

Дело № 21-05/02 – 17 А

РЕШЕНИЕ

12 апреля 2019
Камчатский

г. Петропавловск -

Резолютивная часть оглашена 29 марта 2019

Решение изготовлено в полном объеме 12 апреля 2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: "....."

Члены Комиссии: "....."

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства возбужденного на основании приказа Камчатского УФАС России от 19 января 2017 года № 04-П о возбуждении дела и утверждении состава Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения ПАО энергетики и электрификации «Камчатскэнерго» (ОГРН 1024101024078) пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135 – ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции) выразившееся в уклонении от возврата имущества Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение арендуемых в соответствии с договором аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года, что препятствует выполнить предписание от 09 апреля 2015 года по делу № 21-05/04-15А Управлению экономического развития и имущественных отношений

Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение, а также о планировании ПАО «Камчатскэнерго» приватизации объектов энергетической инфраструктуры в соответствии со ст. 30.1 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества»,

в присутствии ответчика по делу - представителя ПАО «Камчатскэнерго»

в присутствии заинтересованного лица - представителя Управления экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение

у с т а н о в и л а:

09 апреля 2015 года Управлением Федеральной антимонопольной службой по Камчатскому краю было вынесено решение по делу № 21-05/04-15А о признании в действиях Комитета управлению имуществом администрации Петропавловск – Камчатского городского округа нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в части предоставления необоснованной муниципальной преференции ОАО «Камчатскэнерго» в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона и создание дискриминационных условий для неограниченного круга хозяйствующих субъектов.

По делу № 21-05/04-15А было принято решение о выдаче Комитету по Управлению имуществом администрации Петропавловск – Камчатского городского округа предписания об устранении нарушения.

В соответствии с предписанием по делу № 21-05/04-15А от 9 апреля 2015 года Комитету по Управлению имуществом Администрации Петропавловск Камчатского городского округа необходимо было в срок до 01 июня 2015 года устранить последствия нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в предоставлении муниципальной преференции ОАО «Камчатскэнерго» в нарушение требований, установленных главой 5 Закона о защите конкуренции, а именно: произвести возврат

объектов муниципальной собственности, находящихся в пользовании и владении ОАО «Камчатскэнерго» по договору аренды от 01.01.2012 № 1/ар-12, в ведение Комитета по управлению имуществом администрации Петропавловск – Камчатского городского округа.

О выполнении Предписания Комитету по Управлению имуществом Администрации Петропавловск Камчатского городского округа необходимо было сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю до 05 июня 2015 года.

26 мая 2015 года Управлением Федеральной антимонопольной службой России по Камчатскому краю было вынесено Определение об удовлетворении ходатайства о продлении сроков исполнения предписания по делу № 21-05/04-15 А. Комитету по Управлению имуществом Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа необходимо было исполнить Предписание от 9 апреля 2015 года (исх. № 1045/01) до 01.09.2015 года.

07 сентября 2015 года Камчатским УФАС России было вынесено Определение об удовлетворении ходатайства о продлении сроков исполнения предписания по делу № 21-05/04-15А. Комитету по управлению имуществом администрации Петропавловск – Камчатского городского округа необходимо было исполнить предписание от 9 апреля 2015 года (исх. № 1045/01) до 01.05.2016 года.

В ходе реорганизационных мероприятий Комитет по Управлению имуществом Администрации Петропавловск – Камчатского был переименован в Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение (ОГРН 1024101028291, ИНН 4101027609, КПП 410101001 ул. Ленинская, д. 12, г. Петропавловск – Камчатский, Камчатский край, 683000).

Управлением Федеральной антимонопольной службой России по Камчатскому краю установлено, что Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа (ранее Комитет по Управлению имуществом Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа) не исполнило предписание Камчатского УФАС России от 09 апреля 2015 года (исх. № 1045/01) до 01.05.2016 года.

В связи с тем, что предписание не было исполнено Управлением Федеральной антимонопольной службой по Камчатскому краю было возбуждено административное производство в отношении должностного лица Управления экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа.

06 декабря 2016 года Управлением Федеральной антимонопольной службой по Камчатскому краю был направлен запрос в Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение (исх. № 3496/01) предоставить информацию о действиях которые совершаются для исполнения предписания по делу № 21-05/04-15А от 09 апреля 2015 года.

