

РЕШЕНИЕ

«19» сентября 2011 года
г.Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена «5» сентября 2012 года.

Решение изготовлено в полном объеме «19» сентября 2012 года.

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

Председатель - Бугаев Д.В.	– и.о. руководителя Архангельского УФАС России;
Член комиссии- Лобов С.В.	– главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России;
Член комиссии- Цакулов Ю.Г.	– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России;
Член комиссии- Куницын А.С.	– специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России,

в присутствии:

представителя ОАО «АрхоблЭнерго» «.....» (доверенность № «....» от 24.05.2012),

в отсутствие представителей Администрации МО «Котласский муниципальный район» и ООО «Эрмас», надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 19-12, возбужденное в отношении ОАО «Архангельская областная энергетическая компания» (163000, г. Архангельск, ул. Выучейского, д. 18, офис 705; ОГРН 1082901006165, ИНН 2901179251) по признакам нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции», Закон о защите конкуренции, Закон),

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение предписания Архангельского УФАС России Администрацией МО «Котласский муниципальный район» 23 сентября 2011 года на официальном сайте www.torgi.gov.ru было размещено извещение о проведении конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества – модульных котельных, работающих на газовом топливе, расположенных в пос. Шипицино, извещение – № 220911/0299817/01 (далее – Конкурс).

По итогам конкурса места распределились следующим образом:

1 место – ООО «Теплоснаб-транс»;

2 место – ООО «Эрмас»;

3 место – ОАО «АрхоблЭнерго».

Письмом от 13 декабря 2011 года, направленным в адрес председателя конкурсной комиссии Администрации МО «Котласский муниципальный район» Вяткина А.А., ООО «Теплоснаб-транс» отказалось от подписания Договора аренды.

В таком случае, согласно пункту 9.5 Документации по проведению Конкурса, организатор конкурса обязан заключить договор с участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> Организатор конкурса в течение трех рабочих дней с даты подписания протокола оценки и сопоставления заявок передает участнику конкурса, заявке на участие, в конкурсе которого присвоен второй номер <...> один экземпляр протокола и проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных участником конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> в заявке на участие в конкурсе, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации. Указанный проект договора подписывается участником конкурса, заявке на участие, в конкурсе которого присвоен второй номер <...> в десятидневный срок и представляется организатору конкурса.

15 декабря 2011 года между Администрацией (Арендодатель) и ООО «Эрмас» (Арендатор) был заключен договор аренды муниципального имущества, находящегося в муниципальной собственности МО «Котласский муниципальный район» (далее – Договор № 15/12-2011), срок аренды установлен договором по 31.05.2012 года.

Согласно пункту 1.1. Договора № 15/12-2011, Арендодатель передает, а Арендатор принимает в аренду недвижимое имущество, согласно Приложению № 1 (три блочно-модульные котельные, работающие на газовом топливе) к настоящему договору в состоянии, позволяющем его нормальную эксплуатацию.

Имущество должно было использоваться в целях оказания услуг по теплоснабжению потребителей поселка Шипицыно Котласского района Архангельской области (пункт 1.2. Договора № 15/12-2011).

В соответствии с пунктом 2.1.1. Договора № 15/12-2011, Арендодатель обязуется в течение 5-ти рабочих дней после заключения контракта передать Арендатору имущество, указанное в пункте 1.1. настоящего договора по передаточному акту.

Однако, ввиду того, что имущество (три блочно-модульные котельные, работающие на газовом топливе) являлось предметом судебного разбирательства, ОАО «АрхоблЭнерго» отказалось передать котельные до момента вступления Решения Арбитражного суда Архангельской области по делу № А05-14153/2011 в законную силу, что подтверждается письмом представителя ОАО «АрхоблЭнерго» № 06-23/585 от 13.06.2012.

Данное имущество в настоящее время находится в ведении ОАО «АрхоблЭнерго», акт приема-передачи в аренду (Приложение № 2 к Договору № 15/12-2011) до момента рассмотрения дела Комиссией (05.09.2012) не подписан.

