

РЕШЕНИЕ

по делу №К15/115

Резолютивная часть объявлена 15.10.2015

Решение в полном объеме изготовлено 21.10.2015

г. Тюмень

Комиссия Тюменского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного рассмотрев дело №К15/115, возбужденное по признакам нарушения администрацией Уватского муниципального района (626170, Тюменская область, с. Уват, ул. Иртышская, 19) п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей:

ответчика – администрации Уватского муниципального района

заявителя – ОАО «Р»;

заинтересованного лица – ЗАО «П»,-

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило заявление Тюменского филиала ОАО «Р» на действия администрации Уватского муниципального района (далее – администрация) о нарушении действующего законодательства администрацией, выразившегося в незаконном заключении договоров аренды муниципального имущества с ЗАО «П».

В соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является заявление юридического или физического лица, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, приказом Тюменского УФАС России от 17.09.2015 № 537 в отношении администрации было возбуждено дело по признакам нарушения п. 7 ч. 1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

В заседании комиссии по рассмотрению настоящего дела представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе, пояснив, что администрация незаконно заключила договоры аренды муниципального имущества № 223-ми и №224-ми от 03.02.2014, сроком на 11 месяцев, а также договоры аренды муниципального имущества на те же объекты №4-ми и № 5-ми от 13.01.2015. По

мнению заявителя, имущество, переданное в аренду ЗАО «П» является законченным линейным сооружением и не может попадать под исключение, предусмотренное п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Представитель ответчика не признал вменяемое нарушение, пояснив, что при заключении договоров аренды муниципального имущества администрация руководствовалась п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Представитель заинтересованного лица пояснил, что имущество, переданное по указанным договорам, является сетями связи, что, в свою очередь, попадает под исключение, указанное в п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, что подтверждается разъяснениями ФАС России, а также под исключение, предусмотренное п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам.

По общему правилу, закрепленному в ч. 1 ст. 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 предоставления указанных прав на такое имущество в случаях, указанных в п.п. 1-16 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, в т.ч. для размещения сетей связи, объектов почтовой связи (п. 7).

Позиция ФАС России о возможности заключения договоров в порядке исключения, предусмотренного п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции заключается в следующем (письмо № ЦА/16309/14 от 24.04.2014).

Федеральный [закон](#) от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" (далее - Закон о связи) определяет сеть связи как технологическую систему, включающую в себя средства и линии связи и предназначенную для электросвязи или почтовой связи.

Согласно [пункту 28 статьи 2](#) Закона о связи под средствами связи понимаются технические и программные средства, используемые для формирования, приема, обработки, хранения, передачи, доставки сообщений электросвязи или почтовых отправлений, а также иные технические и программные средства, используемые при оказании услуг связи или обеспечении функционирования сетей связи, включая технические системы и устройства с измерительными функциями.

В соответствии с [пунктом 7 статьи 2](#) Закона о связи под линиями связи понимаются линии передачи, физические цепи и линейно-кабельные сооружения связи.

[Пункт 7 части 1 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции следует применять с учетом определений и норм, содержащихся в [Законе](#) о связи.

Так, между администрацией и ЗАО «Прогресс» 03.02.2014 были заключены

договоры аренды № 223-ми, № 224-ми сроком на 11 месяцев, по истечению срока действия данных договоров, взамен заключены договоры аренды муниципального имущества №№ 4-ми, 5-ми от 13.01.2015 соответственно.

По условиям договора аренды № 4-ми от 13.01.2015 администрация на основании п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции передает муниципальное имущество – линейное сооружение, включающее в себя следующие объекты (п. 1.1 договора):

1) кабельная канализация:

- «Фрагмент 1» расположенный от действующего смотрового устройства № 32 (кабельный колодец ККС-3), размещенного на обочине перекрестка ул. Дорожной и ул. Речной в грунте на глубине 0,9 м проложен кабельный канал (полиэтиленовая труба d=100 мм) в направлении ФОК (физкультурно-оздоровительного комплекса с. Уват).

Кабельные каналы – полиэтиленовая труба d=100 мм – 694 м.

- «Фрагмент 2» расположенный от действующего смотрового устройства № 33 (кабельный колодец ККС-3) размещенного на тротуаре перекрестка ул. Иртышская и ул. Дорожная в грунте на глубине 0,9 м по ул.Иртышской (в сторону военного комиссариата) проложен кабельный канал (полиэтиленовая труба диаметром 100 мм).

Смотровые устройства – кабельные колодцы ККС – 1 шт.

Кабельные каналы – полиэтиленовая труба d=100 мм – 295 м.

2) Кабели:

- оптический кабель ОКМ-2*4А-2,7 проложен в кабельной канализации из помещений аппаратной администрации Уватского муниципального района (ул. Иртышская 19) до помещений аппаратной в здании ФОК (физкультурно-оздоровительный комплекс с.Уват). Общая протяженность кабеля 1621 м.

- кабель телефонный ТПП эп3 100x2x0,4 проложен в кабельной канализации от аппаратной администрации Уватского муниципального района (ул. Иртышская 19) до телефонного распределительного шкафа (модели РШ-600). Общая протяженность кабеля 670 м.

- кабель телефонный ТПП эп3 30x2x0,4 проложен в кабельной канализации от телефонного распределительного шкафа (модели РШ-600) до помещения аппаратной в здании МОБ с. Уват (ул. Речная 62). Общая протяженность кабеля 382 м.

