



Филиал «Красноярскэнерго»

05.03.2012 № 1.3/01.2/2475-исх

На № _____ от _____

Управление Федеральной
антимонопольной службы
по Красноярскому краю
Мира пр., 81,
г. Красноярск, 660017

Жалоба

на действия организатора открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества, предназначенного для осуществления электроснабжения, эксплуатации и обслуживания объектов коммунальной инфраструктуры электросетевого хозяйства на территории муниципального образования город Боготол

17.02.2012 на официальном сайте Агентства государственного заказа Красноярского края www.torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества, предназначенного для осуществления электроснабжения, эксплуатации и обслуживания объектов коммунальной инфраструктуры электросетевого хозяйства на территории муниципального образования город Боготол (номер извещения 170212/0010314/01).

Организатором конкурса является муниципальное образование город Боготол в лице администрации города Боготол, расположенной по адресу: 662060, г. Боготол, ул. Шикунова, 1, контактный телефон: (39157) 2-54-77, адрес электронной почты: glava@bogotolcity.ru.

В соответствии с конкурсной документацией в аренду предлагается 79 электросетевых объектов, указанных в приложении № 1 к документации. Срок подачи заявок на участие в конкурсе с 17.02.2012 по 19.03.2012. Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе – 19.03.2012 в 15 часов 00 минут.

В качестве критериев для оценки участников конкурса заявлены цена договора аренды, срок проведения реконструкции арендуемого имущества и строительства новых объектов, уровень потерь в сети и предельно допустимое отклонение однофазного напряжения в конце ВЛЭП.

В соответствии с частями 1, 3, 5 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) заключение договоров аренды в отношении государственного или муниципального имущества, как закрепленного, так и не закрепленного на праве

№ 022848

Управление Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю	
Входящий №	2153 1450
«06.03.2012»	20 г.
на _____	листах, в _____ экз
Подпись _____	

хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, установленных законом.

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 установлены Правила 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 (далее – Правила).

Указанные Правила приняты в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного и муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии со ст. 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления 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 запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Руководствуясь ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 действия (бездействие) организатора торгов, связанные с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Открытое акционерное общество «Межрегиональная распределительная сетевая компания Сибири», являясь хозяйствующим субъектом, осуществляющим передачу и распределение электроэнергии, в том числе, на территории Красноярского края, намерена принять участие в торгах, организованных муниципальным образованием город Боготол Красноярского края.

Однако ОАО «МРСК Сибири» полагает, что организатор конкурса – администрация города Боготол - нарушил порядок размещения информации о торгах, установленный утвержденными Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67 Правилами.

Представленный в составе конкурсной документации проект договора аренды (Приложение № 2), а также наименование самого конкурса не соответствуют целевому назначению передаваемого в аренду имущества, смыслу самой документации и изложенным в ней критериями для оценки заявок участников, что дает основания утверждать, что права и законные интересы Общества могут быть ущемлены или нарушены в случае победы Общества в торгах и заключения договора аренды муниципального электросетевого имущества в указанной организатором торгов редакции.

Возражения ОАО «МРСК Сибири» основаны на следующих доводах:

1. Наименование конкурса, объявленного администрацией города Боготол Красноярского края – конкурс на право заключения договора аренды муниципального имущества, предназначенного для осуществления электроснабжения, эксплуатации и обслуживания объектов коммунальной инфраструктуры электросетевого хозяйства на территории муниципального образования город Боготол, в то время как в перечне имущества (приложение 1) приведено электросетевое имущество города Боготол, предназначенное для бесперебойного энергоснабжения всех расположенных на его территории потребителей.

Основы экономических отношений в сфере электроэнергетики, полномочия органов государственной власти на регулирование этих отношений, основные права и обязанности субъектов электроэнергетики при осуществлении деятельности в сфере электроэнергетики регулирует Федеральный закон от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике».

