

г. Благовещенск

Резолютивная часть решения оглашена «17» января 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «30» января 2014 г.

Комиссия Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя

Комиссии:

<...> - и.о. руководителя управления;

Членов комиссии:

<...> - начальника отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти;

<...> - специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и контроля органов власти,

рассмотрев дело № А-15/95 2013 по признакам нарушения муниципальным казенным учреждением Администрация рабочего поселка Буряя (далее - администрация п. Буряя), ИНН 2813001484, находящимся по адресу: 676700, Амурская область, пгт. Буряя, ул. Кировская 83, пункта 7 части 1 статьи 15, частей 1, 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), действиями, выраженными в передаче на основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 муниципального имущества в пользование ООО «Бурейский хлеб» без предварительного согласия антимонопольного органа и без проведения торгов:

УСТАНОВИЛА:

В Амурское УФАС России поступило заявление ОАО «Дальневосточная энергетическая компания» в лице филиала «Амурэнергосбыт» (далее - ОАО «ДЭК») на действия администрации п. Буряя, выразившиеся, по мнению заявителя, в передаче прав на муниципальное имущество без проведения торгов.

По результатам рассмотрения заявления приказом Амурского УФАС России от 27.11.2013 № 485 (в редакции приказа от 17.01.2014 № 14) в соответствии с частью 4 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» возбуждено дело № А-10/95 2013 и создана Комиссия для рассмотрения дела по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, частей 1, 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции». Определением от 27.11.2013 рассмотрение дела назначено на 17.01.2014 года в 10 часов 00 минут.

На заседание Комиссии явился представитель ответчика – администрации п. Буряя - <...>, представитель заявителя - ОАО «ДЭК» - <...>, заинтересованное лицо - ООО «Бурейский хлеб» - генеральный директор общества <...>.

В заседании Комиссии представитель ОАО «ДЭК» поддержала изложенную в заявлении позицию, что ООО «Бурейский хлеб» обратилось к ОАО «ДЭК» с заявлением о заключении договора энергоснабжения на объекты, расположенные в п. Буряя. В качестве документов, подтверждающих законные права владения и пользования энергопринимающими устройствами – объектами муниципальной

собственности, о снабжении которых указано в заявлении о заключении договора энергоснабжения, представлен договор безвозмездного пользования № 1 от 02.09.2013. Официальный сайт торгов в сети Интернет не содержит сведения о проведении публичных процедур в отношении переданного по данному договору имущества, то есть без объявления конкурса администрация пгт. Буряя передала в пользование муниципальное имущество по указанному договору на срок 5 лет. Данные действия администрации, по мнению заявителя, содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На вопросы Комиссии представитель заявителя пояснила, что в настоящее время договоры энергоснабжения с ОАО «ДЭК» не заключены, препятствием в заключении договора является наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства при заключении договора безвозмездного пользования № 1 от 02.09.2013. ОАО «ДЭК» не вправе заключать договор энергоснабжения с лицом, которое не является законным владельцем энергопринимающих устройств.