На основании изложенного, в отношении ОАО «АрхоблЭнерго» было возбуждено дело № 19-12 по признакам нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в отказе от передачи недвижимого имущества (три блочно-модульные котельные, работающие на газовом топливе) Администрации МО «Котласский муниципальный район» для дальнейшей передачи имущества и эксплуатации победителем конкурса ООО «Эрмас».

Определением Архангельского УФАС России № 02-04/3003 от 18 июня 2012 года рассмотрение дела № 19-12 было назначено на 11 июля 2012 года.

В заседании Комиссии, состоявшемся 11.07.2012, представитель ОАО «АрхоблЭнерго» заявил, что в отношении ОАО «АрхоблЭнерго» не установлено доминирующего положения на рынке услуг по теплоснабжению п.Шипицыно Котласского района Архангельской области. В связи с этим Комиссией было принято решение о необходимости получения дополнительной информации у Администрации МО «Котласский муниципальный район» о других хозяйствующих субъектах, осуществляющих теплоснабжение в п. Шипицыно Котласского района Архангельской области (в том числе информацию об организациях, имеющих в собственности или ином другом праве владения тепловые сети, по средством которых осуществляется теплоснабжение в п. Шипицыно).

Определением об отложении рассмотрения дела № 19-12 о нарушении антимонопольного законодательства от 11.07.2012 № 02-04/3548 у сторон по делу была запрошена информация, необходимая для рассмотрения дела по существу.

К дате заседания Комиссии (02.08.2012) Администрацией МО «Котласский муниципальный район» были представлены сведения об иных хозяйствующих субъектах, оказывающих услуги по теплоснабжению на территории п. Шипицыно Котласского района Архангельской области.

02.08.2012 состоялось заседание Комиссии, на котором было принято решение о необходимости проведения анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению п. Шипицыно Котласского района Архангельской области, данное рассмотрение дела было отложено Определением № 02-04/3915 от 02.08.2012 на 30.08.2012

30.08.2012 состоялось заседание Комиссии по рассмотрению дела № 19-12 по существу, на котором был объявлен перерыв до 05.09.2012 с целью получения копии письма администрация МО «Котласский муниципальный район» № 01-22 от 26.12.2011.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

Частью 1 статьи 10 Федерального 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.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при

котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке ([пункт 7 статьи 4](#) Закона № 135-ФЗ).

Товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами ([пункт 4 статьи 4](#) Закона № 135-ФЗ).

Согласно [пункту 1 части 1 статьи 5](#) Закона № 135-ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 19-12 был проведен анализ рынка услуг по теплоснабжению п. Шипицыно Котласского района Архангельской области.

По итогам анализа подготовлен аналитический отчет, который находится в материалах дела 19-12 и является неотъемлемой его частью.

Анализ проводился в соответствии с требованиями, установленными Порядком проведения анализа и оценки состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

По результатам проведенного Архангельским УФАС России анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению п. Шипицыно Котласского района Архангельской области в 2011 году в географических границах п. Шипицыно в рамках дела № 19-12 в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, подпунктом «а» пункта 1.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, антимонопольным органом установлено, что ОАО «АрхоблЭнерго» занимает доминирующее на рассматриваемом рынке.

Таким образом, к ОАО «АрхоблЭнерго», занимающему доминирующее положение на рынке услуг по теплоснабжению п. Шипицыно Котласского района Архангельской области в 2011 году в географических границах п. Шипицыно и

имеющему возможность оказывать влияние на общие условия конкуренции на указанном товарном рынке, применимы положения статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ, не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 9 части 1 статьи 10 Федерального 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, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с пунктом 1.1 договора аренды муниципального имущества № 493-05/09 от 04.12.2009 администрация МО «Котласский муниципальный район» (арендодатель) предоставила в аренду объекты недвижимого имущества (три блочно – модульные котельные в п.Шипицыно Котласского района Архангельской области) ОАО «АрхоблЭнерго» во временное пользование на период договора аренды.