В статье 3 Закона об электроэнергетике представлено определение понятия «объекты электросетевого хозяйства». Это линии электропередачи, трансформаторные и иные подстанции, распределительные пункты и иное предназначенное для обеспечения электрических связей и осуществления передачи электрической энергии оборудование. Услуги по передаче электрической энергии – комплекс организационно и технологически связанных действий, в том числе по оперативно-технологическому управлению, обеспечивающих передачу электрической энергии через технические устройства электрических сетей в соответствии с обязательными требованиями. Такие услуги оказывает территориальная сетевая организация – коммерческая организация, оказывающая услуги по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства.

Статьей 1 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» установлено, что система коммунальной инфраструктуры включается в себя совокупность производственных, имущественных объектов, в том числе трубопроводов и иных объектов, используемых в сфере водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, технологически связанных между собой, расположенных (полностью или частично) в границах территорий муниципальных образований и предназначенных для нужд потребителей этих муниципальных образований.

Исходя из смысла статьи 2 Закона об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса, организации коммунального комплекса это юридические лица, осуществляющие эксплуатацию системы (систем коммунальной инфраструктуры, используемой для производства товаров (оказание услуг) в целях обеспечения водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) осуществляющее эксплуатацию объектов, используемых для утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов.

Таким образом, объекты электросетевого хозяйства, представленные в приложении 1 к конкурсной документации, не входят в систему коммунальной инфраструктуры и предназначены для распределения и передачи электрической энергии до потребителей города Боготол Красноярского края. Организатор конкурса неверно толкует целевое назначение передаваемого имущества.

2. Пунктом 4.3.1 предусмотрено право арендатора производить подключение объектов недвижимости к муниципальным системам коммунальной инфраструктуры, используемым в сфере электроснабжения, эксплуатации и обслуживания объектов коммунальной инфраструктуры электросетевого хозяйства, с обязательным уведомлением арендодателя и уполномоченного отраслевого органа администрации города Боготол в сфере жилищно-коммунального хозяйства.

Принимая во внимание целевое назначение выставленного на конкурс муниципального имущества, а именно передача и распределение электроэнергии, договором аренды электросетевого имущества должно устанавливаться не право арендатора производить подключение объектов недвижимости к системам коммунальной инфраструктуры, а право на осуществление технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам к электрическим сетям.

Порядок и процедура технологического присоединения к электрическим сетям закреплены в Правилах, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, и носят императивный характер.

При таких обстоятельствах, включая пункт 4.3.1 в проект договора аренды электросетевого имущества согласно перечню Приложения 1 к конкурсной документации, организатор конкурса подменяет истинное понятие «объекты электросетевого хозяйства» пониманием таких объектов как составляющих системы коммунальной инфраструктуры (объектов водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, утилизации отходов).

3. Главой 9 проекта договора аренды организатор конкурса устанавливает взаимоотношения Арендатора с абонентами и порядок взимания платы за оказанные услуги. При этом договором установлено, что арендатор:

- вправе заключать соглашения с новыми абонентами;
- взимать с абонентов плату по электроснабжению, эксплуатации и обслуживанию объектов коммунальной инфраструктуры электросетевого хозяйства исключительно в размерах установленных на такие услуги тарифов;
- обязан взysкивать плату с абонентов за услуги электроснабжения, эксплуатации и обслуживания объектов коммунальной инфраструктуры электросетевого хозяйства.

Руководствуясь ст. 37 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике», субъектами розничных рынков являются потребители электрической энергии, поставщики электрической энергии (в том числе энергосбытовые организации), территориальные сетевые организации, осуществляющие услуги по передаче электрической энергии, субъекты оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике, осуществляющие указанное управление на уровне розничных рынков.

Учитывая, что объекты электросетевого хозяйства, указанные в приложении № 1 к проекту договора, предназначены для осуществления передачи электрической энергии, арендатор будет осуществлять деятельность, отвечающую признакам деятельности сетевой организации.

Часть 2 Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 № 861, содержит понятие «сетевые организации». Это организации, владеющие на праве собственности или на ином установленном федеральными законами основании объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение энергопринимающих устройств (энергетических установок) юридических и физических лиц к электрическим сетям, а также осуществляющие право заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам и иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть.

Энергосбытовые организации, по смыслу ст. 1 Закона об электроэнергетике, это организации, осуществляющие в качестве основного вида деятельности продажу другим лицам произведенной или приобретенной электрической энергии.

