот же субъектный состав, исследуются одни и те же доказательства, дается оценка одним и тем же доводам сторон.

Выслушав доводы заинтересованного лица, заявителей, ответчика по делу Комиссия приходит к выводу о приостановлении рассмотрения дела № 02-03/68-2011 до рассмотрения судом дела № А10-874/2011 в связи со следующим. В производстве Арбитражного суда Республики Бурятия находится дело № А10-874/2011 по иску ООО «Энком» к ОАО «Улан-Удэ Энерго» и Комитету о признании недействительным (ничтожным) договора аренды имущественного комплекса от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03, заключенного между Комитетом и ОАО «Улан-Удэ Энерго». Результат данного дела будет иметь значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссией Бурятского УФАС России вынесено определение от 24.01.2012 № 02-03/227 о приостановлении рассмотрения дела № 02-03/68-2011 до рассмотрения судом дела № А10-874/2011, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

04.10.2012 Федеральным арбитражным судом Восточно-Сибирского округа вынесено постановление по делу № А10-874/2011.

Определением Комиссии Бурятского УФАС России от 18.10.2012 № 02-03/4310 рассмотрение дела № 02-03/68-2011 возобновлено.

Представитель заявителя ООО «Энком» поддержал ранее изложенные доводы, а также указал, что договор аренды от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03 противоречит статьям 15 и 17.1 Закона о защите конкуренции, Положению «О порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом городского округа «город Улан-Удэ», утвержденного Решением Улан-Удэнского городского Совета депутатов от 21.04.2010 № 272-21.

Представитель ОАО «Улан-Удэ Энерго» пояснила, что в настоящее время имеются судебные акты, в которых установлено, что имущество по договору аренды передано в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Определением от 26.10.2012 № 02-03/4419 рассмотрение дела было отложено в связи с отсутствием надлежащего уведомления второго заявителя – ОАО «Бурятэнергосбыт».

При рассмотрении дела 09.11.2012 представитель заявителя ООО «Энком» поддержал ранее изложенные доводы.

Представители Комитета пояснили, что имеется вступивший в силу судебный акт, свидетельствующий об отсутствии нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Оценив доказательства и обоснованность доводов, представленных в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, выступления заявителей, ответчика по делу и заинтересованного лица, Комиссия пришла к следующим выводам.

30.06.2011 Комитетом вынесено решение № 733/2 о передаче имущественного комплекса электросетевого хозяйства в аренду ОАО «Улан-Удэ Энерго» на срок с 01.07.2011 по 31.12.2021.

30.06.2011 между Комитетом и ОАО «Улан-Удэ Энерго» заключен договор аренды № 03/11/АИК-03 имущественного комплекса.

Предметом договора аренды от 30.06.2011 № 03/11/АИК-03 имущественного комплекса является предоставление во временное владение и пользование за плату имущественного комплекса (далее – Имущество) согласно Приложению в составе:

- 406 зданий, помещений ТП и РП,

- 153 единиц имущества: подстанции, системы АСКЭУ, подстанции КТП, воздушные линии, кабельные линии, сети электроснабжения, линии электропередач, внутриплощадочные электрические сети, 3 здания ТП, 111 мкр., 11В, 11Г, 11Д (позиция 134,136,138), кабельные электрические сети, воздушные электрические сети;

- 60 единиц воздушных и кабельных электрических сетей, электросетевых комплексов.

Итого имущество общей балансовой стоимостью 415 445 116,82 руб.

Имущество предназначено для:

- оказания услуг по передаче электрической энергии;

- осуществления деятельности по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике;

- оказание услуг по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителей.

Срок действия договора устанавливается с 01.07.2011 по 31.12.2021.

Имущество общей балансовой стоимостью 415 445 116,82 руб. передано 30.06.2011

по акту приема-передачи №03/11/АИК-03 согласно Приложениям № 1 (перечень зданий объектов электросетевого хозяйства в количестве 406 единиц, общей балансовой стоимостью 157 155 817,00 руб.), № 2 (сети электроснабжения в количестве 60 единиц, общей балансовой стоимостью 171 484 836,87 руб.), № 3 (движимое имущество объектов электросетевого хозяйства в количестве 153 единиц, общей балансовой стоимостью 86804 462,95 руб.)

ОАО «Улан-Удэ Энерго» обратилось в Арбитражный суд Республики Бурятия с иском к ООО «Энком» о понуждении заключить договор возмездного оказания услуг по передаче электрической энергии в редакции предложенного истцом проекта договора № 353/04-01-10 от 30.12.2011 и приложений №1-10 к нему.

