

## РЕШЕНИЕ № 27

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства при участии представителей ФБУ «Амурводпуть»<...>, рассмотрев дело № 8-01/205, возбужденное в отношении Федерального бюджетного учреждения «Амурское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства» (далее - ФБУ «Амурводпуть») по признакам нарушения статьи 17.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Бриз» на действия ФБУ «Амурводпуть», связанные с отказом в заключении договора на право пользования федеральным имуществом (причальными сооружениями), расположенным по Хорпинскому шоссе, 4, в г. Комсомольске-на-Амуре.

Определением от 19.10.2012 №7\7664 рассмотрение дела приостанавливалось в связи с ходатайствами ООО «Груз-экспорт», ФБУ «Амурводпуть» о таком приостановлении в связи с тем, что в производстве арбитражного суда Хабаровского края находится дело по иску Дальневосточного транспортного прокурора по делу, решение по которому будет иметь значение для рассмотрения настоящего дела.

Определением от 10.01.2013 №7\58 рассмотрение дела возобновлено.

Определением от 28.01.2013 №7\459 рассмотрение дела отложено в связи с ходатайством ООО «Груз-экспорт» о таком отложении по причине подачи обществом апелляционной жалобы и принятием указанной жалобы к производству.

В заседании Комиссии представитель ФБУ «Амурводпуть» с вменяемым правонарушением согласился. Добавил, что имеется вступившее в законную силу решение арбитражного суда, которым договор оказания услуг №12-У\1 от 15.05.2012, заключенный между ФБУ «Амурводпуть» и ООО «Груз-экспорт», признан недействительным.

Письменных пояснений от ООО «Груз-экспорт» по делу не представлено.

Комиссия Хабаровского УФАС России, рассмотрев материалы дела, заслушав представителей лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.

ФБУ «Амурводпуть» является федеральным бюджетным учреждением (некоммерческой организацией), юридическим лицом, действует на основании устава, утвержденного распоряжением Федерального агентства морского и речного транспорта от 13.05.2011 №1313-121-р. При этом Федеральное агентство морского и речного транспорта осуществляет функции и полномочия собственника

имущества ФБУ «Амурводпуть» (пункт 1.1. устава).

В соответствии с Перечнем субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах и аэропортах, государственное регулирование которых осуществляется ФСТ России, утвержденного приказом Федеральной службы по тарифам 05.06.2012 №137-т\3, ФБУ «Амурское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства» является субъектом естественной монополии в речных портах.

В соответствии с уставом ФБУ «Амурводпуть» учреждение вправе осуществлять приносящую доход деятельность, в том числе оказание услуг по погрузочно-разгрузочным работам, а также по перевалке и хранению грузов в отведенных для этого местах, включая причалы и порты (подпункт 17 пункта 3.4. устава) по договорам с физическими и юридическими лицами на возмездной основе.

Комплекс государственного имущества, расположенного по Хорпинскому шоссе, 4, в г. Комсомольске-на-Амуре (сооружение «Причал», незавершенный строительством объект «Причальная стенка», железнодорожный подъездной путь необщего пользования, подкрановые пути, подъездная дорога, здания холодного склада №№1 и 2) находится в собственности Российской Федерации и передан в оперативное управление ФБУ «Амурводпуть», что подтверждается соответствующими свидетельствами о государственной регистрации прав.

Объекты, расположенные за пропускными воротами, то есть расположенные на территории грузового района №1, Хорпинское шоссе, 4, в г. Комсомольск-на-Амуре, переданы ОАО «Амур-Порт» по договору аренды судов и недвижимого имущества ООО «Бриз». Пользоваться арендованным у ОАО «Амур-Порт» имуществом ООО «Бриз» не имеет возможности ввиду незаключенного с ФБУ «Амурводпуть» договора на право пользования незавершенным строительством объектом «Причальная стенка», железнодорожным подъездным путем необщего пользования, подкрановыми путями.

Из письма ФБУ «Амурводпуть» от 13.08.2012 №01-08-432 следует, что договор аренды с ООО «Бриз» не мог быть заключен, поскольку в арбитражном суде Хабаровского края рассматривался иск ФБУ «Амурводпуть» к ООО «Гид Экспорт» о расторжении договора аренды от 09.07.2008 на вышеуказанный комплекс имущества (решение суда по данному делу от 03.08.2012). Указанный договор аренды с ООО «Гид экспорт» прекратил свое действие на основании части 2 статьи 610 ГК РФ 01.05.2012.

Однако 15.05.2012 Комсомольским районом водных путей и судоходства, являющегося филиалом ФБУ «Амурводпуть», от имени ФБУ «Амурводпуть» с ООО «Груз-экспорт» заключен договор №12-У\1 на оказание услуг по перевалке (переработке) грузов в отношении спорного комплекса имущества (по договору аренды ОАО «Амур-Порт» с ООО «Груз-экспорт» последнему сданы в аренду порталы краны).