Статьей 6 Федерального закона от 06.03.2003 № 36-ФЗ «Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «Об электроэнергетике» запрещено совмещать деятельность по передаче электрической энергии и (или) оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике с деятельностью по производству и (или) купле-продаже электрической энергии.

Представляется, что вводя раздел 9 в состав проекта договора аренды объектов электросетевого хозяйства, предназначенного для оказания услуг по передаче электрической энергии, организатор конкурса **неверно структурирует субъекты розничного рынка электрической энергии и вменяет арендатору запрещенную действующим законодательством деятельность.**

Пункт 9.6 Раздела 9 проекта договора также устанавливает, что стороны заключили договор с расчетом на то, что тарифы будут ежегодно индексироваться на сумму не ниже уровня инфляции.

Вместе с тем, исходя из смысла Закона 36-ФЗ, на розничном рынке электрической энергии сохраняется государственное регулирование цен (тарифов).

В соответствии с Правилами государственного регулирования (пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29.12.2011 № 1178, на основании одобренного Правительством Российской Федерации прогноза социально-экономического развития Российской Федерации на очередной год, а также иных материалов, Федеральная служба по тарифам (далее – ФСТ) устанавливает предельные уровни цен (тарифов) на электрическую энергию. В рамках установленных ФСТ предельных уровней цен (тарифов) органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов до начала очередного финансового года устанавливают на розничном рынке регулируемые цены (тарифы) на электрическую энергию (мощность).

Таким образом, организатор конкурса – администрация города Боготол, вышла за пределы полномочий, предоставленных органу местного самоуправления, и превышает пределы осуществления гражданских прав (что запрещено ст. 10 ГК РФ), совершая попытку регулирования величины тарифа путем включения соответствующих условий в договор аренды электросетевого хозяйства.

4 Пунктом 4.4.15 проекта договора аренды, размещенного в составе конкурсной документации (приложение 2), предусмотрена обязанность арендатора предоставлять арендодателю документы, материалы и сведения, необходимые для осуществления проверки проектов инвестиционных программ, программ капитального ремонта, а также осуществления иных полномочий органов местного самоуправления, предусмотренных Федеральным законом от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса» и иными федеральными законами.

В соответствии с пунктом 4.4.9 проекта договора ежегодно в срок до 1 августа арендатор обязан представлять арендодателю проект инвестиционной программы на очередной год для последующего утверждения Боготольским городским Советом. Раздел 7 проекта договора посвящен порядку согласования программы Боготольским городским Советом и исполнения инвестиционной программы арендатором. В нем указано, что порядок выполнения принятых арендатором обязательств по исполнению инвестиционной программы определяется дополнительным соглашением о порядке выполнения инвестиционных условий конкурса.

В течение 6 месяцев с даты подписания договора аренды арендатор обязуется предоставить арендодателю проект инвестиционной программы как минимум на последующие 5 лет.

В соответствии с пунктом 4.1.2 проекта договора арендодатель доводит до арендатора техническое задание на разработку проекта Инвестиционной программы.

Вместе с тем для сетевых организаций (организаций, владеющих объектами электросетевого хозяйства, с использованием которых такие организации оказывают услуги по передаче электрической энергии и осуществляют в установленном порядке технологическое присоединение) установлена процедура согласования инвестиционных программ на федеральном уровне. Указанная процедура регламентирована Правилами утверждения инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых

организаций, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 № 977.

Субъект электроэнергетики направляет инвестиционную программу в Министерство энергетики РФ или орган исполнительной власти субъекта РФ до 15 марта года, предшествующего периоду ее реализации, для утверждения. Инвестиционная программа содержит, в том числе, перечень инвестиционных проектов на период реализации инвестиционной программы.

В Красноярском крае функции по согласованию инвестиционных программ субъектов электроэнергетики выполняет Министерство промышленности и энергетики Красноярского края.

В соответствии с пунктом 12 Правил утверждения инвестиционных программ субъектов электроэнергетики Министерство энергетики Российской Федерации утверждает инвестиционную программу в срок до 15 августа года, предшествующего периоду реализации инвестиционной программы.

Постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 № 977 также утверждены Правила осуществления контроля за реализацией инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, руководствуясь п. 20 которых субъекты электроэнергетики, инвестиционные программы которых утверждают органы исполнительной власти субъектов РФ, ежегодно, до 1 апреля, представляют отчеты о выполнении инвестиционных программ в органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, которые в свою очередь ежегодно, до 1 июня представляют информацию в Министерство энергетики РФ о результатах контроля за исполнением инвестиционных программ за предыдущий год.

Министерство энергетики РФ ежегодно, до 1 июля, предоставляет информацию в Правительство Российской Федерации о результатах контроля за исполнением инвестиционных программ за предыдущий год.

Процедура разработки, утверждения и контроля за соблюдением инвестиционной программы арендатора объектов электросетевого хозяйства, изложенная организатором торгов в проекте договора, схожа с процедурой разработки и утверждения программы комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры, инвестиционных программ организации коммунального комплекса, установленных ст. 11 Федерального закона от 30.12.2004 № 210-ФЗ «Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса».

В соответствии с ч. 1 ст. 11 указанного Закона программа комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры разрабатывается органом местного самоуправления и утверждается представительным органом муниципального образования.

В соответствии с ч. 2 ст. 11 указанного Закона инвестиционная программа организации коммунального комплекса разрабатывается на основании условий технического задания, утверждаемого главой местной администрации и разрабатываемого в соответствии с программой комплексного развития систем коммунальной инфраструктуры.

Учитывая, что Правила утверждения инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 № 977, носят императивный характер, и что в аренду передаются объекты электросетевого хозяйства (не объекты, включенные в систему коммунальной

инфраструктуры), проект договора аренды в части согласования, разработки, утверждения и контроля за исполнением инвестиционной программы не соответствует действующему законодательству.

5. В соответствии со статьей 606 Гражданского Кодекса РФ по договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Руководствуясь ст. 616 ГК РФ арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды. Арендатор также обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды.

В соответствии с пунктом 37 Правил 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, утвержденных Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67, не допускается включение в конкурсную документацию (в том числе в форме требований к объему, перечню, качеству и срокам работ, которые необходимо выполнить а отношении муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также требований к качеству, техническим характеристикам, товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества) требований к участнику конкурса, а также требований наличия у участника конкурса производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и иных ресурсов.

В соответствии с пунктом 4.2.4 проекта договора арендодатель ежегодно не позднее 15 июня направляет арендатору уведомление о сумме капитального ремонта (обязанность проведения которого возлагается на арендатора) с обязательным указанием объема капитального ремонта (характеристик конкретных ремонтных работ), материалов, подлежащих использованию при проведении капитального ремонта, и технологии его проведения. В срок до 01 ноября арендатор обязан предоставлять арендодателю Программу капитального ремонта на утверждение (пункт 4.4.11).

Ни одно условие конкурсной документации (в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе) не предусматривает порядок исчисления арендодателем суммы затрат на капитальный ремонт муниципального электросетевого имущества, а также предельные размеры таких затрат, которые могут быть выставлены арендатору.

Согласно пункту 4.1.4 арендодатель вправе ежегодно в одностороннем порядке изменять объем затрат арендатора на проведение капитального ремонта на величину инфляции, прогнозируемой в очередном финансовом году. В соответствии с пунктом 4.3.3 арендатор вправе без дополнительного согласования с арендодателем вносить изменения в виды и объемы работ, не превышающих 10 % от стоимости работ. Общая сумма по программе изменению не подлежит. При необходимости внесения в Программу капитального ремонта изменений, превышающих 10 % стоимости работ по объектам, подлежащим капитальному

ремонту, арендатор обязан направлять свои предложения по изменению Программы капитального ремонта Арендодателю и уполномоченному отраслевому органу администрации города Боготола в сфере жилищно-коммунального хозяйства для согласования.