Срок действия аренды установлен пунктом 4.1.1. с 04.12.2009 до момента подведения итогов конкурса на право заключения договора аренды на муниципальное имущество. Также протоколом разногласий к договору аренды муниципального имущества № 493-05/09 от 04.12.2009 установлены пункты, согласно которым договор аренды подлежит досрочному расторжению по требованию Арендодателя в следующих случаях:

- пункт 4.3.1. - по итогам конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества,
- пункт 4.3.2. - при использовании объектов в целом или их части не в соответствии с договором аренды,
- пункт 4.3.3. - в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ.

При этом согласно пункту 4.1.1, стороны должны письменно сообщить друг другу не позднее, чем за один месяц о намерении расторгнуть договор как в связи с окончанием срока договора, так и при досрочном расторжении, и сдать объекты по акту в исправном состоянии, с учетом нормального износа.

Так, в 2011 году по итогам конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества – модульных котельных, работающих на газовом

топливе, расположенных в пос. Шипицино, ООО «Эрмас» был признан победителем конкурса и 15 декабря 2011 года между Администрацией и ООО «Эрмас» был заключен договор аренды муниципального имущества, находящегося в собственности МО «Котласский муниципальный район») (далее – Договор № 15/12-2011).

Письмами № 01-27/309 от 19.12.2011, № 01-22 от 26.12.2011, № 01-30/01 от 18.01.2012, № 01-30/02 от 28.01.2012 администрация МО «Котласский муниципальный район» уведомила ОАО «АрхоблЭнерго» о результатах конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества – модульных котельных, работающих на газовом топливе, расположенных в пос. Шипицино и о необходимости назначения полномочных представителей ОАО «АрхоблЭнерго», ответственных за передачу муниципального имущества.

В ответ ОАО «АрхоблЭнерго» письмами № 06-23/797 от 21.12.2011 и № 06-23/793 от 21.12.2012 установило дату передачи муниципального имущества Арендодателю 21.01.2012. Следующим письмом № 2812-05-04/1649 от 28.12.2011 ОАО «АрхоблЭнерго», сославшись на письмо администрации МО «Котласский муниципальный район» № 01-22 от 26.12.2011, указало на пункт 4.1.1. договора аренды муниципального имущества № 493-05/09 от 04.12.2009, акцентируя внимание на то, что письменное уведомление о расторжении указанного договора поступило в адрес ОАО «АрхоблЭнерго» только 28.12.2011 и установило новую дату передачи муниципального имущества на 28.01.2012.

Вместе с тем, ОАО «АрхоблЭнерго», не согласившись с итогами конкурса, обратилось в Арбитражный суд Архангельской области с иском о признании недействительными итогов конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества - котельных в пос. Шипицино, проведенного в декабря 2011 года.

Данную информацию ОАО «АрхоблЭнерго» представило письмом № 2601-05-04/1736 от 26.01.2012 в администрацию МО «Котласский муниципальный район».

Определением суда от 23.12.2011 исковое заявление принято судом, возбуждено производство по делу № А05-14153/2011. Определением от 23.12.2011 ОАО «АрхоблЭнерго» отказано в удовлетворении заявления о применении обеспечительных мер. Решением арбитражного суда Архангельской области от 01.03.2012 года в удовлетворении исковых требований отказано. Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.06.2012 по делу № А05-14153/2011 апелляционная жалоба ОАО «АрхоблЭнерго» оставлена без удовлетворения, а решение арбитражного суда Архангельской области от 01.03.2012 года оставлено без изменения.

Из вышеуказанного Комиссия делает вывод, что администрацией МО «Котласский муниципальный район» предпринимались все действия, направленные на возврат имущества, находящегося у ОАО «АрхоблЭнерго», для дальнейшей передачи по акту-приема передачи ООО «Эрмас». Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, соответствуют Российскому законодательству, что подтверждается Постановлением Четырнадцатого

арбитражного апелляционного суда от 27.06.2012 по делу № А05-14153/2011.

Комиссия приходит к выводу, что действия ОАО «АрхоблЭнерго» были направлены на затягивание процесса по передаче муниципального имущества.

