

РЕШЕНИЕ № 055/01/17.1-77/2020

Резолютивная часть оглашена 06.05.2020

Изготовлено в полном объеме 18.05.2020

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

в отсутствие на заседании представителей акционерного общества «Омскгазстройэксплуатация», муниципального унитарного предприятия «Районные системы теплоснабжения» Омского муниципального района Омской области, Администрации Омского муниципального района Омской области, ООО «Межоблгаз»,

рассмотрев дело № 055/01/17.1-77/2020 по признакам нарушения муниципальным унитарным предприятием «Районные системы теплоснабжения» Омского муниципального района Омской области части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) поступило заявление акционерного общества «Омскгазстройэксплуатация» (далее – АО «Омскгазстройэксплуатация», Общество, Заявитель) о нарушении муниципальным унитарным предприятием «Районные системы теплоснабжения» Омского муниципального района Омской области (далее – МУП «РСТ» ОМР, Предприятие) антимонопольного законодательства, выразившегося, по мнению Заявителя, в передаче ООО «МЕЖОБЛГАЗ» в аренду муниципального имущества – сети газопотребления, пролегающей на территории газовой котельной, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, без проведения конкурентных процедур.

Заявитель полагает, что передача МУП «РСТ» ОМР при содействии Администрации Омского муниципального района Омской области (далее – Администрация) в пользование ООО «МЕЖОБЛГАЗ» муниципального имущества свидетельствует об ограничении конкуренции путем создания преимущественных условий деятельности ООО «МЕЖОБЛГАЗ» при получении муниципального имущества и устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности получения в аренду указанного имущества.

Незаконно получив права владения и пользования муниципальной сетью газопотребления,

ООО «Межоблгаз» выдало технические условия на подключение от муниципальной сети потребления нового распределительного газопровода.

В последующем на основании данных технических условий был построен соответствующий распределительный газопровод, к которому подключены модульные котельные, эксплуатируемые ООО «Сибирь-Энергоресурс».

В материалы дела № 055/01/17.1-77/2020 АО «Омскгазстройэксплуатация» были представлены копии следующих документов:

- факсограммы ООО «Газпром межрегионгаз Омск» от 18.01.2019 № 48/352/353;
- факсограммы ООО «Газпром межрегионгаз Омск» от 29.04.2019 № 559/3772;
- свидетельства о государственной регистрации права серии 55-АА № 393754;
- договора транспортировки газа № 2018-06/3906 (71Р) от 26.09.2018;
- фотографии точки врезки нового распределительного газопровода в сеть газопотребления котельной.

2. МУП «РСТ» ОМР в материалы дела № 055/01/17.1-77/2020 были представлены письменные пояснения (вх. Омского УФАС России от 03.06.2019 № 5547, от 19.02.2020 № 1686э), в которых Предприятие отмечает следующее.

Распоряжением Администрации от 30.06.2017 № Р-17/ОМС-974 в хозяйственное ведение МУП «РСТ» ОМР было передано: здание газовой котельной, расположенное по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, а также оборудование – ГРУ ПШГР (газораспределительная установка), расположенное в здании этой котельной и частично за ее пределами.

Названное оборудование котельной относится к движимому имуществу.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.01.2010 № 11052/09, при оценке обоснованности доводов об отнесении ГРУ к объекту недвижимого имущества, необходимо давать квалификацию объекту, основываясь на установленных фактических обстоятельствах, определять, имеется ли самостоятельный объект недвижимого имущества, отвечающий признакам, указанным в пункте 1 статьи 130 Гражданского кодекса Российской Федерации. ГРУ котельной с. Богословка при передаче МУП «РСТ» ОМР не имела статуса объекта недвижимого имущества и самостоятельной регистрации ЕГРН.

Таким образом, ограничения по распоряжению муниципальным имуществом, переданным в хозяйственное ведение, установленные статьей 17.1 Законом о защите конкуренции, на объект аренды по договору аренды № 1005/18 не распространяются (пункт 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции). МУП «РСТ» ОМР передало движимое муниципальное имущество в аренду на законных основаниях.

