Решение

по делу № 02-10/118-17

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена "12" февраля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено "26" февраля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - Шевченко В.И., руководителя управления,

членов Комиссии: Рыжковой Л.М., заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности, Бердниковой Т.Н., главного специалиста-эксперта отдела экономического анализа, в отсутствии представителей сторон (уведомлены надлежащим образом), рассмотрев дело № 02-10/118-17 по признакам нарушения Администрацией Новокривошеинского сельского поселения Кривошеинского района Томской области (636310, Томская обл., Кривошеинский район, с. Новокривошеино, ул. Советская, дом 1) ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2017 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

Администрация Новокривошеинского сельского поселения Кривошеинского района Томской области, заключив договор аренды в отношении объектов теплоснабжения с ООО «Водовод-М» без предоставления ООО «Водовод-М» банковской гарантии, совершила действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В Томское УФАС России из прокуратуры Кривошеинского района Томской области поступили материалы обращения ПАО «Томсэнергосбыт» о

нарушении Администрацией Новокривошеинского сельского поселения (далее-Администрация) Федерального закона от 26.07.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-закона о защите конкуренции) при заключении договора аренды объектов теплоснабжения с ООО Водовод-М».

Администрацией был проведен конкурс на право заключения договора аренды объектов теплоснабжения (извещение № 270617/0228937/02 от 28.06.2017).

Согласно п. 14 ч. 7 ст. 28.1 Федерального Закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О теплоснабжении" (далее-закона 190-ФЗ), конкурсная документация формируется в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами РФ и должна содержать, в том числе, обязательные требования к банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору электроснабжения, т.е. договор энергоснабжения заключается с арендатором муниципального имущества только после предоставления им банковской гарантии.

Согласно п. 11.1 конкурсной документации договор аренды заключается с победителем Конкурса не ранее, чем через десять дней и не позднее, чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте торгов протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе либо протокола рассмотрения заявок на участие в конкурсе в случае, если конкурс признан несостоявшимся по причине подачи единственной заявки на участие в конкурсе либо признания участником конкурса только одного заявителя.

Пунктом 11.2 конкурсной документации предусмотрено, что заключение договора аренды осуществляется только после предоставления победителем конкурса организатору конкурса в установленный для заключения договора аренды срок:

1) банковской гарантии, обеспечивающей исполнение обязательств Арендатора перед Арендодателем по внесению арендной платы;

2) документов, подтверждающих заключение победителем конкурса договора энергоснабжения и (или) договора купли-продажи электрической энергии (мощности), договоров поставки газа, обеспечивающих поставку электрической энергии (мощности) и газа, необходимых для производства товаров, оказания в сфере водоснабжения (для Лота № 2) с использованием передаваемого в аренду имущества (далее - договоры поставки электрической энергии, договоры поставки газа);

3) документов, подтверждающих предоставление победителем конкурса по каждому из указанных в подпункте 1 настоящего пункта договоров поставки электрической энергии, если они заключены с гарантирующим поставщиком

электрической энергии, и по каждому договору поставки газа соответствующей установленным требованиям банковской гарантии, обеспечивающей исполнение обязательств по оплате поставляемых по данным договорам электрической энергии (мощности) и газа.

В пункте 11.3 конкурсной документации указано, что в качестве документов, подтверждающих выполнение требований о заключении договоров поставки, победитель конкурса предоставляет надлежащим образом заверенные копии заключенных договоров поставки электрической энергии, договоров поставки газа, а также надлежащим образом заверенные копии предоставленных гарантирующему поставщику электрической энергии и поставщику газа банковских гарантий и документов, подтверждающих передачу указанных гарантий гарантирующему поставщику электрической энергии, поставщику газа. В случае непредоставления победителем конкурса организатору конкурса указанных документов, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора аренды по результатам конкурса.

В соответствии с ч. 1 ст. 28.1 Федерального Закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О теплоснабжении" (далее-закона 190-ФЗ) передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

Согласно ч. 5 ст. 28.1 закона 190-ФЗ договоры аренды объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, заключаются по результатам проведения конкурсов на право заключения этих договоров в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации и принятыми в соответствии с ним иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом предусмотренных настоящим Федеральным законом особенностей и на условиях, указанных в конкурсной документации и в заявках на участие в таких конкурсах, поданных участниками торгов, с которыми заключаются эти договоры, за исключением случая, предусмотренного статьей 28.5 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 99 Приказа ФАС России от 10.02.2010 N 67 (ред. от

03.05.2017) "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 ФАС № 67) в случае если организатором конкурса было установлено требование об обеспечении исполнения договора, договор заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается договор, безотзывной банковской гарантии.