Приказом Министерства энергетики РФ от 19.06.2003 № 229 утверждены Правила технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации (далее – ПТЭ), пунктом 1.6.3 которых предусмотрено, что объем ремонта должен определяться необходимостью поддержания исправного и работоспособного состояния оборудования, зданий и сооружений с учетом их фактического технического состояния. Рекомендуемый перечень и объем работ по техническому обслуживанию и капитальному ремонту оборудования приведены в правилах организации технического обслуживания и ремонта оборудования, зданий и сооружений электростанций и сетей и в технико-экономических нормативах планово-предупредительного ремонта энергоблоков. Периодичность и продолжительность всех видов ремонта также установлены указанными документами.

Правила организации обслуживания и ремонта оборудования, зданий и сооружений электростанций и сетей разработаны РАО ЕЭС России (СО 34.04.181-2003, дата введения 01.01.2004). В соответствии с пунктом 5.3.12 перспективные графики капитальных ремонтов объектов распределительных сетей составляются в каждом районе электрических сетей с учетом технического состояния объектов и регламентированной периодичностью ремонтов. Пункт 5.3.13 устанавливает, что проект годового плана-графика капитальных ремонтов распределительных сетей составляется на основании осмотров, измерений, с учетом многолетнего графика капитальных ремонтов. По проекту плана, сборникам укрупненных расценок на ремонты, прейскурантам, каталогам составляются сметы, спецификации на материалы и оборудование для проведения комплексного ремонта. При этом планируемые объемы работ должны соответствовать располагаемым трудовым и материальным ресурсам.

При таких обстоятельствах объем капитального ремонта, материалы и технологии, а также сумма затрат на проведение ремонта объективно могут быть определены лишь компетентной организацией на основании осмотра объектов электросетевого хозяйства, испытаний и опробирования оборудования, при наличии у собственника имущества соответствующей технической документации, с учетом спецификаций и прейскурантов.

Представляется, что организатор конкурса, принудительно устанавливая для арендатора порядок исполнения обязательства по содержанию арендуемого имущества в надлежащем состоянии (а именно по капитальному ремонту имущества), регламентируемого ст. 616 ГК РФ, а также ПТЭ, **превышает предоставленные органу местного самоуправления полномочия и нарушает принцип свободы договора.** Статьей 421 ГК РФ установлено, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Контроль за использованием средств на выполнение капитального ремонта характерен для бюджетной сферы. В случае передачи имущества в аренду иным лицам, арендатор поддерживает имущество в исправном состоянии, производит за

свой текущий ремонт и несет расходы на содержание имущества, посредством средств из собственных источников.

Отсутствие в конкурсной документации четких требований к объему, перечню, качеству и срокам выполнения ремонтных работ в отношении муниципального электросетевого имущества города Боготол в совокупности с одновременным внесением в проект договора аренды условия о ежегодном направлении арендодателем арендатору уведомления о сумме капитального ремонта и об объеме, материалах и технологии осуществления ремонта, об обязанности арендатора по предоставлению программы капитального ремонта на утверждение арендодателю, обязанности арендатора по согласованию изменений объемов и видов работ выше 10 % от стоимости работ с арендодателем и отраслевым органом администрации города Боготол в сфере ЖКХ противоречит пункту 37 Правил и является, по сути, **требованием к участнику.**

6. Пунктом 4.1.3 проекта договора аренды, включенного в состав конкурсной документации, арендодатель определяет организацию, осуществляющую технический надзор за проведением капитального ремонта арендованного имущества, а пунктом 4.4.12 на арендатора возложено обязательство по заключению договора на технический надзор с уполномоченной арендодателем организацией. При этом арендатор обязан согласовать договор с арендодателем и в последующем представлять документы, подтверждающие выполнение работ и осуществление надзора.

6.1. Исходя из смысла приведенных выше положений договора аренды, по результатам конкурса, объявленного администрацией города Боготол 17.02.2012 года, победитель конкурса должен заключить не один, а два самостоятельных договора: договор аренды электросетевого имущества, предназначенного для энергоснабжения потребителей города, и договор на оказание услуг по техническому надзору за проведением капитального ремонта. При этом конкурсная документация не содержит существенных условий договора на оказание услуг.