Также в своих письменных пояснениях МУП «РСТ» ОМР указывает, что договор аренды № 1005/18 расторгнут. После расторжения договора аренды № 1005/18 газопровод, расположенный на территории котельной, никому не передавался.

Котельная с. Богословка, ул. Ленина, д. 34 выведена из эксплуатации по согласованию с Администрацией согласно распоряжению Администрации от 11.01.2019 № Р-19/ОМС-07 «О согласовании вывода из эксплуатации источника тепловой энергии и тепловых сетей», в связи с переключением потребителей на иные источники тепловой энергии.

Котельная с. Богословка, ул. Ленина, д. 34 снята с учета ОПО – не эксплуатируется.

В материалы дела № 055/01/17.1-77/2020 МУП «РСТ» ОМР были представлены копии следующих документов (вх. Омского УФАС России от 03.06.2019 № 5547, от 19.02.2020 № 1686э):

- постановления Администрации от 03.06.2016 № П-16/ОМС-121;
- распоряжения Администрации от 30.06.2017 № Р-17/ОМС-974 (с приложением);
- распоряжения Администрации от 09.08.2018 № Р-18/ОМС-1487 (с приложением);
- выписки из ЕГРН от 17.08.2017;
- договора № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы от 10.08.2018 (с приложением);
- письма МУП «РСТ» ОМР от 31.05.2019 № 05-916;
- соглашения от 31.05.2019 о расторжении договора № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы от 10.08.2018;
- распоряжения Администрации от 11.01.2019 № Р-19/ОМС-07 (с приложением).

3. Администрацией в материалы дела № 055/01/17.1-77/2020 были представлены письменные пояснения (вх. Омского УФАС России от 07.06.2019 № 5819), в которых указывает, что в собственности Омского муниципального района Омской области, хозяйственном ведении МУП «РСТ» ОМР находится помещение котельной, расположенное по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34 А, пом. 1 П, и оборудование, находящееся в ней.

Распоряжением Администрации от 09.08.2018 № Р-18/ОМС-1487 МУП «РСТ» ОМР дано согласие на заключение договора аренды движимого имущества – часть оборудования котельной: газораспределительная установка (ГРУ ПШГР), расположенного в котельной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34 А, пом. 1 П (далее – котельная)), находящегося в собственности Омского муниципального района Омской области, хозяйственном ведении предприятия, с ООО «Межоблгаз».

Газораспределительная установка является движимым имуществом, оборудованием котельной, предназначенным для подачи газа, снижения его давления и автоматического поддержания на заданном уровне. Она не имеет прочной связи с землей, ее возможно перемещать без несоразмерного ущерба назначению из одной котельной в другую. Посредством газораспределительной установки, к технологическим элементам которой относятся, в том числе и газовые трубы, не являющиеся самостоятельным объектом недвижимости (ввиду отсутствия признаков, позволяющих их отнести к таковым) обеспечивается подача газа в котельную. Газораспределительная установка через крановый узел напрямую присоединена к газопроводу АО «Омскгазстройэксплуатация».

Администрация считает, что законодательством Российской Федерации, в том числе Законом о защите конкуренции не предусмотрено проведение конкурсных процедур при заключении договора аренды движимого имущества муниципальным унитарным предприятием.

В материалы дела № 055/01/17.1-77/2020 Администрацией были представлены копии следующих документов (вх. Омского УФАС России от 07.06.2019 № 5819):

- технического паспорта нежилого помещения, расположенного по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А;
- выписки из ЕГРН от 18.08.2017;

- распоряжения Администрации от 30.06.2017 № Р-17/ОМС-974 (с приложением);
- свидетельства о государственной регистрации права от 04.02.2016 серии 55 № 061914;
- договора № 29/18 от 28.09.2018 на создание технической возможности для присоединения к ГТС;
- договора № 28/18 от 28.09.2018 на создание технической возможности для присоединения к ГТС.

