

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

дело 77-09

Резолютивная часть решения объявлена 13 января 2010 года

Решение изготовлено в полном объеме 20 января 2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель	- Бугаев Д.В.	Заместитель руководителя управления, начальник отдела антимонопольного контроля
Член комиссии	- Нестеренко Е.В.	Начальник отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Розгон В.В.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Красильникова Е.И.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Князева О.А.	Специалист-эксперт отдела контроля органов власти

рассмотрела дело № 77-09 по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Тёгринское» (165107, Архангельская область, Вельский район, п. Тёгро-Озеро, ул. Мира, д. 7) части 1 статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции»

В присутствии представителя ответчика – Администрации муниципального образования «Тёгринское» (165107, Архангельская область, Вельский район, п. Тёгро-Озеро, ул. Мира, д. 7) – Дроздовой Л.А. (доверенность 08.12.2009)

МУП «Тёгринское» и «ООО «Вельские коммунальные системы», надлежащим образом уведомленные о времени и месте рассмотрения дела, представителей для участия в рассмотрении дела не направили.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области 15.09.2009 поступило обращение временного управляющего МУП «Тёгринское» Шуракова Д.А. от 11.09.2009 № 4, связанное с неправомерным, по мнению заявителя, заключением МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы», МО «Тёгринское», ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска» договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008.

Учитывая, что указанный договор, содержал положения о предоставлении ООО «Вельские коммунальные системы» для обслуживания и выработки тепловой энергии межквартальных сетей и котельного оборудования, принадлежащих на праве хозяйственного ведения МУП «Тёгринское», и конкурс или аукцион не проводился, Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области 20.11.2009 возбудило в отношении администрации муниципального образования «Тёгринское» дело по признакам нарушения части 1 статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Письмом от 02.10.2009 № 8 Временный управляющий МУП «Тёгринское» сообщил, что муниципальное имущество: котельная и тепловые сети были переданы в хозяйственное ведение МУП «Тёгринское» 01.12.2006 на основании решения Совета депутатов МО «Тёгринское» от 07.12.2006 № 64. Здание котельной, подъездные пути к котельной, тепловые сети, котельное оборудование, введенные в эксплуатацию 26.09.2007, 01.07.2008, переданы Администрацией муниципального образования «Тёгринское» в хозяйственное ведение МУП «Тёгринское». В период действия договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» (с октября 2008 года по май 2009 года) котельные и тепловые сети ООО «Вельские коммунальные системы» не передавались ни на правах аренды, ни в безвозмездное пользование.

Письмом от 27.10.2009 № 178 администрация муниципального образования «Тёгринское» сообщила, что собственником межквартальных тепловых сетей и котельного оборудования, упомянутого в п. 2.1, 3.1.1 договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008, является администрация муниципального образования «Тёгринское». Согласно акту приема-передачи от 01.07.2008 № 40 в хозяйственное ведение МУП «Тёгринское» переданы: здание котельной, подъездные пути к котельной, тепловые сети, комплект котельного оборудования. В пользование ООО «Вельские коммунальные системы» межквартальные сети и котельное оборудование предоставлено на основании рассматриваемого договора без составления актов приема-передачи.

В письме от 29.10.2009 № 1000 ООО «Вельские коммунальные системы» указало, что общество в соответствии с рассматриваемым договором оказывало услуги по выработке тепла на оборудовании, принадлежащем на праве хозяйственного ведения МУП «Тёгринское», и в пользование указанное оборудование не принимало.

В заседании Комиссии 09.12.2009 представитель администрации муниципального образования «Тёгринское» Дроздова Л.А., заявила ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 77-09 о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Архангельской области по делу № А05-14315/2009, в соответствии с которым временному управляющему МУП «Тёгринское» Шуракову Д.А. было отказано в удовлетворении требований о признании недействительным договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008, заключенного МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы», МО «Тёгринское», ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска».

Аналогичное ходатайство содержалось в письме ООО «Вельские коммунальные системы» от 08.12.2009 № 1116.

Определением от 09.12.2009, от 22.12.2009 рассмотрение дела № 77-09 было отложено в связи с необходимостью получения решения Арбитражного суда Архангельской области от 15.12.2009 по делу № А05-14315/2009.

Ознакомившись с решением Арбитражного суда Архангельской области от 15.12.2009 по делу № А05-14315/2009, Комиссия Архангельского УФАС отклонила ходатайства администрации муниципального образования «Тёгринское» и ООО «Вельские коммунальные системы» о приостановлении рассмотрения дела по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае рассмотрения судом другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В решении Арбитражного суда Архангельской области от 15.12.2009 по делу № А05 14315/2009 дана оценка соответствия порядка заключения договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008 требованиям Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и Бюджетного кодекса Российской Федерации. Соответствие положений указанного договора требованиям Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции» судом не исследовалось. С учетом изложенного решение Арбитражного суда Архангельской области от 15.12.2009 по делу № А05 14315/2009 не имеет значения для рассмотрения дела № 77-09 о нарушении антимонопольного законодательства.