Предметом указанного договора является предоставление Комсомольским районом водных путей и судоходства (подрядчик) услуг по перевалке, переработке грузов заказчика ООО «Груз-экспорт» по схеме (ж\д вагоны-берег-судно и обратно, автомобильный транспорт –берег-судно и обратно, судно-судно, хранение грузов на объектах (подкрановые пути протяженностью 496,5 п.м., склады

холодные №№1 и 2, подъездная дорога протяженностью 902,6 п.м., железнодорожный подъездной путь необщего пользования протяженностью 3387 п.м., сооружения «причал» и сооружение объект незавершенного строительства «причальная стенка»), при этом подрядчик (названный филиал) может привлекать третьих лиц в целях исполнения договора.

Обязанности ООО «Груз-экспорт» как заказчика (раздел 2 договора) заключаются не только в осуществлении функций грузополучателя, но и возможности производить перевалку грузов из\в железнодорожных вагонов, контейнеров, автотранспорта, судов с использованием своих механизмов и транспортных средств по согласованию с филиалом (пункт 2.4 раздела 2 договора), осуществлять хранение грузов своими силами и средствами (пункт 2.5. раздела 2 договора), осуществлять необходимые дополнительные перемещения грузов по оговоренным площадям своими силами и техникой по согласованию с филиалом – подрядчиком (пункт 2.6. раздела 2 договора), производить прием грузов с ж\д дороги с предварительным уведомлением подрядчика (филиала) (пункт 2.7. раздела 2 договора), осуществлять прочие услуги по заявкам грузовладельцев и грузополучателей с предварительным уведомлением подрядчика-филиала (пункт 2.8. раздела 2 договора), осуществлять раскредитование вагонов грузополучателя (пункт 2.9 раздела 2 договора), заказчик обязан содержать и использовать производственную территорию, здания и сооружения, осуществлять производственную деятельность в соответствии с существующими нормами и правилами, в том числе самостоятельно и за свой счет производить передачу производственных отходов на утилизацию (пункт 2.11 раздела 2 договора), стоимость предоставляемых филиалом (подрядчиком) услуг осуществляется за 1 тонну переваленного (находящегося на хранении) груза, составляет 50,70 руб. с учетом погрузо-разгрузочных работ силами заказчика (пункт 3.1. раздела 3 договора). Договор действует до 31.12.2012.

При этом ФБУ «Амурводпуть» не имеет в собственности грузового оборудования и\или механизмов (портальные краны, в частности), соответственно, не может оказывать услуги перевалки грузов хозяйствующим субъектам, не имеющим на каком-либо праве грузового оборудования (механизмов) (служебное письмо отдела контроля экономической концентрации Хабаровского УФАС России от 12.09.2012).

Исходя из изложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что заказчику только предоставлено вышеперечисленное государственное имущество, все необходимые погрузо-разгрузочные работы, охрану и перевозку грузов ООО «Груз-экспорт» осуществляет своими силами и средствами (техникой) третьим лицам, использует указанное имущество в своей предпринимательской деятельности, фактически по договору обществу переданы права пользования государственным имуществом.

В силу части 2 статьи 170 ГК РФ притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели ввиду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила.

Притворная сделка характеризуется несоответствием волеизъявления подлинной воле сторон, направленной на создание иных правовых последствий, чем те, которые должны были бы наступить на основании прикрывающей сделки.

Вступившим в законную силу решением арбитражного суда от 26.11.2012 по делу №А73-11155\2012 установлено, что ФБУ «Амурводпуть» услуги по перевалке грузов ООО «Груз-экспорт» не оказывало. В свою очередь такие услуги оказывались обществом третьим лицам с использованием спорного имущества. Придя к выводу о притворности совершенной сделки в целях прикрытия сделки о передаче федерального имущества в пользование ООО «Груз-экспорт», суд признал указанный договор недействительным.

В соответствии с пунктом 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, прямо названных в данной статье.

В порядке, предусмотренном частью 1 указанной статьи, осуществляется заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, принадлежащего на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям (пункт 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

ФБУ «Амурводпуть» торги на право пользования таким имуществом не проводились, иных оснований, допускающих передачу федерального имущества в пользование ООО «Груз-экспорт» без проведения торгов Комиссией не установлено.

На основании изложенного Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ФБУ «Амурводпуть» нарушения установленного порядка заключения договоров в отношении государственного имущества, установленного статьей 17.1. Закона о защите конкуренции.

Учитывая, что в решении арбитражного суда содержится вывод о несоответствии заключенного договора требованиям статьи 17.1. Закона о защите конкуренции, рассмотрение настоящего дела в силу пункта 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия Федерального бюджетного учреждения «Амурское государственное бассейновое управление водных путей и судоходства», связанные с передачей ООО «Груз-экспорт» по заключенному 15.05.2012 договору №12-У\1 на оказание услуг по перевалке (переработке) грузов прав пользования в

отношении комплекса государственного имущества, расположенного по Хорпинскому шоссе, 4, в г. Комсомольске-на-Амуре (сооружение «Причал», незавершенный строительством объект «Причальная стенка», железнодорожный подъездной путь необщего пользования, подкрановые пути, подъездная дорога, здания холодного склада №№1 и 2) без проведения торгов нарушающими статью 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Рассмотрение дела № 8-01/205 прекратить в связи наличием вступившего в законную силу судебного акта.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.