

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-34/9-2013

«26» июня 2013 г.

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения объявлена 14.06.2013

Решение в полном объеме изготовлено 26.06.2013

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

<...>,

рассмотрев дело № 04-34/9-2013 по признакам нарушения администрацией МО «Муйский район» (далее – администрация, ответчик) (671560, Республика Бурятия, Муйский район, п. Таксимо, ул. Советская, 10а) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

ответчика: <...>, представителя администрации, доверенность от 13.06.2013 № 3471,

заинтересованного лица: <...>, представителя ОАО «МРСК Сибири», доверенность от 21.03.2013 № 43,

в отсутствие представителя прокуратуры Муйского района, надлежащим образом извещенного,

у с т а н о в и л а:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступило обращение прокуратуры Муйского района в отношении администрации по факту нарушения антимонопольного законодательства при распоряжении муниципальным имуществом.

Администрацией заключен договор доверительного управления имуществом от 12.06.1999 б/н (далее - договор доверительного управления) с ОАО «Бурятэнерго» (в настоящее время ОАО «МРСК Сибири»). Предметом договора является передача имущества - электрические сети (неделимое и делимое имущество) в доверительное управление в целях их эксплуатации для бесперебойного и качественного электроснабжения всех потребителей в пределах Муйского района, а также в целях поддержания электрических сетей в пригодном для эксплуатации состоянии, их реконструкции и дальнейшего развития.

Договор доверительного управления заключен сроком на пять лет, предусматривающий продление настоящего договора.

Следовательно, договор доверительного управления с 1999 года пролонгировался по настоящее время, то есть первый срок действия его с 1999 г. по 2004 г., второй

срок с 2004 г по 2009 г. и третий срок продления с 2009 г. по 2014 г. Продление договора на третий срок (2009-2014 гг.) является незаконным, так как 02.07.2008 вступила в действие статья 17.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного и муниципального имущества, в том числе договор доверительного управления имуществом, могут быть заключены только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательством.

16.04.2013 Бурятским УФАС России возбуждено дело № 04-34/9-2013 по признакам нарушения администрацией части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в осуществлении органом местного самоуправления действий, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, а именно в фактическом продлении договора доверительного управления, заключенного с ОАО «Бурятэнерго» (реорганизованное в форме присоединения к ОАО «МРСК Сибири») без проведения конкурса или аукциона, предусмотренного статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № 04-34/9-2013 к рассмотрению от 17.04.2013 рассмотрение дела назначено на 21.05.2013 в 10:00 часов.

Определением об отложении рассмотрения дела № 04-34/9-2013 о нарушении антимонопольного законодательства от 21.05.2013 № 04-34/2028 рассмотрение указанного дела отложено на 14.06.2013 в 10:00 часов.

Ответчик не согласен с правовой позицией антимонопольного органа и указывает, что договор доверительного управления заключен в 1999 году до вступления в силу статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации условия заключенного договора сохраняют силу и после принятия закона, устанавливающего обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров. Частью 1 статьи 422 ГК РФ предусмотрено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим на момент его заключения.

Администрация считает, что при продлении срока действия договора момент заключения договора не меняется, следовательно, возникают не новые правоотношения, а сохраняются уже существующие по договору. Новые правоотношения возникают только при заключении нового договора.

Право пролонгации договора доверительного управления прямо предусмотрено условиями заключенного договора.

Ответчик считает, что продление указанного договора не нарушает права и законные интересы иных лиц.

На заседании Комиссии представитель ответчика представила уведомление

администрации от 01.04.2013 № 1674, направленное в адрес ОАО «МРСК Сибири» о прекращении действия договора доверительного управления.

Представитель ОАО «МРСК Сибири» на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 04-34/9-2013 поддержала доводы ответчика и поясняет, что на основании пункта 4.1 договора доверительного управления договор заключен на 5 лет с момента вступления его в законную силу.

Пунктом 4.3 договора установлено, что при отсутствии заявлений одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия, он считается пролонгированным на тот срок и на тех же условиях. Ни одна из сторон о прекращении действия указанного договора не заявляла.