По условиям договора аренды № 5-ми от 13.01.2015 администрация на основании п. 7 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции передает муниципальное имущество – линейное сооружение, включающее в себя следующие объекты (п. 1.1. договора):

1) кабельная канализация:

-смотровые устройства – кабельные колодцы модели ККС – 5 шт.

- кабельные каналы – полиэтиленовые трубы, диаметром 100 мм. – 866 м.

расположенных от смотрового устройства № 35 (кабельного колодца ККС – 3), размещенного на обочине проезжей части ул. Иртышской, от которого в здании администрации Уватского муниципального района (ул. Иртышская 19) выполнен подземный ввод. Кабельный канал проложен в обочине проезжей части ул. Иртышской на глубине 09 м, полиэтиленовой трубой диаметром 100 мм. до пересечения с ул. Дорожной, а далее по обочине ул. Дорожной, до пересечений с ул. Речной. На перекрестке ул. Дорожной и ул. Речной установлен очередной кабельный колодец № 32. От колодца № 32 выполнен подземный ввод в здание МОБ с. Уват (ул. Речная 62).

2) кабель оптический ОКМ-2*4А-2,7 (8 волокон) – проложен в кабельной канализации из помещения аппаратной администрации Уватского муниципального района (ул. Иртышская 19) до помещений аппаратной в здании МОБ с. Уват, общей протяженностью кабеля 958 м.

Согласно «СО 153-34.48.519-2002 Правил проектирования, строительства и эксплуатации волоконно-оптических линий связи на воздушных линиях электропередачи напряжением 0,4-35 кВ», утв. Министерством энергетики России 27.12.2002, Министерством связи России 24.04.2003:

- кабельная канализация – есть совокупность подземных трубопроводов и колодцев (смотровых устройств), предназначенных для прокладки, монтажа и технического обслуживания кабелей связи;

- кабель оптический - кабельное изделие, содержащее оптические волокна, объединенные в единую конструкцию, обеспечивающую передачу световых сигналов в заданных условиях эксплуатации.

Кабель телефонный – совокупность последовательных соединенных изолированных жил (проводов), образующих физические цепи для передачи сигналов электросети («Линии кабельные, воздушные и смешанные городских телефонных сетей». Нормы электрические эксплуатационные «ОСТ 45.36-97»).

Таким образом, **объектами указанных договоров аренды являются линейно-кабельные сооружения** – объекты инженерной инфраструктуры, созданные или приспособленные для размещения кабелей связи (кабельная канализация) **и непосредственно сети связи** – оптические и телефонные кабеля, посредством которых происходит доставка сообщений.

Отсюда следует, что в порядке исключения, предусмотренного п. 7 ч. 7 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции невозможно передать сами сети связи.

Также представленный в материалы дела Сводный план сетей связи в с.Уват (правобережье) не свидетельствует о наличии оснований для передачи указанного имущества в порядке исключения, предусмотренного п. 8 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом случае администрация предоставила право осуществления коммерческой деятельности отдельному хозяйствующему субъекту – ЗАО «Прогресс» с использованием муниципальной собственности (имущества).

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции, предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, обеспечивающего более выгодные условия деятельности, признается муниципальной преференцией. Формами преимуществ могут быть предоставление органами местного самоуправления муниципального имущества, передача иных объектов гражданских прав, предоставление имущественных льгот, муниципальных гарантий.

Проведение публичных процедур, то есть, создание условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом. Указанное обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственника имущества, имеющего намерение передать имущество на более выгодных условиях.

В свою очередь, передача муниципального имущества в пользование без проведения торгов в форме аукциона или конкурса является предоставлением преимущества отдельным хозяйствующим субъектам, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (потенциальными приобретателями прав на муниципальное имущество) и в конечном итоге может привести к недопущению и (или) ограничению конкуренции, а также к ущемлению интересов иных хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

В соответствии с ч. 4 ст. 19 Закона о защите конкуренции не является государственной или муниципальной преференцией:

- 1) предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, организованных в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также по результатам иных процедур, предусмотренных [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд;
- 2) передача, выделение, распределение государственного или муниципального имущества отдельным лицам в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, военных действий, проведения контртеррористических операций;
- 3) закрепление государственного или муниципального имущества за хозяйствующими субъектами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;
- 4) предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав на основании федерального закона или на основании вступившего в законную силу решения суда;
- 5) предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав в равной мере каждому участнику товарного рынка.

В рассматриваемом случае, администрация незаконно заключила договоры

аренды муниципального имущества с одним участником рынка и предоставляла преимущество - право осуществления коммерческой деятельности отдельному хозяйствующему субъекту с использованием муниципальной собственности (имущества).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях администрации нарушения п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в предоставлении муниципального имущества – сетей связи, без соблюдения требований, установленных антимонопольным законодательством.

Вместе с тем, в заседание Комиссии представителем ответчика представлены документы, свидетельствующие об устранении выявленного нарушения путем расторжения договоров аренды муниципального имущества от 13.01.2015 - дополнительные соглашения № 1 от 13.10.2015 к договорам №№ 4-ми, 5-ми от 13.01.2015.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч.ч 1-4 ст. 41, ст. 48, ч.1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях администрации Уватского муниципального района нарушение п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в предоставлении муниципального имущества – сетей связи (оптические и телефонные кабели) хозяйствующему субъекту ЗАО «П» без соблюдения требований, установленных антимонопольным законодательством.

2. Производство по делу прекратить в связи с добровольным устранением нарушения.

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