4. В заседании 18.03.2020 в соответствии с требованиями части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией было принято, оглашено и направлено в адрес АО «Омскгазстройэксплуатация», МУП «РСТ» ОМР, Администрации, ООО «Межоблгаз» заключение об обстоятельствах дела № 055/01/17.1-77/2020.

После ознакомления с заключением об обстоятельствах дела № 055/01/17.1-77/2020 от 18.03.2020 письменных возражений АО «Омскгазстройэксплуатация», МУП «РСТ» ОМР, Администрации, ООО «Межоблгаз», а также каких-либо дополнительных доказательств не представлено.

5. Исследовав материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия по рассмотрению дела № 055/01/17.1-77/2020 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

В собственности Омского муниципального района Омской области, хозяйственном ведении МУП «РСТ» ОМР находится здание газовой котельной площадью 272 кв.м., расположенное по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, пом. 1П.

09.08.2018 Администрацией издано распоряжение № Р-18/ОМС-1487, согласно которому Администрацией дано согласие МУП «РСТ» ОМР на заключение договора аренды движимого имущества – газораспределительной установки, находящейся в здании газовой котельной, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, пом. 1П, с ООО «МЕЖОБЛГАЗ».

Так, 10.08.2018 МУП «РСТ» ОМР заключило с ООО «МЕЖОБЛГАЗ» договор № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы, предметом которого является передача во временное владение и пользование (аренду) «сети газоснабжения с. Богословка, Омского муниципального района Омской области, ул. Ленина, д. 34А» (далее – договор № 1005/18).

Также из предмета договора следует, что объект предоставляется арендатору для бесперебойного газоснабжения потребителей. Арендатор имеет право выдавать технические условия на подключение третьих лиц, производить подключение третьих лиц к объекту (пункт 1.4 договора № 1005/18).

Договор аренды вступает в силу с момента его подписания и действует в течение 364 дней, цена договора составляет 4 420 рублей в год (пункты 3.1, 9.1 договора № 1005/18).

Согласно акту приема-передачи от 10.08.2018 (приложение № 1 к договору № 1005/18) по указанному договору ООО «МЕЖОБЛГАЗ» передано в аренду: пункт шкафной газорегуляторный, регулятор давления, клапан предохранительный запорный, газопровод (Диу – 50 мм, дина 6 м.).

20.08.2018 между МУП «РСТ» ОМР и ООО «МЕЖОБЛГАЗ» заключено дополнительное соглашение к договору № 1005/18, которым в указанный договор стороны вносят изменения, а именно: «объект системы газоснабжения», «газопровод» по тексту договора заменить на «газораспределительная установка», «объект»; в пункте 1.1 договора, в приложении № 1 «сеть газоснабжения с. Богословка Омского муниципального района Омской области, ул. Ленина, 34А» заменить на «газораспределительная установка ГРУ ПШГР», местоположение –

Помещение 1П котельной, расположенное по адресу Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А».

Пунктом 5.1.12 договора № 1005/18 предусмотрена обязанность арендатора при наличии письменного согласия арендодателя осуществлять выдачу технических условий, обеспечивать технологическое присоединение потребителей в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314 «Об утверждении правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, а также об изменении и признании утратившим силу некоторых актов Российской Федерации».

Указанное свидетельствует о том, что ООО «МЕЖОБЛГАЗ» владеет на праве аренды не только газораспределительной установкой, находящейся в котельной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, но и газопроводом, пролегающим на территории указанной газовой котельной.

По смыслу пунктов 10, 10.1 статьи 11 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), к объектам капитального строительства относятся линии электропередачи, линии связи (в том числе линейно-кабельные сооружения), трубопроводы, автомобильные дороги, железнодорожные линии и другие подобные сооружения, именуемые как линейные объекты.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Гражданского кодекса Российской Федерации к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

Согласно терминологии, установленной Федеральным законом от 21.07.1997 № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов», Федеральным законом от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений», а также Техническим регламентом о безопасности сетей газораспределения и газопотребления, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 29.10.2010 № 870, газопроводы сетей газораспределения и газопотребления относятся к сооружениям, которые являются объектами капитального строительства и представляют собой линейную строительную систему, предназначенную для выполнения транспортирования природного газа.