В силу пункта 4.4 договора стороны вправе отказаться от договора и прекратить его действие в одностороннем порядке при условии предварительного уведомления другой стороны не менее чем за шесть месяцев.

На основании передаточного акта ОАО «МРСК Сибири» приняло в доверительное управление муниципальное имущество 16.06.1999.

В соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, вступившей в законную силу с 02.07.2008, начиная с указанной даты договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, могут быть заключены только по результатам проведения конкурсов или аукционов, за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательством.

Заинтересованное лицо ссылается на части 1, 2 статьи 422 ГК РФ и указывает, что поскольку юридически значимым обстоятельством в правоотношениях по доверительному управлению имуществом является момент фактической передачи имущества, который состоялся 16.06.1999, то есть до вступления в силу изменений Закона о защите конкуренции, следовательно, указанный договор является действительным, заключен при соблюдении действующего в тот период времени закона.

Закон о защите конкуренции не предусматривает, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров, соответственно не распространяет свое действие на правоотношения сторон, возникшие до вступления его в законную силу, в том числе в части статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, по мнению ОАО «МРСК Сибири» продление договора доверительного управления, заключенного 12.06.1999 не противоречит требованиям действующего законодательства.

Кроме того, заявлено, что в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции договор доверительного управления муниципальным имуществом может быть заключен без проведения торгов, 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.

К сетям инженерно-технического обеспечения, входящим в систему коммунальной

инфраструктуры муниципального образования, подключено все население Муйского района, в том числе социально-значимые объекты. ОАО «МРСК Сибири» имеет в собственности электросетевое имущество – электросетевой комплекс «Муйский». Указанный комплекс (подстанция ПС «Муя») имеет технологическое присоединение с сетями администрации – воздушными линиями ВЛ 10 кВ ф.М-1, ф.М-7 «Усть-Муя».

Более того, ПС 110 кВ «Таксимо-110» (муниципальное имущество) технологически связано с воздушной линией ВЛ 220-ТТ-72. Так, воздушная линия ВЛ 220-ТТ-72 находится у ОАО «МРСК Сибири» в аренде, согласно заключенному договору между ОАО «ФСК ЕЭС» (арендодатель) и ОАО «МРСК Сибири» (арендатор).

Поскольку электроэнергия распределяется по неразрывно «связанными» между собой подстанциями, линиями электропередач и другим оборудование, то отсутствие одного из «связующего звена» приведет к прекращению подачи электрической энергии потребителям. В рассматриваемом случае, сети администрации и ОАО «МРСК Сибири» технологически связаны между собой, передача электрической энергии потребителям Муйского района невозможна без сетей ОАО «МРСК Сибири», находящиеся как на праве собственности, так и на праве аренды.

Следовательно, ОАО «МРСК Сибири» считает, что у администрации имелось законное основание для продления договора доверительного управления, предусмотренное пунктом 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Представлены документы, подтверждающие данный довод.

Комиссия, выслушав доводы сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы, пришла к следующему выводу:

Администрацией заключен договор доверительного управления имуществом с ОАО «Бурятэнерго».

В настоящее время договор доверительного управления является действующим, муниципальное имущество, переданное по указанному договору находится у ОАО «МРСК Сибири», правопреемника ОАО «Бурятэнерго» со всеми его права и обязанностями (на основании решения внеочередного Общего собрания акционеров общества от 25.12.2007 ОАО «МРСК Сибири» реорганизовано в форме присоединения к нему ОАО «Алтайэнерго», ОАО «Бурятэнерго», ОАО «Красноярскэнерго», ОАО «Кузбассэнерго-РСК», ОАО АК «Омскэнерго», ОАО «ТРК», ОАО «Тываэнерго-Холдинг», ОАО «Хакасэнерго», ОАО «Читаэнерго» (решение Федеральной антимонопольной службы по результатам рассмотрения ходатайства от 03.12.2007 № АГ/23341). ОАО «МРСК Сибири» является правопреемником каждого из указанных обществ по всем их правам и обязанностям.

Передаваемое муниципальное имущество поименовано в передаточном акте к договору доверительного управления.

Договор доверительного управления заключен сроком на пять лет.