Из вышеуказанного следует, что, не передавая недвижимое имущество (три блочно-модульные котельные, работающие на газовом топливе) Администрации МО «Котласский муниципальный район» для дальнейшей передачи имущества и эксплуатации победителем конкурса ООО «Эрмас», ОАО «АрхоблЭнерго» препятствовало ООО «Эрмас» и другим хозяйствующим субъектам к доступу на рынок услуг по теплоснабжению в поселке Шипицыно Котласского района Архангельской области, тем самым нарушив требования пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно [части 1 статьи 2](#) Федерального закона "О защите конкуренции" антимонопольное законодательство основывается на [Конституции](#) Российской Федерации и Гражданском [кодексе](#) Российской Федерации.

К нормам [Гражданского Кодекса РФ](#), на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, [статья 1](#) Гражданского Кодекса РФ, которой установлен запрет на ограничение гражданских прав и свободы перемещения товаров, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения, относится и [Закон](#) о защите конкуренции), и [статья 10](#) Гражданского Кодекса РФ, запрещающая использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции и злоупотребление доминирующим положением на рынке.

[Закон](#) о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные [статьей 10](#) Закона; для лиц вне зависимости от того, занимают они доминирующее положение или нет, установлены запреты на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия ([статья 11](#) Закона) и на недобросовестную конкуренцию ([статья 14](#) Закона).

Следовательно, требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

Это означает, в частности, что не подлежит признанию недействительным решение или предписание антимонопольного [органа](#) (а равно не может быть отказано антимонопольному органу в удовлетворении его исковых требований) только на основании квалификации соответствующих правоотношений с участием хозяйствующего субъекта, которому выдано предписание антимонопольного органа или к которому данным органом подан иск, как гражданско-правовых.

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

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны ОАО «Архангельская областная энергетическая компания» (163000, г. Архангельск, ул. Выучейского, д. 18, офис 705; ОГРН 1082901006165, ИНН 2901179251) нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании препятствий хозяйствующим субъектам, в том числе ООО «Эрмас», в доступе на товарный рынок услуг по теплоснабжению п.Шипицыно Котласского района Архангельской области.
2. Выдать ОАО «Архангельская областная энергетическая компания» предписание об устранении нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем прекращения действий, создающих препятствие хозяйствующим субъектам, в том числе ООО «Эрмас», в доступе на товарный рынок услуг по теплоснабжению п.Шипицыно Котласского района Архангельской области, а именно передать муниципальное имущество собственнику администрации МО «Котласский муниципальный район».
3. Срок исполнения предписания до 06.11.2012.
4. Срок представления в Управление информации об исполнении предписания – до 06.11.2012.
5. Передать материалы дела № 19-12 должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ОАО «Архангельская областная энергетическая компания» дела об административном правонарушении по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

"19" сентября 2012 года

г.

Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее - Архангельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:
Председатель - Бугаев Д.В. - и.о. руководителя Архангельского УФАС России;
Член комиссии - Лобов С.В. - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России;

Член комиссии - Цакулов Ю.Г. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России;

Член комиссии - Куницын А.С. - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Архангельского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 19.09.2012 по делу № 19-12 о нарушении ОАО "Архангельская областная энергетическая компания" (163000, г. Архангельск, ул. Выучейского, д. 18, офис 705; ОГРН 1082901006165, ИНН 2901179251)), о нарушении пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО "Архангельская областная энергетическая компания" (163000, г. Архангельск, ул. Выучейского, д. 18, офис 705; ОГРН 1082901006165, ИНН 2901179251) прекратить нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 № 135-ФЗ путем прекращения действий, создающих препятствия хозяйствующим субъектам, в том числе ООО "Эрмас", в доступе на товарный рынок услуг по теплоснабжению п.Шипицыно Котласского района Архангельской области, а именно передать муниципальное имущество собственнику администрации МО "Котласский муниципальный район".
2. Срок исполнения предписания до 06.11.2012.
3. Срок представления в Управление информации об исполнении предписания - до 06.11.2012.

Настоящее предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.