

И. о. главы администрации

ГО Большой Камень Приморского края

<...>

ул. Карла Маркса, д. 4

г. Большой Камень, 692806

Генеральному директору

Акционерного общества

«Теплоэнергетическая компания»

ул. им. Маслакова, д. 10

г. Большой Камень, 692802

Межрайонному прокурору

Большекаменской межрайонной

прокуратуры Приморского края

юристу 1 класса

<...>

ул. Горького, д. 29

г. Большой Камень, 692820

ОАО «Дальневосточный завод «Звезда»

ул. Лебедева, д.1, г. Большой Камень,
692809

Дальневосточный центр судостроения и
судоремонта

ул. Светланская, д. 72, г. Владивосток,
690091

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 14/08-2017 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

11 октября 2017 года
Владивосток

Г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю от 11 октября 2017 года № 305 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства»

УСТАНОВИЛ:

Приморским УФАС России по результатам рассмотрения материалов Большекаменской межрайонной прокуратуры были выявлены признаки нарушения администрации городского округа Большой Камень (ул. Карла Маркса, д.4, г. Большой Камень) пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в предоставлении муниципальной преференции ОАО «Теплоэнергетическая компания» путем передачи дополнительным соглашением от 09.04.2015 во владение и пользование оборудования, обеспечивающего работу Центральной котельной (далее - имущество) на срок с 09.04.2015 до 01.09.2019 в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции, и без проведения конкурентных процедур - конкурса на право заключения концессионного соглашения.

В связи с этим и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции было выдано предупреждение от 22 марта 2017 № 2095/08 о необходимости в срок до 31 мая 2017 года (включительно) прекратить указанное действие (бездействие) путём принятия в установленном законодательством РФ порядке мер по возврату указанного имущества, переданного в качестве муниципальной преференции.

Администрация, как было заявлено ее представителем, вынуждена была во избежание последствий невыполнения предупреждения подать в Арбитражный суд Приморского края иск. Арбитражным судом Приморского края по иску администрации было возбуждено производство по делу № А51- 13220/2017.

Администрацией был подан виндикационный иск в порядке ст. 301 ГК РФ, которым было заявлено требование об истребовании имущества (оборудования, обеспечивающего работу Центральной котельной) из чужого незаконного владения, а не о возврате указанного имущества.

Между тем, администрация могла и должна была знать, что выбранный ею способ защиты (поданный иск) является ненадлежащим, так как, учитывая сложившееся правоприменение статьи 301 ГК РФ, не может быть удовлетворен виндикационный

иск об истребовании из незаконного владения имущества, которое находится у АО «Теплоком» на основании гражданско-правовой сделки – дополнительного соглашения от 09.04.2015.

Кроме того, как следует из Определения АС ПК от 01.08.2017 по делу № А51-14387/2017, производство по которому возбуждено по иску первого заместителя прокурора Приморского края о признании недействительным дополнительного соглашения от 09.04.2015, администрация оспаривает исковые требования. Оспаривает администрация и доводы Приморского УФАС России по делу № А51-13220/2017 о несоответствии заключения дополнительного соглашения антимонопольному законодательству.

Таким образом, фактически поведение администрации не направлено на реальное прекращение действия, содержащего признаки нарушения антимонопольного законодательства, иск подан в Арбитражный суд Приморского края формально в целях избежания последствий невыполнения предупреждения, предусмотренных частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции.

При указанных обстоятельствах действия администрации в совокупности свидетельствуют о невыполнении предупреждения о необходимости принятия в установленном законодательством порядке мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства – по возврату объекта теплоснабжения-оборудования Центральной котельной, незаконно переданного дополнительным соглашением от 09.04.2015 на срок до 01.09.2019 без проведения конкурентных процедур (конкурса) и в нарушение установленного порядка предоставления муниципальной преференции.

В целях выполнения предупреждения администрация в установленном законодательством порядке должна была подать иск о возврате объекта теплоснабжения по правилам пункта 2 статьи 167 ГК РФ о применении последствий недействительности ничтожной сделки – дополнительного соглашения от 09.04.2015, а не об истребовании указанного объекта из чужого незаконного владения по правилам ст. 301 ГК РФ.

Об отсутствии намерения реально выполнить предупреждение и прекратить действие, содержащее признаки нарушения антимонопольного законодательства, Приморскому УФАС России стало известно 10.10.2017 в судебном заседании по делу № А51-13220/2017, исходя из доводов администрации.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 14/08-2017 к рассмотрению на 16 ноября 2017 года в 13 часов 30 минут по адресу: ул. 1-ая Морская, д.2, г. Владивосток, каб. 446.

2. Привлечь к участию в деле в качестве ответчика – администрацию городского округа Большой Камень (ул. Карла Маркса, д.4 , г. Большой Камень)
3. Привлечь в качестве заинтересованного лица АО «Теплоэнергетическая компания» (ул. Маслакова, д. 10 г. Большой Камень);
4. Привлечь в качестве заинтересованного лица ОАО «Дальневосточный завод «Звезда» (ул. Лебедева, д.1, г. Большой Камень, 692809);
5. Привлечь в качестве заинтересованного лица Дальневосточный центр судостроения и судоремонта (ул. Светланская, 72, г. Владивосток);
6. Ответчику - администрации городского округа Большой Камень представить в адрес Приморского УФАС России в срок до 10 ноября 2017 года копию постановления от 09.04.2015 №592 «О заключении на новый срок договора аренды муниципального имущества городского округа Большой Камень – оборудования, обеспечивающего работу сооружения Центральная котельная» и письменное пояснение, обосновывающее заключение дополнительного соглашения от 09.04.2015 к договору от 23.07.2013 № 400 аренды муниципального имущества
7. Заинтересованным лицам представить в адрес Приморского УФАС России в срок до 10 ноября 2017 года письменное пояснение, отражающее мнение относительно законности заключения дополнительного соглашения от 09.04.2015 к договору от 23.07.2013 № 400 аренды муниципального имущества.

Часть 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции устанавливает, что коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом [тайну](#)), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

Непредставление, либо несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Явка ответчика, заявителя и заинтересованного лица (либо их представителей) с надлежаще оформленными полномочиями обязательна.