В заседании Комиссии 13.01.2009 представитель администрации муниципального образования «Тёгринское» Дроздова Л.А. пояснила, что исковое заявление временного управляющего МУП «Тёгринское» Шуракова Д.А. аналогично по содержанию заявлению, направленному в антимонопольный орган, при этом судом сделан вывод о законности договора. На территории муниципального образования «Тёгринское» иные предприятия, оказывающие услуги теплоснабжения, отсутствуют. Администрация передала имущество, предназначенное для производства и передачи тепловой энергии в хозяйственное ведение МУП «Тёгринское». Действий по передаче муниципального имущества ООО «Вельские коммунальные системы», администрация муниципального образования «Тёгринское» не совершала. Отсутствуют договоры и акты приема-передачи муниципального имущества обществу. ООО «Вельские коммунальные системы» пользуется рассматриваемым имуществом на основании договора с МУП «Тёгринское». МО «Тёгринское» к указанным обстоятельствам отношения не имеет. На данный момент МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы» и ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска» заключен договор оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 07.10.2009, без участия МО «Тёгринское». Согласия на распоряжение МУП «Тёгринское» недвижимым имуществом, находящимся в хозяйственном ведении предприятия, администрация не выдавала.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

10.10.2008 МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы», МО «Тёгринское», ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска» был заключен договор оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» (далее Договор).

В соответствии с пунктом 2.1 Договора, МУП «Тёгринское» предоставляет ООО «Вельские Коммунальные Системы» межквартальные тепловые сети и котельное оборудование для обслуживания и выработки тепловой энергии.

При этом, в силу пункта 1.2 Договора, под тепловыми сетями понимается совокупность трубопроводов, устройств и иного оборудования, предназначенного для передачи тепловой энергии, которые принадлежат на праве собственности муниципальному образованию «Тёгринское» и находятся на территории последнего, за исключением внутридомовых тепловых сетей.

Согласно пункту 3.1. Договора, ООО «Вельские Коммунальные Системы» обязано оказывать услуги по выработке тепловой энергии на оборудовании МУП «Тёгринское» своими силами и подавать тепловую энергию с использованием теплоносителя (горячей воды) к жилым домам из расчета годового теплоснабжения 9649,605 Гкал/год.

В соответствии с частью 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в редакции, действовавшей на момент заключения рассматриваемого договора), 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, которое закреплено на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными или муниципальными унитарными предприятиями, государственными или муниципальными бюджетными учреждениями и которым они могут распоряжаться только с согласия собственника, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров.

В силу части 2 статьи 295 Гражданского кодекса Российской Федерации, предприятие не вправе без согласия собственника распоряжаться принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения недвижимым имуществом.

Пунктом 1 части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в действующей редакции, установлено, что заключение договоров, предусматривающих переход права владения и (или) пользования в отношении муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения муниципальному унитарному предприятию, осуществляется в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», т.е. по результатам проведения конкурса или аукциона на право заключения этих договоров.

На основании решения Совета депутатов муниципального образования «Тёгринское» от 07.12.2006 № 64, распоряжения администрации муниципального образования «Тёгринское» от 25.12.2006 № 61, акта приема-передачи основных средств от 01.12.2006 в хозяйственное ведение МУП «Тёгринское» было передано муниципальное имущество, в том числе котельная п. Тёгро-Озеро, теплосети к ДЕПО, внешние теплосети п. Тёгро-Озеро, сети теплофикации.

В соответствии с распоряжением администрации муниципального образования «Тёгринское» от 01.05.2008 № 97, акта от 01.07.2008 № 40 в хозяйственное ведение МУП «Тёгринское» было передано муниципальное имущество: здание котельной, подъездные пути к котельной, тепловые сети, комплект котельного оборудования.

К недвижимому имуществу, согласно части 1 статьи 130 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Таким образом, здание котельной, подъездные пути к котельной, и межквартальные тепловые сети относятся к недвижимому имуществу.

Согласно Современному экономическому словарю (под ред. Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б., ИНФРА-М, 2006) пользование – это употребление, применение, использование вещей в соответствии с их назначением. Право пользования означает, что пользователь получил от владельца или распорядителя вещи, объекты, право на их использование в течение определенного периода и на условиях, установленных собственником-распорядителем или собственником-владельцем.

Договором оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008, заключенным МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы», МО «Тёгринское», ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска», предусмотрено, что межквартальные сети и котельное оборудование, принадлежащие на праве хозяйственного ведения МУП «Тёгринское», предоставляются ООО «Вельские коммунальные системы» для обслуживания и выработки тепловой энергии. При этом, ООО «Вельские коммунальные системы» использует указанное имущество для осуществления деятельности по производству тепловой энергии и передаче ее через присоединенную сеть до границы эксплуатационной ответственности – стены жилого дома и (или) здания из расчета годового теплоснабжения 9649,605 Гкал/год.