В ответ на запрос (вх. № 4825 от 20.12.2016 года) Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение сообщило, о мерах которые предпринимаются для исполнения предписания от 09 апреля 2015 года по делу № 21-05/04-15А, а именно за прошедший период 2016 года проинвентаризированы 43 объекта ЦТП, находящихся в аренде у ПАО «Камчатскэнерго» филиал Камчатские ТЭЦ, а также 7 котельных, арендуемых ПАО «Камчатскэнерго» филиал Коммунальная энергетика. Проводимые мероприятия по инвентаризации муниципального имущества планируется завершить в марте 2017 года. В 2016 году Управлением проведенные кадастровые работы по 151 объекту муниципального имущества по договору аренды муниципального имущества от 01.01.2012 года № 1/ар -12. Данные работы будут продолжены в 2017 году. Администрацией Петропавловск – Камчатского городского округ было предложено ПАО «Камчатскэнерго» выступить с инициативой заключения концессионного соглашения по объектам тепло и электроснабжения, арендуемым ПАО «Камчатскэнерго» в соответствии с пунктом 4.2 статьи 37 Федерального закона от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях». ПАО «Камчатскэнерго» направило ответ на предложение Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа (письмо № 06-9/5651 от 21.11.2016 года).

В письме № 06-9/5651 от 21.11.2016 года ПАО «Камчатскэнерго» сообщило, что действующий договор аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года по мнению общества считается возобновленным на неопределенный срок в соответствии с пунктом 2 статьи 621 ГК РФ и

уведомлением о продлении договора. В соответствии со статьей 168 ГК РФ договор аренды муниципального имущества № 1 ар-12 от 01.01.2012 является оспоримой сделкой. Признание договора аренды недействительным возможно в судебном порядке. Частью 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» установлена обязанность заключения концессионных соглашений за исключением предоставления прав лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно – технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно – технического обеспечения и данная часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности. В этом случае предоставляется возможность осуществлять эксплуатацию объектов по договорам аренды вне зависимости от срока их ввода. Таким образом, заключение концессионного соглашения на объекты переданные по договору аренды, не является обязательным. Предлагаем продолжить эксплуатацию имущества в рамках договора, т.к. это даст возможность обществу осуществлять подготовку к осенне-зимнему периоду 2017 – 2018 гг. и как следствие, исключить возникновение чрезвычайной ситуации по причине срыва отопительного сезона. АО «Камчатскэнерго» разработана программа капитального ремонта муниципального имущества, в том числе арендуемого по договору № 1 ар-12 от 01.01.2012. Также ПАО «Камчатскэнерго» сообщило, что в ближайшее время ПАО «Камчатскэнерго» планирует рассмотреть вопрос приватизации объектов энергетической инфраструктуры в соответствии со ст. 30.1 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

10 января 2017 года Камчатское УФАС России выдало ПАО «Камчатскэнерго» предупреждение (исх.№19/05) в связи с наличием признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции выразившееся в уклонении от возврата имущества Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение арендуемых в соответствии с договором аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года, а также о планировании ПАО «Камчатскэнерго» приватизации объектов энергетической инфраструктуры.

В ответ на предупреждение ПАО «Камчатскэнерго» сообщило (вх. №133 от 16.01.2017 года), что Договор аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012

предусматривает встречные обязательства сторон, а направленное предупреждение содержит требование о прекращении обязательств по договору только со стороны Петропавловск – Камчатского городского округа, без прекращения обязательств общества, что влечет риск причинения ему материального ущерба. По указанному выше договору аренды общество арендует муниципальное теплосетевое и теплогенерирующее имущество, среди которого 13 котельных, 20 ЦТП и 102 878, 1 м. тепловых сетей. Отопительный зимний период 2016 -2017 гг. в настоящее время не завершен и перечисленное имущество в настоящий момент используются для теплоснабжения г. Петропавловска – Камчатского. При этом, единовременный возврат указанного имущества собственнику, который не имеет ни персонала, ни топлива для котельных, безусловно повлечет нарушение теплоснабжения населения г. Петропавловска – Камчатского. Согласно действующему законодательству, договор аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года может быть расторгнут по соглашению сторон либо в судебном порядке (ст.450 ГК РФ). Таким образом, одностороннее расторжение обществом договора законной возможности не имеется и возникает неопределенность способов и порядка выполнения предупреждения № 19/05 от 10.01.2017.

В письме (вх. №133 от 16.01.2017 года) ПАО «Камчатскэнерго» просит отменить выданное предупреждение.