Согласно пункту 4.3 настоящего договора при отсутствии заявлений одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия, он считается

продолженным на тот же срок и на тех же условиях.

Следовательно, договор доверительного управления с 1999 года пролонгировался по настоящее время. Продление договора на срок с 2009 по 2014 годы является незаконным, так как 02.07.2008 вступила в действие статья 17.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного и муниципального имущества, в том числе договор доверительного управления имуществом, могут быть заключены только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательством.

В соответствии с частью 2 статьи 422 ГК РФ условия заключенного договора сохраняют силу и после принятия закона, устанавливающего обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

В соответствии с Информационным письмом ВАС России от 11.01.2002 № 66 договор, заключенный на новый срок, является новым договором. Таким образом, при заключении договора на новый срок, в том числе при продлении срока действия договора путем подписания дополнительного соглашения, у сторон возникают новые правоотношения, которые в соответствии с частью 1 статьи 422 ГК РФ должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим на момент их возникновения.

Исходя из вышеизложенного, договоры, которые были заключены до вступления в силу статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, признаются действующими до установленного в них срока. С момента вступления в силу статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров на новый срок без проведения торгов, в том числе фактическое увеличение срока договора, является нарушением требований, предусмотренных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Единственной специальной нормой, временно разрешающей заключение договоров на новый срок (продление договоров) без проведения торгов, является часть 4 статьи 53 Закона о защите конкуренции, разрешающая заключение на новый срок договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества, заключенного до 1 июля 2008 года с субъектами малого и среднего предпринимательства. При этом заключение указанных договоров аренды возможно на срок не более чем до 1 июля 2015 года.

В иных случаях, заключение договоров аренды на новый срок возможно только в соответствии с требованиями статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом случае ОАО «МРСК Сибири» не является субъектом малого или среднего предпринимательства и с данным обществом заключен договор доверительного управления муниципальным имуществом, а норма части 4 статьи 53 настоящего закона распространяется только на договоры аренды.

В силу 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.

Таким образом, в действиях администрации содержится нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении органом местного самоуправления действий, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, а именно в фактическом продлении договора доверительного управления без проведения конкурса или аукциона, предусмотренного статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

В материалах дела имеются документы по проведенным торгам в 2009 и 2010 годах по передаче в аренду указанного имущества, по результатам которых открытые конкурсы признаны несостоявшимися и договоры аренды не заключены.

Вместе с тем, Законом о защите конкуренции не предусмотрено право заключения договора, предусматривающего переход прав в отношении муниципального имущества с любым хозяйствующим субъектом, осуществляющим деятельность на соответствующем товарном рынке, а также продления таких договоров в случае, если торги признаны несостоявшимися.

Законом о защите конкуренции (главой 5) предусмотрена возможность предоставления органом местного самоуправления муниципальной преференции конкретному хозяйствующему субъекту по предварительному согласованию с антимонопольным органом.

Кроме того, представленные ОАО «МРСК Сибири» документы и пояснения о применении в данном случае нормы пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, оценены Комиссией Бурятского УФАС России.

Ответчику при рассмотрении поступившего обращения прокуратуры Муйского района неоднократно направлялся запрос о даче пояснений по заключению и продлению договора доверительного управления, а также на заседании Комиссии администрацией не заявлен такой довод о применении указанной нормы, следовательно, администрация не желала и не воспользовалась данной нормой закона. Ответчик не перезаключал договор доверительного управления после вступления в силу статьи 17.1 Закона о защите конкуренции (на период с 2009 по 2014 гг.) на основании пункта 8 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, администрацией представлены доказательства о добровольном устранении нарушения антимонопольного законодательства: уведомление от 01.04.2013 № 1674 о прекращении действия договора доверительного управления.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать администрацию МО «Муйский район» нарушившей часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции по факту продления договора доверительного управления имуществом от 12.06.1999 (на период 2009-2014 гг.), заключенного с ОАО «Бурятэнерго» (в настоящее время ОАО «МРСК Сибири») без проведения конкурса или аукциона, предусмотренного статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

2. Прекратить рассмотрение дела № 04-34/9-2013 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении администрации МО «Муйский район» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 04-34/9-2013 уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

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