

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 04/01/17.1-133/2023

01.06.2023 г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>,

рассмотрев дело № 04/01/17.1-133/2023 по признакам нарушения ФГУП «Дирекция по инвестиционной деятельности» части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении ФГУП «ДИД» договора хранения имущества от 16.11.2022 № Д2022-У/161/5 с АО «Омскгоргаз» без проведения конкурентных процедур на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, в присутствии:

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>;

- <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление <...> (вх. № 215502-ПР/22 от 28.12.2022) содержащее сведения о наличии в действиях ФГУП «Дирекция по инвестиционной деятельности» (далее – ФГУП «ДИД») признаков нарушения части 1 статьи 17.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно доводам заявления между ФГУП «ДИД» и АО «Омскгоргаз» в нарушение положений пункта 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции без проведения торгов заключен договор хранения имущественного производственного комплекса, состоящего из систем газоснабжения и газораспределительной системы, от 16.11.2022 № Д2022-У/161/5.

С целью всестороннего и полного рассмотрения заявления ФАС России в адрес ФГУП «ДИД» и Федерального агентства по управлению государственным имуществом (далее – Росимущество) направлен соответствующий запрос информации и документов.

Из представленных документов и сведений установлено следующее.

Решением Тверского районного суда города Москвы от 09.03.2022 по делу № 02-424/21 в доход Российской Федерации обращены имущественные производственные комплексы, принадлежащие АО «Омскгоргаз» и ООО «Омскгорсеть», состоящие из сооружений, земельных участков, газораспределительных сетей, объектов, предназначенных для транспортировки газа потребителям и газоиспользующего оборудования.

Распоряжением Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Омской области от 18.08.2022 № 179-р имущественные производственные комплексы, составляющие газовую распределительную сеть города Омска (далее – Имущество), закреплены за ФГУП «ДИД» на праве хозяйственного ведения.

В соответствии с пунктом 1 Устава ФГУП «ДИД» предприятие находится в ведомственном подчинении Федерального агентства по управлению государственным имуществом (Росимущество).

Полномочия собственника имущества предприятия осуществляет Росимущество в соответствии с нормативно-правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Согласно абзацу 2 пункта 3.5 Устава «ДИД» движимым и недвижимым имуществом предприятие распоряжается в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, только в пределах, не лишаящих

его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет, виды которой определены уставом такого предприятия.

Из письменных пояснений, представленных ФГУП «ДИД», следует, что с целью обеспечения надлежащего хранения и поддержания Имущества в исправном состоянии между ФГУП «ДИД» и АО «Омскгоргаз» заключен договор хранения от 16.11.2022 № Д2022-У/161/5 (далее – Договор).

Согласно пункту 1.1 Договора Поклажедатель (ФГУП «ДИД») передает, а Хранитель (АО «Омскгоргаз») принимает на хранение и поддержание в исправном состоянии имущество, состав и описание которого приведены в Приложении № 1 к Договору.

По окончании договора Хранитель обязуется возвратить переданное Поклажедателем имущество в полном объеме и сохранности, с учетом его нормального износа.

В соответствии с пунктом 1.4 Договора Хранитель обязуется поддерживать имущество в исправном состоянии в той мере, в какой это необходимо для обеспечения бесперебойного и безаварийного газоснабжения потребителей города Омска и Омской области, в том числе по договорам поставки и транспортировки газа. Под поддержанием исправного состояния имущества в рамках Договора понимается обеспечение бесперебойного и безаварийного газоснабжения потребителей города Омска и Омской области, включая, но не ограничиваясь, обслуживание газовых сетей, эксплуатацию опасных производственных объектов, входящих в имущество, мониторинг работоспособности, текущий, аварийный, капитальный ремонты, техническое обслуживание, обеспечение безопасности.

Кроме того, из письма Региональной энергетической комиссии Омской области от 21.12.2022 № ИСХ-22/РЭК-6284 следует, что АО «Омскгоргаз» в материалы тарифного дела по установлению на 2023 год розничных цен на реализуемый населению сжиженный газ представлен договор хранения от 16.11.2022 № Д2022-У/161/5, наделяющий АО «Омскгоргаз» правом пользования имуществом в целях обеспечения бесперебойного и безаварийного газоснабжения потребителей города Омска и Омской области, включая, но не ограничиваясь, обслуживание газовых сетей, эксплуатацию опасных производственных объектов, входящих в

имущество, мониторинг работоспособности, текущий, аварийный, капитальный ремонт, техническое обслуживание, обеспечение безопасности.

Также, согласно указанному письму АО «Омскгоргаз» осуществляет мероприятия по догазификации.

В силу пункта 1 статьи 886 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

Таким образом, договор хранения предполагает право владения вещью хранителя.

Согласно положениям статьи 892 Гражданского кодекса Российской Федерации хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной на хранение вещью, а равно предоставлять возможность пользования ею третьим лицам, за исключением случая, когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит договору хранения.

Из буквального толкования положений статьи 892 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что законодатель допускает возможность пользования вещью, переданной на хранение.

Таким образом, договор хранения, заключенный в отношении государственного или муниципального имущества, представляет собой договор, предусматривающий переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества.

Учитывая условия Договора, а также документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, Комиссия приходит к выводу о передаче АО «Омскгоргаз» в рамках Договора прав владения и пользования имущественными производственными комплексами, составляющими газовую распределительную сеть города Омска.