Как следует из пояснений администрации пгт. Буряя, изложенных в отзыве от 16.01.2014 № 9.3/36, 24.06.2013 администрация получила письмо БУМП «Электротеплосеть» уведомление о расторжении концессионных соглашений в связи с невозможностью их реализации из-за финансового состояния предприятия и отключением электроэнергии от всех объектов. Администрацией поселка было принято решение о расторжении данных соглашений и принятии на баланс администрации п. Буряя имущества по концессионным соглашениям на котельные п. Буряя: котельная ул. Кировская, 83; котельная, ул. Октябрьская, 172; котельная, ул. Партизанская, 42; котельная бани, ул. Торговая, 41 А; котельная СОШ №2, ул. Октябрьская, 85. В период июнь-июль 2013 года проводились заседания комиссии по подготовке к отопительному сезону 2013-2014 года и во исполнение поручения Губернатора Амурской области на выездном заседании на территории Бурейского района в части укрупнения организаций жилищно-коммунального хозяйства согласно п. 2 принято решение по укрупнению существующего предприятия ООО «Бурейский хлеб» во исполнение п. 4 ст. 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ в части осуществления теплоснабжения населения и Федерального закона 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В августе 2013 года учредитель ООО «Бурейский хлеб» вышел с предложением к главам муниципальных образований п. Буряя и п. Новобурейский о намерении оформить договор дарения по 1/2 доли в уставном капитале ООО «Бурейский хлеб» каждому муниципальному образованию. Бурейским поселковым Советом народных депутатов принято решение об участии муниципального образования рабочий поселок (пгт) Буряя в межмуниципальном хозяйственном обществе - ООО «Бурейский хлеб», а также передачи в безвозмездное пользование муниципального имущества с последующим оформлением документов в УФАС по Амурской области в соответствии с требованиями статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В связи с введением режима чрезвычайной ситуации на территории Бурейского района (распоряжение главы Бурейского района от 12.08.2013 № 547) и на территории п. Буряя (распоряжение главы п. Буряя от 05.08.2013 № 100) в целях недопущения срыва отопительного сезона в связи с отключением объектов теплоснабжения от электроэнергии ОАО «ДЭК», и невозможностью подготовки котельных к отопительному сезону 2013-2014 г., администрация п. Буряя заключила с ООО «Бурейский хлеб» договор 02.09.2013 для начала отопительного сезона на 5

муниципальных котельных в п. Буряя.

Администрация п. Буряя обращалась в Амурское УФАС России с заявлением от 04.10.2013 о предоставлении муниципальной преференции ООО «Бурейский хлеб», на которое получено решение об отказе в предоставлении муниципальной преференции от 05.11.2013 № 02-4719/1759-э.

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, утвержденным приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, администрацией п. Буряя объявлены аукционы на право заключения договоров безвозмездного пользования вышеперечисленными объектами жилищно-коммунального хозяйства. Но в ходе проведения процедур руководителем юридического отдела Администрации Бурейского района рекомендовано отказаться от проведения аукционов в целях недопущения нарушения ст. 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении».

В заседании Комиссии представитель ответчика поддержал изложенную в отзыве письменную позицию, дополнил, что тяжелое финансовое положение предыдущего пользователя имущества БУМП «Электротеплосеть» возникло в связи с задолженностью по оплате за потребленную электроэнергию, судебные разбирательства по взысканию которых инициированы ОАО «ДЭК». В связи с возникшей летом чрезвычайной ситуацией и необходимостью подготовки к отопительному сезону, принято решение в скорейшем порядке передать имущество снабжающей организации, которую создать путем укрупнения существующей, а в последующем организовать надлежащее оформление отношений с согласованием в УФАС. Однако, УФАС отказано в согласовании предоставления преференции, поскольку в ООО «Бурейский хлеб», доля муниципальных образований в уставном капитале по 50 процентов. В дальнейшем начали формирование документов для аукциона, размещена информация на официальном сайте, однако в связи с изменением законодательства аукцион отменен. Сейчас формируются документы на конкурс. Администрация п. Буряя признает факт нарушения и просит предоставить возможность по устранению выявленных нарушений в течение 3-х месяцев в связи с проведением конкурсов.

На вопросы Комиссии представитель ответчика пояснил, что на территории муниципального образования решение о передаче имущества ООО «Бурейский хлеб» Комиссией по чрезвычайным ситуациям не принималось, принималось на территории района о передаче имущества существующему предприятию областной Комиссией по чрезвычайным ситуациям. В режиме чрезвычайной ситуации механизмы передачи имущества не рассматриваются, только для восстановления, ликвидации последствий, а ООО «Бурейский хлеб» имущество передано для начала отопительного периода. На территории муниципального образования есть иные организации, способные оказывать коммунальные услуги, например Буряя-кран. В настоящее время возможно заключение концессионного соглашения в установленном порядке, администрация готова провести работу по его заключению и организации конкурса.

Представитель ООО «Бурейский хлеб» на заседании Комиссии пояснил, котельные переданы с нарушением, однако общество полностью обеспечило их углем на

отопительный период, готово заключить договоры энергоснабжения и платить за электроэнергию, работать для обеспечения поселения теплом.