Пунктами 20 и 21 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» даны определения сети инженерно-технического обеспечения и системы инженерно-технического обеспечения.

Так, под сетью инженерно-технического обеспечения понимается совокупность трубопроводов, коммуникаций и других сооружений, предназначенных для инженерно-технического обеспечения зданий и сооружений, под системой инженерно-технического обеспечения – одна из систем здания или сооружения, предназначенная для выполнения функций водоснабжения, канализации, отопления, вентиляции, кондиционирования воздуха, газоснабжения, электроснабжения, связи, информатизации, диспетчеризации, мусороудаления, вертикального транспорта (лифты, эскалаторы) или функций обеспечения безопасности.

Согласно пункту 2 Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2013 № 1314, под подключением (технологическим присоединением) объекта капитального строительства к сети газораспределения следует понимать совокупность организационных и технических действий, включая врезку и пуск газа, дающих возможность подключаемому объекту

капитального строительства использовать газ, поступающий из сети газораспределения.

Принимая во внимание, что ООО «МЕЖОБЛГАЗ» вправе осуществлять к газопроводу, пролегающему на территории газовой котельной, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А (газопровод), технологическое присоединение потребителей, то указанный газопровод имеет самостоятельное хозяйственное назначение и является отдельным объектом гражданского оборота, объектом недвижимости.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции 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, за исключением случаев, установленной данной нормой.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

Учитывая, что газопровод является недвижимым имуществом, то его передача во временное владение и пользование должна осуществляться в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке аренды недвижимого имущества, по результатам которого Омское УФАС России пришло к заключению, что несоблюдение МУП «РСТ» ОМР процедуры предоставления недвижимого имущества, а именно газопровода, пролегающего на территории газовой котельной, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, создало преимущество для хозяйствующего субъекта, получившего право аренды недвижимого имущества, и ограничило доступ к получению такого права иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность в сфере газоснабжения.

При указанных обстоятельствах, действия МУП «РСТ» ОМР, выразившиеся в заключении договора № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы с ООО «МЕЖОБЛГАЗ», в части передачи во временное владение и пользование (аренду) газопровода на территории газовой котельной, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, без проведения торгов, которые создали преимущество ООО «МЕЖОБЛГАЗ» и могли ограничить доступ к получению права аренды на указанное имущество иных хозяйствующих субъектов, нарушают часть 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Разрешая вопрос о выдаче МУП «РСТ» ОМР предписания об устранении нарушений части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что соглашением от 31.05.2019 договор № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы от 10.08.2018 расторгнут. В соответствии с актом возврата газораспределительной установки к

договору № 1005/18 газораспределительная установка ГРУ ПШГР, местоположение – помещение котельной, расположенное по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, возвращена ООО «Межоблгаз» Предприятию.

Таким образом, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/17.1-77/2020 не может выдать предписание о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренное подпунктом «з» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, поскольку договор № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы от 10.08.2018 расторгнут по соглашению сторон.

Исходя из положений части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия муниципального унитарного предприятия «Районные системы теплоснабжения» Омского муниципального района Омской области, выразившиеся в заключении договора № 1005/18 аренды объектов газораспределительной системы от 10.08.2018 с ООО «МЕЖОБЛГАЗ», в части передачи во временное владение и пользование (аренду) газопровода на территории газовой котельной, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, с. Богословка, ул. Ленина, д. 34А, без проведения торгов, которые создали преимущество ООО «МЕЖОБЛГАЗ» и могли ограничить доступ к получению права аренды на указанное имущество иных хозяйствующих субъектов, нарушением части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела № 055/01/17.1-77/2020, предусмотренных статьей 48 Закона о защите конкуренции, не имеется.

3. Основания для выдачи предписания отсутствуют.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Согласно части 1 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