Вместе с тем 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, предусмотренных указанной статьей.

Согласно положениям пункта 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 указанной статьи, 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.

В свою очередь, унитарные предприятия и учреждения не вправе распоряжаться определенными в соответствии со статьями 295, 296, 298 Гражданского кодекса Российской Федерации видами имущества без согласия собственника.

Учитывая изложенное, при отсутствии исключений, установленных положениями части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, договор, предусматривающий переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, может быть заключен только по результатам торгов, проводимых в соответствии с Порядком 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, утвержденным приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, и при наличии согласия собственника имущества на осуществление сделки.

В ходе заседания Комиссии, состоявшегося 22.05.2023, представители ФГУП «ДИД», Росимущества, АО «Омскгоргаз» сообщили, что Договор заключен без проведения конкурентных процедур, не предусматривает перехода прав владения и пользования в отношении государственного

имущества, следовательно, порядок заключения договоров, предусмотренный статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, неприменим.

Вместе с тем представители ФГУП «ДИД», Росимущества не представили пояснений относительно сути правовой природы правоотношений по Договору.

Кроме того, Росимущество сообщило, что проект Договора на согласование в Росимущество не поступал.

Помимо прочего представители ФГУП «ДИД» сообщили, что Договор был предметом оценки по делу № А46-21609/2022, рассматриваемому Арбитражным судом Омской области.

Так, согласно пояснениям представителей ФГУП «ДИД» Арбитражный суд Омской области решением от 28.03.2023 подтвердил, что Договор направлен на сохранение бесперебойности оказания услуг по транспортировке газа, предусматривает право АО «Омскгоргаз» на хранение, эксплуатацию имущества и мог быть заключен с АО «Омскгоргаз».

Вместе с тем Комиссия считает указанный довод несостоятельным, поскольку Арбитражным судом Омской области не исследовался порядок заключения Договора, следовательно, не могла быть дана оценка его законности. Кроме того, указанное решение не вступило в законную силу и обжалуется в апелляционной инстанции.

Представитель АО «Омскгоргаз» пояснил, что Договор был предметом исследования ФАС России при утверждении тарифов на услуги по транспортировке газа для АО «Омскгоргаз».

Комиссия отмечает, что в соответствии с Методическими указаниями по регулированию тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям, утвержденными приказом ФСТ России от 15.12.2009 № 411-э/7 расчет тарифов предусматривает их установление на уровне, обеспечивающем субъекту регулирования получение планируемого объема выручки от оказания услуг по регулируемому виду деятельности в размере, необходимом для возмещения экономически обоснованных расходов.

В соответствии с Прогнозом социально-экономического развития

Российской Федерации (далее – Прогноз) на 2023 год и на плановый период 2024 и 2025 годов, размещенному на сайте Министерства экономического развития Российской Федерации 28.09.2022, индексация цен (тарифов) в сфере газоснабжения перенесена с 01.07.2023 на 01.12.2022. Так, размер роста оптовых цен на газ и тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям в 2022 году для всех категорий потребителей составляет 8,5%.

В рамках исполнения постановления Правительства Российской Федерации от 14.11.2022 № 2053 «Об особенностях индексации регулируемых цен (тарифов) с 01.12.2022 по 31.12.2023 и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление № 2053), Коллегиальным органом ФАС России было принято решение об индексации с 01.12.2022 оптовых цен на газ и тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям в соответствии с Прогнозом, в том числе для АО «Омскгоргаз».

Ранее тарифы для АО «Омскгоргаз» были установлены приказом ФАС России от 03.06.2020 № 520/20 «Об утверждении тарифов на услуги по транспортировке газа по газораспределительным сетям АО «Омскгоргаз» на территории Омской области».

Таким образом, ФАС России в рамках индексации тарифов в соответствии с Постановлением № 2053 для АО «Омскгоргаз» тарифное заявление, а также материалы, подтверждающие экономическую обоснованность затрат, не рассматривались, формирование необходимой выручки регулируемой организации по статьям затрат не производилось.

Помимо прочего представители АО «Омскгоргаз» сообщили, что заявителем не представлено информации о наличии в Омской области газораспределительных организаций, которые могли бы участвовать в торгах в случае их проведения.

Вместе с тем на заседании Комиссии, состоявшемся 01.06.2023, заявителем представлены письма АО «Омскоблгаз», ООО «Газпром межрегионгаз» и ООО «Омская областная газовая компания» о заинтересованности в заключении договоров аренды в отношении спорного имущества.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220,

ФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке услуг по передаче прав владения и пользования государственным имуществом, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения унитарному предприятию и установила, что эксплуатацию объектов системы газораспределения на территории Омской области осуществляют не менее 5 (пяти) газораспределительных организаций различной организационно-правовой формы, что свидетельствует о наличии конкуренции в случае проведения торгов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования спорного имущества.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к заключению о наличии в действиях ФГУП «ДИД» признаков нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении ФГУП «ДИД» договора хранения имущества от 16.11.2022 № Д2022-У/161/5 с АО «Омскгоргаз»

без проведения конкурентных процедур на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества.

Дополнительно сообщаем, что согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме

в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела,

до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства

и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.