

25 апреля 2013 года

г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 23 апреля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 25 апреля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Приморского УФАС России, членов Комиссии: – начальника отдела контроля органов власти, – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 11/08-2013, возбужденное по признакам нарушения администрацией Губеровского сельского поселения Пожарского муниципального района Приморского края (с. Новостройка, ул. Заводская, 12) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

при участии представителей:

от ответчика-администрации Губеровского сельского поселения: – глава поселения,

от заявителя – ОАО «ГРМЗ»: генеральный директор ; – специалист по корпоративной политике,

от заинтересованного лица – КГУП «Примтеплоэнерго»: юристконсульт 1 категории,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 11/08-2013 возбуждено по заявлению ОАО «Губеровский ремонтно-механический завод» (ОАО «ГРМЗ») по признакам нарушения администрацией Губеровского сельского поселения Пожарского муниципального района Приморского края части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении действий по передаче МУП «Губеровское» по договорам безвозмездного пользования от 01.12.2012, от 31.12.2012, от 30.01.2013 муниципального имущества - двух участков теплотрассы (теплотрассы): участка теплотрассы (трубопровода) от котельной № 39 в с. Новостройка по ул. Заводской, 17, корп. 4 до узла учета общей длиной 94 м, диаметром 159 мм и участка теплотрассы до станции подготовки воды общей площадью 122 м, диаметром 114 мм без проведения торгов (конкурса или аукциона), которые привели к ограничению конкуренции (к предоставлению муниципальной преференции в нарушение установленного законом порядка).

ОАО «ГМРЗ» обратилось в Приморское УФАС России с заявлением о нарушении антимонопольного законодательства при заключении администрацией Губеровского сельского поселения (далее-администрация) договора безвозмездного пользования имуществом, по которому МУП «Губеровское» передано два участка теплосети промышленной зоны. По мнению заявителя, эти участки теплосети не могли быть переданы МУП «Губеровское», так как они находятся на балансе ГМРЗ и расположены на земельном участке, принадлежащем заводу. В случае, если объект является муниципальной собственностью, то договор, предусматривающий переход прав владения и (или) пользования, мог быть заключен только по результатам торгов. Считает, что действия администрации противоречат Закону о защите конкуренции и просит принять меры, предусмотренные законом.

На рассмотрении дела представитель ГМРЗ поддержал позицию, изложенную в заявлении, указав, что отсутствуют документы, подтверждающие передачу тепловой сети промзоны с баланса ГМРЗ в муниципальную собственность, собственностью поселения являются теплосети жилой зоны.

Представитель администрации по существу пояснил, что договоры безвозмездного пользования, предусматривающие передачу МУП «Губеровское» двух участков теплосети промзоны, заключены без проведения торгов на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, участки теплосети промзоны являются собственностью Губеровского сельского поселения на основании пункта 32 Приложения № 2 к Закону Приморского края от 28.06.2007 № 108 КЗ (в ред. от 14.11.2012), право собственности поселения зарегистрировано Управлением Росреестра по Приморскому краю 23.11.2012, свидетельство о государственной регистрации права 25-АБ 827195.

МУП «Губеровское», надлежаще извещенное, на рассмотрение дела не явилось, представив письменное пояснение по вопросу, рассматриваемому Комиссией, из которого следует, что предприятием поддерживается позиция администрации Губеровского сельского поселения.

Представитель КГУП «Примтеплоэнерго» пояснил, что спорные участки тепловой сети промзоны в состав имущества, переданного по договору в целях оказания услуги теплоснабжения на территории Губеровского сельского поселения (с. Новостройка), не входят.

Комиссия, исследовав материалы дела, оценив доводы лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Постановлением Комитета по управлению имуществом Приморского края от 09.02.1993 № 81, утвердившим план приватизации ОАО «ГМРЗ», предусмотрено, что

объекты инженерных сетей коммунального назначения остаются на балансе акционерного общества до передачи в установленном порядке в муниципальную собственность (пункт 9).

01.11.2005 ОАО «ГРМЗ» по договору безвозмездной передачи недвижимого имущества передало в муниципальную собственность здание котельной № 39 в с. Новостройка по ул. Заводской, 17.

Согласно инвентарной карточки учета основных средств теплосеть промплощадки поставлена на баланс ГРМЗ с даты ввода объекта в эксплуатацию с XII -1972 г., теплосеть жилого поселка – с VII – 1974 г.

Документы, подтверждающие передачу теплосети с баланса ОАО «ГРМЗ» в муниципальную собственность администрацией Пожарского муниципального района не представлены.