На основании приказа Камчатского УФАС России от 19 января 2017 года № 04-П было возбуждено дело № 21-05/02-17А по признакам нарушения ПАО энергетики и электрификации «Камчатскэнерго» (ОГРН 1024101024078) пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в уклонении от возврата имущества Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение арендуемых в соответствии с договором аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года, что препятствует выполнить предписание от 09 апреля 2015 года по делу № 21-05/04-15А Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение, а также о планировании ПАО «Камчатскэнерго» приватизации объектов энергетической инфраструктуры в соответствии со ст. 30.1 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

ПАО «Камчатскэнерго» направило возражение по делу № 21-05/02-17А о нарушении антимонопольного законодательства (вх. № 418 от 03.02.2017 года).

ПАО «Камчатскэнерго» в возражениях указало, что не уклонялось от возврата арендованного имущества в связи с тем, что эксплуатирует его в соответствии с действующим договором аренды и нормами гражданского законодательства. Ни одна из заинтересованных сторон ни антимонопольный орган, ни собственник, не воспользовалась своим правом на прекращение договора аренды. С каким – либо требованием о возврате имущества к обществу никто не обращался и соответственно никакого уклонения от его возврата в действиях общества не имеется. Письмо № 06-9/5651 от 21.11.2016 года, в котором, по мнению УФАС, имеются признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции выразившееся в уклонении от возврата имущества Управлению экономического развития и имущественных отношений ПКГО, является ответом на письмо Администрации ПКГО от 27.10.2016 № 010101/2218/16 в котором требования о возврате имущества по договору аренды № 1/ар-12 от 01.01.2012 года также не содержится.

ПАО «Камчатскэнерго» во исполнение определения о назначении дела № 21-05/02-17А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 19 января 2017 года направило надлежаще заверенную копию договора аренды муниципального имущества от 01.01.2012 года №1/ар -12 (вх. № 388 от 31.01.2017 года).

30 января 2017 года (вх. № 357) ПАО «Камчатскэнерго» направило договор аренды муниципального имущества от 01.01.2012; письмо от 31.01.2013 № 06-02-9/274; дополнительное соглашение от 11.05.2012 № б/н; дополнительное соглашение от 02.07.2012 № б/н; дополнительное соглашение от 20.08.2015 № б/н; дополнительное соглашение 16.02.2016 № б/н; дополнительное соглашение от 29.12.2015 № б/н; дополнительное соглашение от 01.02.2016 № б/н; дополнительное соглашение от 30.10.2012 № б/н; дополнительное соглашение от 20.02.2016 № б/н; дополнительное соглашение от 21.11.2016 № б/н.

Определением от 30 марта 2017 дело № 21-05/02-17А было приостановлено до окончания отопительного сезона.

29.06.2017 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступило письмо ПАО «Камчатскэнерго» (вх. №

2677) в котором общество сообщило, что в соответствии с п.2 Определения о приостановлении дела № 21-05/02-17А от 30.03.2017 ПАО «Камчатскэнерго» совместно с Управлением экономического развития и имущественных отношений Петропавловск – Камчатского городского округа провели ряд совещаний по вопросу возврата теплосетевого и теплогенерирующего имущества, арендованного по договору от 01.01.2012 № 1/ар -12 по завершении отопительного периода 2016-2017. ПАО «Камчатскэнерго» направило документы подтверждающие готовность возвратить указанное имущество: письма направленные адрес Управления экономического развития и имущественных отношений ПКГО.

Определением от 04 декабря 2018 рассмотрение по делу № 21-05/02-17А было возобновлено.

ПАО «Камчатскэнерго» направило мнение по делу № 21-05/02-17А о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 18-20/149 от 15.02.2019). ПАО «Камчатскэнерго» сообщило, что не препятствует планируемой передаче имущества, а способствует, принимая участие в инвентаризациях, предоставляя необходимые пояснения, схемы и т.д. Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение не сообщило о дате возврата имущества из аренды. Уведомлений о расторжении договора аренды, возврате имущества в адрес общества не поступало. В силу статьи 422 ГК РФ у общества нет обязанности возврата имущества из аренды. В действиях общества выразившихся в направлении письма № 06-9/5651 от 21.11.2016 в адрес Управления экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение не содержится, признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

ПАО «Камчатскэнерго» просило прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием такого нарушения в рассматриваемых действиях (бездействиях) ПАО «Камчатскэнерго».

Комиссия Камчатского УФАС России не установила оснований для прекращения дела на данной стадии рассмотрения.