Представляется, что администрация города Боготола выходит за пределы осуществления гражданских прав, что прямо запрещено ст. 10 ГК РФ. Навязывая участнику конкурса на право заключения договора аренды имущества обязательное заключение договора на оказание услуг, более того – заключение договора с контрагентом и на условиях, согласованных администрацией города Боготол, **организатор торгов нарушает принцип свободы договора, а также, пользуясь властными полномочиями, нарушает принцип равенства сторон в гражданских правоотношениях.**

6.2. Кроме того, в соответствии с приложением 1 конкурсной документации в аренду передаются объекты электросетевого хозяйства, надзор за эксплуатацией, поддержанием надежного и безопасного функционирования которых осуществляется на федеральном уровне соответствующим органом власти и его территориальными подразделениями.

В соответствии с ч. 2 ст. 20 Закона об электроэнергетике в сфере электроэнергетики применяется федеральный государственный энергетический надзор, который включен в состав мер государственного регулирования безопасности в сфере энергетики.

Исходя из ч. 1 ст. 28 указанного закона, целями государственного регулирования безопасности в сфере электроэнергетики являются обеспечение ее надежного и безопасного функционирования и предотвращение возникновения аварийных ситуаций, связанных с эксплуатацией объектов электроэнергетики и энергетических установок потребителей электрической энергии.

Согласно ч. 1 ст. 29.1 под федеральным государственным энергетическим надзором понимаются деятельность уполномоченных федеральных органов исполнительной власти, направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений субъектами электроэнергетики требований надежности и безопасности в сфере электроэнергетики, посредством организации и проведения проверок, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений, привлечению нарушивших такие требования лиц к ответственности, и деятельность указанных уполномоченных органов по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния исполнения обязательных требований при осуществлении деятельности субъектами электроэнергетики.

Органом, осуществляющим энергетический надзор является Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору (далее - Ростехнадзор), что закреплено в Положении о службе, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 30.07.2004 № 401.

Таким образом, технический надзор включен в понятие энергетического надзора и осуществляется в порядке предусмотренном федеральным законодательством в результате систематических проверок Ростехнадзором деятельности субъектов электроэнергетики на объектах электросетевого хозяйства. Возложение арендодателем на арендатора обязательств по несению дополнительных затрат на привлечение сторонней организации для осуществления услуг по техническому надзору за проведением капитального ремонта, является необоснованным.

6.3. Организатор торгов также не учитывает, что правоотношения, возникающие в сфере электроэнергетики, подлежат государственному регулированию, что все расходы субъекта электроэнергетики должны быть обоснованными, поскольку в настоящее время используется система долгосрочного тарифного регулирования, направленная на привлечение инвестиций в строительство и модернизацию сетевой инфраструктуры и стимулирование эффективности расходов сетевых организаций, - метод RAB (регулирование тарифов с применением метода доходности инвестированного капитала). Данная система необходима для привлечения масштабных инвестиций в распределительные сети при одновременном недопущении резкого роста тарифов на услуги сетевых компаний.

Согласно Методическим указаниям по регулированию тарифов с применением метода доходности инвестированного капитала, утвержденным Приказом ФСТ от 26.06.2008 № 231-э, тариф в методике RAB складывается из трех компонентов: во-первых, средств на покрытие операционных затрат компании, во-вторых, средств на возврат акционерного и заемного капитала и, в-третьих, средств

на выплату процентов по займам. Метод должен обеспечить ситуацию, когда в долгосрочной перспективе тариф снижается в силу следующих обстоятельств:

- сокращения операционных затрат, так как регулятор спустя пять лет уменьшает их нормативный уровень на величину сэкономленных расходов;
- удешевления привлекаемого капитала, поскольку при долгосрочности условий тарифообразования и ежегодной индексации с учетом макроэкономических факторов снижаются инвестиционные риски.