Определением от 30.08.2011 арбитражным судом принято встречное исковое заявление ООО «Энком» к ОАО «Улан-Удэ Энерго», Комитету о признании недействительным (ничтожным) договора аренды имущественного комплекса №03/11/АИК-03 от 30.06.2011.

Решением Арбитражного суда Республики Бурятия от 14.02.2012 в удовлетворении первоначального и встречного исков отказано.

Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 14.06.2012 решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 14.02.2012 по делу № А10-874/2011 в обжалуемой части оставлено без изменения, апелляционная жалоба без удовлетворения.

В постановлении суда апелляционной инстанции от 14.06.2012 указано, что с принятым судебным актом в части отказа в удовлетворении встречных исковых требований о признании недействительным (ничтожным) договора аренды имущественного комплекса №03/11/АИК-03 от 30.06.2011 ООО «Энком» не согласно. ООО «Энком» считает, что договор аренды имущественного комплекса №03/11/АИК-03 от 30.06.2011 является недействительным (ничтожным) независимо от признания его таковым судом в силу требований статей 134 и 168 Гражданского кодекса РФ и статьи 3 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», статей 15 и 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции», Положения «О порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом городского округа «город Улан-Удэ», утвержденного Решением Улан-Удэнского городского Совета депутатов от 21.04.2010 № 272-21, и не порождает правовых последствий с момента ее совершения.

В судебном акте отражено, что из представленных в материалы дела доказательств усматривается, что муниципальное имущество является частью сети инженерно-технического обеспечения города Улан-Удэ и непосредственно технологически связано с электросетевым хозяйством ОАО «Улан-Удэ Энерго». Передача указанного имущества в аренду третьему лицу без проведения конкурса, признана соответствующей пункту 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Постановлением Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 04.10.2012 решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 14.02.2012 по делу № А10-874/2011 и постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 14.06.2012 по тому же делу оставлены без изменения, кассационная жалоба – без удовлетворения.

Судом кассационной инстанции также сделан вывод о том, что передача спорного имущества в аренду без проведения публичных процедур соответствует положениям пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, поскольку ОАО «Улан-Удэ Энерго» обладало правами владения и пользования сетью инженерно-технического обеспечения, а спорное муниципальное имущество являлось технологически связанной частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения бесперебойного питания.

Таким образом, имеется вступивший в законную силу судебный акт, в котором содержатся выводы об отсутствии в действиях Комитета нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, имеется решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 03.07.2012 по делу № А10-781/2012, принятое по заявлению ООО «Энком» к МУ «Комитет по управлению имуществом и землепользованию г.Улан-Удэ» о признании незаконным пункта 3 решения Комитета № 733/2 от 30.06.2011. Заявитель считает, что Комитетом при принятии решения № 733/2 от 30.06.2011 нарушены требования статьи 209 Гражданского кодекса РФ, Положение «О порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом городского округа «город Улан-Удэ», утвержденного Решением Улан-Удэнского городского Совета депутатов от 21.04.2010 № 272-21 и статье 15 Закона о защите конкуренции. Указанным судебным актом в удовлетворении заявленных требований отказано. В решении суда первой инстанции указано, что из представленных в материалы дела доказательств усматривается, что ОАО «Улан-Удэ Энерго» владеет на праве собственности более чем 150 объектами движимого имущества и более чем 400 объектами недвижимого имущества электросетевого хозяйства непосредственно технологически связанными с полученным в аренду муниципальным имуществом. Муниципальное имущество и имущество, находящееся во владении третьего лица являются частями электросетевого хозяйства города Улан-Удэ. Таким образом, муниципальное имущество является частью сети инженерно-технического обеспечения города Улан-Удэ и непосредственно технологически связано с электросетевым хозяйством ОАО «Улан-Удэ Энерго».

Следовательно, решение № 733/2 от 30.06.2022 по передаче указанного имущества в аренду ОАО «Улан-Удэ Энерго» без проведения конкурса соответствует пункту 8 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда от 09.10.2012, вступившим в законную силу, решение Арбитражного суда Республики Бурятия от 03.07.2012 по делу № А10-781/2012 оставлено без изменения, апелляционная жалоба без удовлетворения. Суд апелляционной инстанции приходит к выводу о том, что Комитет по управлению имуществом и землепользованию г. Улан-Удэ правомерно передал ОАО «Улан-Удэ Энерго» в аренду имущественный комплекс без проведения торгов.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае наличия вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

При рассмотрении дела № 02-03/68-2011 Комиссией установлено, что имеются

вступившие в законную силу судебные акты, в которых содержатся выводы об отсутствии в действиях Комитета нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Прекратить рассмотрение дела № 02-03/68-2011 в связи с наличием вступившего в законную силу судебного акта, в котором содержатся выводы об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях Комитета.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 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.