С учетом изложенного, договор оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008 прямо предусматривает переход права пользования ООО «Вельские коммунальные системы» муниципальным недвижимым имуществом (межквартальные тепловые сети), принадлежащего на праве хозяйственного ведения муниципальному унитарному предприятию «Тёгринское».

В заседании Комиссии, представитель администрации муниципального образования «Тёгринское», Дроздова Л.А., пояснила, что котельное оборудование из здания котельной в иное место не перемещалось.

Следовательно, предусмотренная договором оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008 обязанность ООО «Вельские коммунальные системы» по оказанию услуг по выработке

тепловой энергии на оборудовании МУП «Тёгринское» сопряжена с использованием котельной и подъездными путями к котельной. Под теплоснабжением понимается обеспечение тепловой энергией и (или) теплоносителем покупателей, в том числе поддержание тепловой мощности. В качестве теплоснабжающей организации может выступать лицо, владеющее на праве собственности или ином законном основании источниками тепловой энергии или тепловыми сетями в данной системе теплоснабжения. При этом положение хозяйствующего субъекта рынке производства тепловой энергии напрямую зависит от наличия у него устройств, предназначенных для выработки тепловой энергии. Услуги передачи тепловой энергии входят в сферу деятельности субъектов естественной монополии, в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Доступ на рынок услуг теплоснабжения обусловлен приобретением права владения или пользования объектами коммунальной инфраструктуры, предназначенными для теплоснабжения (котельные, тепловые сети и т.п.).

Передача в пользование котельных и иных объектов теплоснабжения без проведения торгов может привести к недопущению конкуренции, в том числе конкуренции за доступ на рынок услуг теплоснабжения.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу для всех заинтересованных лиц, а также обеспечивает соблюдение интересов собственника имущества.

Дача собственником муниципального имущества согласия (задания) на заключение договоров в отношении муниципального имущества, закрепленного за муниципальным предприятием на праве хозяйственного ведения, без согласия антимонопольного органа или без проведения конкурсов или аукционов является нарушением порядка предоставления муниципальной преференции (муниципальной помощи) и противоречит требованиям части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании пункта 20 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2009 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимуществ, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот является муниципальной преференцией.

Муниципальная преференция может быть предоставлена исключительно в целях, установленных частью 1 статьи 19 Федерального закона от 26.07.2009 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

На основании части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Выступая стороной договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008, т.е. дав согласие на заключение договора, предусматривающего переход права пользования в отношении муниципального имущества, принадлежащего на праве хозяйственного ведения МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы», Администрация муниципального образования «Тёгринское» предоставила ООО «Вельские коммунальные системы» более выгодные условия деятельности, в том числе преимущества доступа на рынок услуг теплоснабжения муниципального образования «Тёгринское».

С учетом изложенного, действия администрации муниципального образования «Тёгринское» противоречат требованиям части 1 статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Договор оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008 действовал до 01.05.2009.

07.10.2009 МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы» и ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска» заключен договор оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское». Согласно данному договору МУП «Тёгринское» предоставляет ООО «Вельские коммунальные системы» все межквартальные тепловые сети и котельное оборудование для обслуживания и выработки тепловой энергии.

Как пояснила в заседании Комиссии представитель администрации муниципального образования «Тёгринское» Дроздова Л.А., администрация не давала согласия на предоставление в пользование муниципального имущества.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения требований части 1 статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Администрации Муниципального образования «Тёгринское» по заключению договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 10.10.2008, предусматривающего переход права пользования муниципальным имуществом (в том числе, недвижимым), принадлежащим на праве хозяйственного ведения МУП «Тёгринское», предназначенным для производства и передачи тепловой энергии, ООО «Вельские коммунальные системы», без проведения конкурса или аукциона и с нарушением порядка, установленного главой 5 Федерального закона «О защите конкуренции»;

2. Выдать Администрации муниципального образования «Тёгринское» предписание о совершении действий направленных на обеспечение конкуренции, а именно: об определении лица, в пользование которого предоставляется муниципальное имущество, предназначенное для производства и передачи тепловой энергии, с соблюдением требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Установить срок исполнения предписания – до 07 июня 2010 года.

Срок представления информации об исполнении предписания – до 14 июня 2010 года.

3. Основания для возбуждения в отношении должностного лица Администрации муниципального образования «Тёгринское» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, отсутствуют, поскольку рассматриваемое нарушение требований антимонопольного законодательства совершено до вступления в законную силу статьи 14.9 КоАП РФ (в ред. от 17.07.2009).

4. Направить информацию о заключении МУП «Тёгринское», ООО «Вельские коммунальные системы» и ООО «Информационно-расчетный центр г. Вельска» договора оказания услуг по снабжению тепловой энергией муниципального жилищного фонда МО «Тёгринское» от 07.10.2009 в Прокуратуру Архангельской области для сведения и принятия в случае необходимости мер прокурорского реагирования.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.