На вопросы Комиссии представитель общества пояснил, что силами предприятия обеспечена готовность котельных на весь отопительный сезон, запас угля позволяет осуществлять деятельность и в новом отопительном сезоне. Общество готово в случае заключения концессионных соглашений инвестировать средства в развитие переданного обществу муниципального имущества.

Как следует из материалов дела, письмом от 24.06.2013 № 236 БУМП «Электротеплосеть» обратилось в адрес администрации п. Бурей с инициативой о расторжении концессионных соглашений по объектам, расположенным на территории п. Бурей, а именно: от 27.04.2010 № 01 в отношении котельной по ул. Кировская 83, от 27.04.2010 № 02 в отношении котельной по ул. Октябрьская 172, от 27.04.2010 № 04 в отношении котельной по ул. Октябрьская 85, от 27.04.2010 № 05 в отношении котельной по ул. Партизанская 42, от 27.04.2010 № 06 в отношении котельной по ул. Торговая 41 А. Инициатива мотивирована тем, что предприятие не может оказывать услуги надлежащим образом в связи с наличием задолженности по оплате за электроэнергию перед ОАО «ДЭК» и введением последним в отношении предприятия полного ограничения режима потребления электрической энергии.

Распоряжением главы рп. Бурей от 24.06.2013 № 77 принято решение о расторжении указанных концессионных соглашений и приемке объектов на баланс администрации.

В последующем на основании решения Бурейского поселкового Совета народных депутатов от 28.08.2013 № 59/33 администрацией п. Бурей с ООО «Бурейский хлеб» заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом от 02.09.2013 № 1 в отношении объектов муниципального имущества, в том числе указанных котельных, тепловых сетей и оборудования, предназначенного для их функционирования, расположенного в п. Бурей, нежилых помещений № 3, № 6, здания гаража по ул. Кировская 83, здания бани по ул. Торговая 41А, административного здания по ул. Октябрьская 60, здания прорабского участка и здания склада для пиломатериалов по ул. Мухинская 2, бульдозера ДТ-75 сроком на 30 календарных дней с последующей передачей сроком на 5 лет.

Согласно части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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), в частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) Закона «О защите конкуренции» (пункт 7 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции»).

При этом в соответствии с пунктом 20 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под государственной или муниципальной преференцией понимается предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных [объектов гражданских прав](#) либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Порядок 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, установлен статьей 17.1 Закона «О защите конкуренции» и предусматривает, что заключение указанных договоров может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Частью 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» также предусмотрены случаи, когда в исключительном порядке указанные договоры могут быть заключены без проведения процедуры торгов, в том числе на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (пункт 11 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции»), а также в порядке, установленном [главой 5](#) Закона «О защите конкуренции».

Глава 5 Закона «О защите конкуренции» предусматривает порядок и цели предоставления государственной или муниципальной преференции с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа (часть 3 статьи 19 Закона «О защите конкуренции»).

Согласно части 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» указанный в части 1 ст. 17.1 закона порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях.

В соответствии с частью 3 статьи 28.1 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении» в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа данных объектов не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования данными объектами осуществляется только по концессионному соглашению.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» со дня официального

опубликования настоящего Федерального закона и до 1 января 2015 года допускается передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, без учета требований, предусмотренных [частями 3 и 4 статьи 28.1](#) Федерального закона от 27 июля 2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (в редакции настоящего Федерального закона), по договору аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

Оценивая условия пункт 2.1 договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 о сроке действия договора, Комиссия приходит к выводу, что общий срок действия договора составляет 5 лет и 30 дней. В связи с этим, договор не попадает под действие пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции»

Часть переданных по договору от 02.09.2013 № 1 объектов теплоснабжения введены в эксплуатацию в 1963, 1965, 1968 годах, даты постройки переданных объектов варьируются от 1963 года до 2011 года, следовательно, передача прав на муниципальное имущество, расположенное в п. Бурейя и относящееся к объектам теплоснабжения, должна осуществляться по концессионному соглашению.

При этом такие объекты с учетом части 5 статьи 5 Федерального закона от 07.05.2013 № 103-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» могут быть переданы только в аренду, а не в безвозмездное пользование, с ограничением срока предоставления прав на имущество и в порядке, установленном ст. 17.1 Закона «О защите конкуренции», поскольку иное не установлено действующим законодательством.