Согласно п. 99.1 Приказа ФАС № 67 при проведении конкурса на право заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения договор заключается только после предоставления участником конкурса, с которым заключается договор, банковской гарантии, которая должна удовлетворять требованиям, установленным Федеральным законом о теплоснабжении или Федеральным законом о водоснабжении и водоотведении соответственно.

Протоколом № 2 рассмотрения заявок на участие в конкурсе на право заключения договора аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Новокривошеинское сельское поселение от 31.07.2017 конкурс признан несостоявшимся, договор аренды в отношении объектов теплоснабжения, находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Новокривошеинское сельское поселение, заключить с единственным участником открытого конкурса – ООО «Водовод-М» (п. 4.2 Протокола, Лот № 1).

Договор аренды объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объектов теплоснабжения), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Новокривошеинское сельское поселение

№ 6 от 16.08.2017, был заключен Администрацией с ООО «Водовод-М».

В тоже время, документы, имеющиеся в материалах дела, подтверждают, что победителем конкурса до заключения договора аренды не предоставлена банковская гарантия.

Представленные в материалы дела ПАО «Томскэнергосбыт» справка УДО № 216 Томского отделения № 8616 ПАО Сбербанк об отказе в предоставлении банковской гарантии ООО «Водовод-М» от 26.06.2017 и протокол Совета территорий от 27.09.2017 о предоставлении муниципальной гарантии при заключении договора поставки электроэнергии подтверждают нарушение Администрацией антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ состояния конкуренции проведено Томским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок проведения анализа).

Согласно аналитическому отчету по результатам проведения исследования состояния конкуренции в открытом конкурсе на право заключения договора аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объектов теплоснабжения), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Новокривошеинское сельское поселение, установлено, что временной интервал исследования ограничен периодом с момента опубликования извещения о проведении торгов до момента заключения договора аренды, т.е. с 28.06.2017по 16.08.2017.

Предметом торгов исследованного конкурса является право заключения договора аренды в отношении объектов коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства (объектов теплоснабжения), находящихся в муниципальной собственности муниципального образования Новокривошеинское сельское поселение.

В связи с признанием конкурса несостоявшимся, комиссией было принято решение о заключении организатором торгов договора аренды в отношении объектов теплоснабжения с ООО «Водовод», как с единственным участником конкурса.

В силу статьи 1 закона о защите конкуренции указанный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями (часть 1); его целями являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2).

Статьей 3 закона о защите конкуренции предусмотрено, что Федеральный закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной

конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов, органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Организатор торгов обязан руководствоваться положениями статьи 17 Закона о защите конкуренции, устанавливающей антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Имеющиеся в материалах дела доказательства, пояснения ПАО «Томскэнергосбыт» в совокупности подтверждают, что Администрация Новокривошеинского сельского поселения, заключив договор аренды в отношении объектов теплоснабжения с ООО «Водовод-М», без предоставления ООО «Водовод-М» банковской гарантии совершила действия, которые содержат признаки нарушения ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2017 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В тоже время, ПАО «Томскэнергосбыт» (гарантирующий поставщик) предоставило договор энергоснабжения № 70060110004035 от 28.11.2017, заключенный с ООО «Водовод-М» (потребитель), предметом которого является продажа гарантирующим поставщиком электрической энергии и оплата потребителем приобретенной электрической энергии. Указанный договор энергоснабжения сторонами исполняется.

Руководствуясь статьей 23, частями 1 – 3 статьи 39, статьей 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" комиссия,

РЕШИЛА:

1 . Признать Администрацию Новокривошеинского сельского поселения нарушившей ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26. 07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в результате заключения договора аренды в отношении объектов теплоснабжения с ООО «Водовод-М», без предоставления ООО «Водовод-М» банковской гарантии.

2. Предписание не выдавать, в связи с тем, что договор энергоснабжения заключен и исполняется.

3. Материалы дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о привлечении должностного лица Администрации Новокривошеинского сельского поселения к административной ответственности за нарушение ч. 1 ст. 17 Федерального Закона от 26. 07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Председатель комиссии:
В.И.Шевченко

Члены Комиссии:
Л.М.Рыжкова

Т.Н.Бердников