На заседании 19 февраля 2019 лица участвующие в деле высказали свою позицию по существу рассматриваемого дела.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, Комиссия считает невозможным рассмотреть дело № 21-05/02-17А в данном заседании, так как имеются основания для отложения рассмотрения дела.

Согласно пункта 3 части 1.1 статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135 – ФЗ комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае: принятия заключения об обстоятельствах дела.

Комиссия определила отложить рассмотрение дела № 21-05/02-17А для принятия заключения об обстоятельствах дела.

19 февраля 2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю было вынесено заключение об обстоятельствах дела № 21-05/02-17А.

ПАО «Камчатскэнерго» направило возражение на заключение об обстоятельствах дела № 21-05/02-17А, в котором указало следующее. В Заключении не содержатся сведения о действиях (бездействии) общества, которые создают дискриминационные условия для Управления экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение и препятствуют Управлению осуществить возврат имущества из аренды согласно Предписанию УФАС от 09.04.2015. Комиссия УФАС по Камчатскому краю в Заключении об обстоятельствах по делу № А21-05/02-17А не указала конкретных противоправных действий Общества и их причинно-следственную связь с предполагаемым нарушением п. 8 ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, в связи, с чем Заключение об обстоятельствах по делу № А21-05/02-17А является необоснованным.

Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение приобщило к материалам дела письмо № 01-06-01/523/19 от 13.03.2019, направленное в адрес ПАО «Камчатскэнерго» в котором указано следующее.

Пунктом 3.1.8 договора предусмотрено, что при расторжении, прекращении договора, арендатор обязан вернуть арендованное имущество арендодателю, в том числе все произведенные неотделимые улучшения объекта аренды.

Аналогичная норма закреплена и в статье 622 Гражданского кодекса Российской Федерации в соответствии, с которой при прекращении договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа.

Пунктом 5.4 договора установлено, что в случае возврата имущества арендатор передает всю имеющуюся техническую документацию на движимое имущество арендодателю.

В рамках мероприятий по возврату имущества, Управление экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение просит ПАО «Камчатскэнерго» подготовить и направить в адрес Управления для утверждения график проведения инвентаризации объектов, подлежащих передаче.

График проведения инвентаризации имущества, помимо сроков передачи объектов недвижимого имущества, должен содержать перечень недвижимого имущества с указанием фактической установки движимого имущества на каждом конкретном объекте.

Передачу имущества по договору 1/ар-12 необходимо произвести с технической документацией, наличие которой на каждом объекте теплоснабжения обязательно на основании Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации (утвержденных приказом Минэнерго России от 19.06.2003 № 229).

ПАО «Камчатскэнерго» не представило и в материалах дела отсутствуют доказательства возврата Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа - муниципальное учреждение арендуемого имущества в соответствии с договором аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том

числе следующие действия (бездействие): создание дискриминационных условий.

На основании изложенного, Комиссия Камчатского УФАС России рассмотрев материалы дела № 21-05/02-17А пришла к выводу о наличии нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в действиях ПАО «Камчатскэнерго», а именно создание дискриминационных условий, выразившееся в уклонении от возврата имущества Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение арендуемых в соответствии с договором аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года, планировании ПАО «Камчатскэнерго» приватизации объектов энергетической инфраструктуры в соответствии со ст. 30.1 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества», что препятствует выполнить предписание от 09 апреля 2015 года по делу № 21-05/04-15А Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение, а также вышеуказанными действиями иные хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение, которые хотели бы пользоваться муниципальным имуществом, в случае проведения конкурентных процедур.

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 ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 Закона, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с тем, что нарушение на момент вынесения решения не устранено, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, пунктом 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА

1. Признать в действиях ПАО «Камчатскэнерго» нарушение пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ПАО «Камчатскэнерго», а именно создание дискриминационных условий, выразившееся в уклонении от возврата имущества Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение арендуемых в соответствии с договором аренды № 1 ар-12 от 01.01.2012 года, планировании ПАО «Камчатскэнерго» приватизации объектов энергетической инфраструктуры в соответствии со ст. 30.1 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества», что препятствует выполнить предписание от 09 апреля 2015 года по делу № 21-05/04-15А Управлению экономического развития и имущественных отношений Администрации Петропавловск – Камчатского городского округа – муниципальное учреждение, а также вышеуказанными действиями иные хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение, которые хотели бы пользоваться муниципальным имуществом, в случае проведения конкурентных процедур.

2. Выдать ПАО «Камчатскэнерго» предписание об устранении нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

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