Из пояснений администрации Пожарского муниципального района следует, что передача объектов жилищно-коммунального назначения, числящихся на балансе акционерного общества «ГРМЗ», была произведена напрямую на баланс муниципального предприятия «Жилкомхоз» без процедуры документального оформления приема-передачи объектов, лишив тем самым комитет по управлению имуществом администрации Пожарского муниципального района архивных документов. В последующем предприятие «Жилкомхоз» было ликвидировано вследствие банкротства, а документы, свидетельствующие о передаче объекта теплосеть (с. Новостройка) не были сохранены.

Между тем, Законом Приморского края от 28.06.2007 № 108-КЗ (пункт 32 Приложения № 2) объект теплосеть (с. Новостройка) из собственности Пожарского муниципального района передана в собственность Губеровского сельского поселения.

23.11.2012 Губеровское сельское поселение на основании Закона № 108-КЗ, кадастрового и технического паспортов, изготовленных производственным участком по Пожарскому муниципальному району отделения № 2 филиала ФГУП «Ростехинвентаризация - Федеральное БТИ» по Приморскому краю, зарегистрировало право собственности поселения в Управлении Росреестра по Приморскому краю, свидетельство о государственной регистрации права 25-АБ 827195.

Отделение № 2 филиала ФГУП «Ростехинвентаризация - Федеральное БТИ» по Приморскому краю пояснило (исх. № 16 от 13.04.2013, вх. № 2568 от 18.04.2013), что в состав объекта - тепловые сети, право на который зарегистрировано администрацией Губеровского сельского поселения, входят тепловые сети производственной зоны, а именно два участка теплосети: участок теплотрассы (трубопровода) от котельной № 39 в с. Новостройка по ул. Заводской, 17, корп. 4 до узла учета общей длиной 94 м, диаметром 159 мм и участок теплотрассы до станции подготовки воды общей площадью 122 м, диаметром 114 мм.

Таким образом, право собственности Губеровского сельского поселения на указанные участки тепловой сети нашло свое документальное подтверждение. Разрешение же вопроса о правомерности включения двух участков тепловой сети промплощадки в состав тепловой сети (с. Новостройка), переданной в

собственность Губеровского сельского поселения, не входит в компетенцию антимонопольного органа, а осуществляется в судебном порядке.

Из материалов дела следует, что администрацией Губеровского сельского поселения заключены договоры от 01.11.2012, от 01.12.2012, от 31.12.2012, от 30.01.2013, от 01.03.2013, по которым МУП «Губеровское» переданы в безвозмездное пользование два участка теплосети (теплотрассы): участок теплотрассы (трубопровода) от котельной № 39 в с. Новостройка по ул. Заводской, 17, корп. 4 до узла учета общей длиной 94 м, диаметром 159 мм и участок теплотрассы до станции подготовки воды общей площадью 122 м, диаметром 114 мм.

Срок действия каждого из договоров составляет 30 календарных дней. Действие договора от 01.03.2013 истекло 30.03.2013, имущество, переданное по договору возвращено МУП «Губеровское» по акту приема – передачи от 30.03.2013. Договор на новый срок не заключался.

Договоры заключены без проведения торгов (конкурса, аукциона).

Заключение перечисленных договоров без проведения торгов администрацией обосновано применением пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия считает действия администрации по заключению договоров без проведения торгов основанными на неправильном применении части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено общее правило, согласно которому 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.

Эта норма содержит исключения из общего правила (16 пунктов), которые предусматривают возможность передачи объектов государственного или муниципального имущества без проведения торгов (конкурсов или аукционов).

Проведение 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 осуществляется в соответствии с Правилами, утвержденными Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Согласно пункту 8 Приложения 2 к Приказу ФАС России от 10.02.2010 № 67 заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или)

пользования в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

Вместе с тем, 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 (разъяснения ФАС России по применению статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

То есть заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, может осуществляться путем проведения торгов как в форме конкурса, так и в форме аукциона.

Пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что без проведения торгов могут быть заключены договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования муниципальным имуществом 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).

Исходя из данной нормы, одному хозяйствующему субъекту муниципальное имущество может быть передано без торгов только на срок, не превышающий в совокупности 30 календарных дней в течение шести месяцев.

Материалами дела подтверждается, что у администрации отсутствовало основание, предусмотренное пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, для передачи МУП «Губеровское» в безвозмездное пользование двух участков теплосети без проведения торгов, так как совокупный срок, на который было передано имущество в течение шести месяцев, составляет 150 календарных дней.

Исходя из этих обстоятельств, без проведения торгов в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции мог быть заключен договор от 01.11.2012 сроком 30 календарных дней, другие договоры могли быть заключены администрацией с МУП «Губеровское» только по результатам торгов (аукциона, конкурса).

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции без проведения торгов муниципальное имущество может быть передано лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является

частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности.