Пунктом 19 Методических рекомендаций предусмотрено, что экономия операционных расходов возникает в случае, если фактические операционные расходы за прошедший финансовый год выросли на меньшую величину, чем это было предусмотрено регулирующими органами. При достижении экономии операционных расходов необходимая валовая выручка не пересматривается, что обеспечивает регулируемой организации получение выгоды от экономии операционных расходов до конца долгосрочного периода регулирования. Для сохранения за регулируемой организацией выгоды от экономии расходов на протяжении пяти лет после ее достижения базовый уровень операционных расходов, устанавливаемый на очередной долгосрочный период регулирования, увеличивается на величину экономии операционных расходов.

В соответствии с пунктом 7 Правил долгосрочные параметры регулирования, в число которых входит базовый уровень операционных расходов, устанавливаются перед началом долгосрочного периода и не меняются.

Таким образом, возложение обязательства по несению необоснованных затрат арендатором – победителем конкурса на право заключения договора аренды электросетевого имущества, приведет к увеличению его операционных затрат и неполучению выгоды от экономии расходов до конца долгосрочного периода, что будет ущемлять интересы хозяйствующего субъекта и может препятствовать снижению тарифа в соответствии с федеральной стратегией развития распределительных сетей.

Представляется, что действия администрации города Боготол Красноярского края, направленные на возложение на арендатора обязанности по заключению дополнительного договора на оказание услуг по техническому надзору с третьим лицом, не соответствуют целям проведения и предмету конкурса на право заключения договора аренды электросетевого имущества, а также ведут к необоснованному препятствованию деятельности хозяйствующего субъекта – победителя конкурса, что запрещено ст. 15 Закона о защите конкуренции.

6.4. Руководствуясь ст. 4 от 17.08.1995 № 147 «О естественных монополиях» услуги по передаче электрической энергии входят в сферу деятельности субъектов естественных монополий.

Исходя из смысла Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в целях эффективного использования денежных средств, в том числе субъектами естественных монополий в сфере электроснабжения, а также предотвращения иных злоупотреблений, законодателем установлен порядок выбора контрагента договора через закупку товаров, работ, услуг. В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевым и экономически эффективным расходованием денежных средств и необходимостью реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Закупочную деятельность заказчика регулирует Положение о закупке, утверждаемое в хозяйственном обществе советом директоров.

При таких обстоятельствах, условие проекта договора аренды о заключении арендатором муниципального электросетевого имущества договора на технический надзор с организацией, уполномоченной арендодателем, является невыполнимым для субъекта естественной монополии, поскольку заключение договора предусмотрено не посредством закупки.

ОАО «МРСК Сибири» полагает, что включение указанного условия в проект договора аренды сужает круг лиц, которые могут принять участие в конкурсе на право аренды муниципального электросетевого имущества города Боготол, и необоснованно препятствует осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами. Тем самым организатор конкурса нарушает пункт 17 Правил, утвержденных Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67, а также ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

7. В соответствии с пунктом 47 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67, любое заинтересованное лицо вправе направить в письменной форме организатору конкурса запрос о разъяснении положений конкурсной документации.

Реализуя указанное право, филиалом ОАО «МРСК Сибири» - «Красноярскэнерго» в адрес организатора конкурса направлено письмо о разъяснении конкурсной документации (исх. от 22.02.2012 № 1.3/01.2/1966-исх). Указанное письмо направлено посредством факсимильной связи в приемную главы города по телефону: 8 (39157) 2-54-64. Адресатом письмо зарегистрировано за входящим № 599 от 22.02.2012.

В течение двух рабочих дней с даты поступления запроса организатор конкурса обязан направить в письменной форме разъяснения положений конкурсной документации.

По состоянию на 28 февраля 2012 года (то есть через 2 рабочих дня с даты поступления обращения) разъяснения положений конкурсной документации в адрес филиала не поступили. По сведениям, полученным от исполнителя 01.03.2012 в телефонном режиме, разъяснения не подготовлены. На официальном сайте www.torgi.gov.ru разъяснения также размещены не были.

02.03.2012 администрация города Боготол представила ответ на обращение филиала посредством факсимильной связи (исх. от 02.03.2012 № 708), однако в письме содержатся разъяснения не всех положений конкурсной документации, отраженных в письменном запросе филиала.