Иное имущество, переданное по договору от 02.09.2013 № 1 и не относящееся к объектам теплоснабжения, может быть передано в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Однако доказательства проведения в установленном законом порядке торгов на право заключения договора аренды, концессионного соглашения в отношении переданного по договору от 02.09.2013 № 1 имущества, а также передачи указанного имущества с согласия антимонопольного органа в качестве муниципальной преференции в Амурское УФАС России не представлено.

Амурское УФАС России отклоняет доводы ответчика о том, что указанное имущество передано ООО «Бурейский хлеб» в связи с возникновением на территории Бурейского района режима чрезвычайной ситуации, поскольку из материалов дела, рассматриваемого договора, не следует, что имущество передавалось обществу для целей ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, доказательства обратного в материалы дела не представлены. Согласно пояснениям представителя ответчика, имущество передано обществу для проведения предстоящего отопительного сезона.

Оценив имеющиеся в материалах дела сведения и документы, пояснения лиц,

участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к выводу, что действия администрации п. Бурей Бурейского района Амурской области по передаче на основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 муниципального имущества, не являющегося объектами теплоснабжения, в пользование ООО «Бурейский хлеб» без предварительного согласия антимонопольного органа и без проведения торгов влекут за собой ограничение доступа к пользованию данным имуществом иным хозяйствующим субъектам, а также создают преимущества в получении доступа к пользованию указанным имуществом ООО «Бурейский хлеб». Помимо этого, данные действия создают препятствия в осуществлении деятельности по оказанию услуг с использованием указанного имущества на коммерческой основе иным хозяйствующим субъектам, а также ограничение доступа на данный рынок хозяйствующим субъектам путем создания преимуществ ООО «Бурейский хлеб» в отсутствие конкурентной борьбы, а, следовательно, влекут ограничение, устранение конкуренции на соответствующих товарных рынках, в том числе по пользованию муниципальным имуществом.

В свою очередь действия администрации п. Бурей Бурейского района Амурской области по передаче на основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 муниципального имущества, являющегося объектами теплоснабжения, в пользование ООО «Бурейский хлеб» без проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, либо без предварительного согласия антимонопольного органа и без проведения торгов на право заключения договора аренды до заключения концессионного соглашения, также ведут к ограничению доступа к пользованию данным имуществом иным хозяйствующим субъектам, создают преимущества в получении доступа к пользованию указанным имуществом ООО «Бурейский хлеб». Помимо этого, данные действия также создают препятствия в осуществлении деятельности по оказанию услуг теплоснабжения с использованием указанного имущества на коммерческой основе иным хозяйствующим субъектам и ограничение доступа на данный рынок хозяйствующим субъектам путем создания преимуществ ООО «Бурейский хлеб», а, следовательно, ограничение, устранение конкуренции на соответствующих товарных рынках по пользованию муниципальным имуществом и теплоснабжения.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях администрации п. Бурей Бурейского района Амурской области по передаче на основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 муниципального имущества, не являющегося объектами теплоснабжения, в пользование ООО «Бурейский хлеб», влекущих ограничение, устранение конкуренции, нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

В действиях администрации п. Бурей Бурейского района Амурской области по передаче на основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 муниципального имущества, являющегося объектами теплоснабжения, в пользование ООО «Бурейский хлеб», влекущих ограничение, устранение конкуренции, нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, частей 1, 2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», Комиссия Амурского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия Муниципального казенного учреждения Администрация рабочего поселка Буряя, ИНН 2813001484, находящегося по адресу: 676700, Амурская область, пгт. Буряя, ул. Кировская 83, выраженные в передаче на основании договора безвозмездного пользования от 02.09.2013 № 1 муниципального имущества в пользование ООО «Бурейский хлеб» без предварительного согласия антимонопольного органа и без проведения торгов, нарушающими пункт 7 части 1 статьи 15, части 1, 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Муниципальному казенному учреждению Администрация рабочего поселка Буряя предписание об устранении нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, частей 1, 2 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Члены комиссии