Поскольку МУП «Губеровское» не является лицом, обладающим правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения (тепловой сетью), частью которой являются два участка тепловой сети промзоны, то у администрации отсутствовало и основание, предусмотренное пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, для заключения договоров от 01.12.2012, от 31.12.2012, от 30.01.2013, от 01.03.2013 без проведения торгов.

Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции администрация не вправе была передавать МУП «Губеровское» два участка тепловой сети (участок теплотрассы (трубопровода) от котельной № 39 в с. Новостройка по ул. Заводской, 17, корп. 4 до узла учета общей длиной 94 м, диаметром 159 мм и участок теплотрассы до станции подготовки воды общей площадью 122 м, диаметром 114 мм) по договорам безвозмездного пользования от 01.12.2012, от 31.12.2012, от 30.01.2013, от 01.03.2013 без проведения торгов.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам власти (органам местного самоуправления) запрещается принимать акты и осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Как указал Президиум ВАС РФ в прецедентном постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов (конкурса, аукциона) подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса 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, совершение органом местного самоуправления передачи в пользование имущества, находящегося в муниципальной собственности, и заключение соответствующего договора такого имущества без проведения торгов свидетельствует о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что

предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, является муниципальной преференцией.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 19 Закона о защите конкуренции не является государственной или муниципальной преференцией предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, проводимых в случаях, предусмотренных законодательством РФ.

Исходя из этих норм, передача администрацией Губеровского СП по договору аренды № 209/0035-12 муниципального имущества без проведения торгов является муниципальной преференцией.

В соответствии с частью 1 статьи 19 и частью 1 статьи 20 Закона о защите конкуренции муниципальные преференции могут предоставляться на основании правовых актов органа местного самоуправления с предварительного согласия антимонопольного органа в письменной форме и исключительно в установленных целях.

Орган местного самоуправления, имеющий намерение предоставить муниципальную преференцию, подает в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление такой преференции по форме, определенной федеральным антимонопольным органом.

Следовательно, заключение договоров безвозмездного пользования с МУП «Губеровское» должно было совершаться только по результатам торгов либо при условии подачи заявления в антимонопольный орган о даче согласия на предоставление муниципальной преференции в установленных законом целях в форме передачи в безвозмездное пользование муниципального имущества без проведения торгов.

Между тем, договоры безвозмездного пользования двух участков тепловой сети промплощадки заключены администрацией без проведения торгов и в нарушение порядка предоставления муниципальной преференции: заявление о даче согласия на предоставление муниципальной преференции МУП «Губеровское» в антимонопольный орган не подавалось, согласия антимонопольного органа на предоставление муниципальной преференции не имеется.

Это обстоятельство свидетельствует о том, что заключение договоров безвозмездного пользования муниципальным имуществом совершено администрацией без соблюдения порядка предоставления муниципальной преференции, установленного частью 1 статьи 20 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается предоставление муниципальной преференции в нарушение установленного порядка.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что передача администрацией муниципального имущества – двух участков тепловой сети промплощадки МУП «Губеровское» по договорам безвозмездного пользования от 01.12.2012, от 31.12.2012, от 30.01.2013, от 01.03.2013 без проведения торгов (конкурса, аукциона) и в нарушение порядка предоставления муниципальной преференции образует состав нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия не находит основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, учитывая, что администраций с 01.04.2013 договоры безвозмездного пользования муниципальным имуществом (участки тепловой сети промплощадки) с МУП «Губеровское» на новый срок не заключались, а имущество возвращено, считает, что основания для выдачи предписания о возврате имущества, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции не имеется.

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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения администрацией Губеровского сельского поселения Пожарского муниципального района (ул. Заводская, д. 12, с. Новостройка) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в передаче МУП «Губеровское» по договорам безвозмездного пользования от 01.12.2012, от 31.12.2012, от 30.01.2013 и от 01.03.2013 муниципального имущества - двух участков теплосети (теплотрассы): участка теплотрассы (трубопровода) от котельной № 39 в с. Новостройка по ул. Заводской, 17, корп. 4 до узла учета общей длиной 94 м, диаметром 159 мм и участка теплотрассы до станции подготовки воды общей площадью 122 м, диаметром 114 мм без проведения торгов (конкурса или аукциона) и в предоставлении муниципальной преференции в нарушение установленного законом порядка, которое привело к ограничению конкуренции.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Выдать администрации Губеровского сельского поселения Пожарского муниципального района предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно

принять следующие меры, направленные на обеспечение конкуренции: в срок до 25 мая 2013 года ознакомить должностных лиц администрации с решением Приморского УФАС Росси по делу № 11/08-2013 и письменно уведомить их о недопустимости совершения действий по передаче муниципального имущества во владение и (или) пользование хозяйствующим субъектам в нарушение требований антимонопольного законодательства.

4. Оснований для принятия иных мер реагирования не имеется.

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.