Таким образом, ОАО «МРСК Сибири» полагает, что организатор конкурса:

- 1) неверно толкует целевое назначение передаваемого имущества;

2) подменяет понятие объектов электросетевого хозяйства понятием «система коммунальной инфраструктуры» при включении в проект договора условий о присоединении потребителей (пункт 4.3.1);

3) неверно структурирует субъекты розничного рынка электроэнергии в части различий между территориальной сетевой организацией и энергосбытовой организацией, что повлекло возложение обязательств по работе с абонентами (Раздел 9), нарушающее запрет о недопустимости совмещения деятельности по передаче и купле-продаже электрической энергии;

4) превышает полномочия, предоставленные органу местного самоуправления и включает в договор условия, направленные на регулирование тарифа за передачу электроэнергии (пункт 9.6);

5) включает в проект договора аренды условия о порядке согласования, разработки, утверждения и контроля за исполнением инвестиционной программы арендатора, противоречащие действующему законодательству (пункты 4.1.2, 4.4.9, 4.4.15, раздел 7);

6) нарушает принцип свободы договора, включая в договор условия о проведении арендатором капитального ремонта, уже регулируемые действующим законодательством (пункты 4.1.4, 4.2.4, 4.3.4, 4.4.11, 5.4);

7) неправомерно предписывает заключить договор на оказание услуг по техническому надзору в рамках конкурса на право заключения договора аренды (пункты 4.1.3, 4.4.12);

8) нарушил сроки и порядок предоставления разъяснений положений конкурсной документации.

Полагаем, что указанные действия можно расценивать как необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, что запрещено ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Проект договора аренды, являющийся неотъемлемым приложением конкурсной документации, не соответствует части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, Правилам, утвержденным Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67, и не соответствует цели организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды муниципального имущества, а именно – обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении муниципального имущества.

Действия администрации города Боготол Красноярского края, выразившиеся в нарушении порядка организации и проведения торгов на право заключения договора аренды муниципальных объектов электросетевого хозяйства города, ведут к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и ущемляют права ОАО «МРСК Сибири» как субъекта хозяйственных отношений, намеренного принять участие в торгах и заключить договор аренды.

Руководствуясь вышеизложенным, ОАО «МРСК Сибири» полагает, что администрация города Боготол Красноярского края своими действиями нарушила пункт 2 части 1 статьи 15, часть 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также пункт 37 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров

доверительного управления, иных договоров, предусматривающих переход **прав** в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67.

Руководствуясь статьями 15, 17.1, 18.1, пп «д» и «ж» ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, ОАО «МРСК Сибири» просит:

- приостановить открытый конкурс на право аренды муниципальных объектов электросетевого хозяйства города Боготол Красноярского края до рассмотрения жалобы по существу;

- признать администрацию города Боготол Красноярского края нарушившей статью 15, части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также пункт 37 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС от 10.02.2010 № 67;

- провести проверку и вынести в отношении администрации города Боготол Красноярского края предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем внесения соответствующих изменений в конкурсную документацию и проект договора аренды муниципального электросетевого имущества города Боготол, а также о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства;

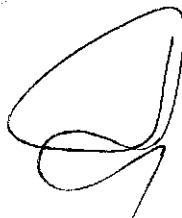
- провести проверку и вынести в отношении администрации города Боготол Красноярского края предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в части срока и порядка предоставления разъяснений положений конкурсной документации.

Адрес для почтовой корреспонденции: 660049, г. Красноярск, пр. Мира, 10, конт. тел. 256-56-48, факс 256-56-48, адрес электронной почты: sokolova_ep@kr.mrsks.ru.

- Приложение: 1. конкурсная документация (включая проект договора) на 50 л. в 1 экз.;
2. перечень имущества на 5 л. в 1 экз.;
3. копия письма от 22.02.2012 № 1.3/01.2/1966-исх на 3 л. в 1 экз.;
4. отчет факса на 1 л. в 1 экз.;
5. копия письма от 02.03.2012 № 708 на 2 л. в 1 экз.;
6. копия доверенности на 3 л. в 1 экз.;
- Всего: на 64 листах.

Представитель по
доверенности

Соколова Е.П.
(391) 256-56-48



А.А. Дроздова