

## РЕШЕНИЕ

по делу №10-01-15/17-03/458

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 28 октября 2010 года

В полном объеме решение изготовлено 13 ноября 2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Бурба В.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Снедкова И.Ю. - заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Ячменева О.И. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

Иванов И.П. - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти.

с участием:

Клочкова Юрия Викторовича, Главы Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области, удостоверение №10 от 21 октября 2009 г.;

в присутствии:

Колесовой Людмилы Викторовны, представителя муниципального предприятия «ЖКУ»;

рассмотрев дело №10-01-15/17-03/458 по признакам нарушения Администрацией Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (адрес: 403013, Волгоградская область, Городищенский район, п.Областной с/х опытной станции, ул.Центральная,11) части 1 статьи 15 и части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 10-01-15/17-03/458 возбуждено Приказом УФАС по Волгоградской области от 07.10.2010 №378 в результате обнаружения признаков нарушения антимонопольного законодательства в материалах, полученных от Администрации Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (п.3 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения обращения Управления по региональным тарифам Администрации Волгоградской области и информации, полученной от Администрации Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (далее - Администрация) Волгоградским УФАС установлено, что 16 апреля 2010 года Администрацией объявлен конкурс на право заключения договоров аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (извещение опубликовано в газете «Междуречье» №41-42 от 16.04.2010) (далее - Конкурс). Конкурс был признан не состоявшимся в виду поступления одной заявки, договор б/н о передаче в аренду муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения от 31.05.2010 заключен с единственным участником МП «ЖКУ».

В конкурсной документации, утвержденной Главой Новожиженского сельского поселения, установлены требования к участникам конкурса, в том числе, наличие

доли выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50% и наличие в Уставе участника открытого конкурса видов деятельности, связанных с оказанием коммунальных услуг. Включение в конкурсную документацию требований к участникам конкурса, не предусмотренных федеральными законами или иными нормативными правовыми актами запрещено ч.2 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно устным объяснениям Главы Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области Конкурс проведен в соответствии с Положением о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения, утвержденным Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29 (в ред. Решения Новожиженского Совета депутатов от 30.07.2008 №39). При этом положения Приказа ФАС РФ от 10.02.2010 N 67 "О порядке проведения конкурсов или аукционов на право 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса" при разработке и проведении Конкурса Администрацией не применялись.

Исследовав имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с 02 июля 2008 года заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением случаев, перечисленных в п.п.1-13 ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального закона № 173-ФЗ от 23.07.2009). При этом порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом (ч.5. ст.17.1 Закона о защите конкуренции).

Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 установлен Порядок проведения конкурсов или аукционов на право 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, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путём проведения торгов в форме конкурса" (далее – Порядок). Конкурсная документация открытого конкурса по определению организации коммунального комплекса на право заключения договора аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения, утвержденная Главой Новожиженского сельского поселения (далее - Конкурсная документация), разработана в соответствии с Положением о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения,

утвержденным Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29 (в ред. Решения Новожиженского Совета депутатов от 30.07.2008 №39).

1. В соответствии с пунктом 1.2.2 Конкурсной документации участником конкурса может быть только юридическое лицо.

В соответствии с частью 1 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, в открытом конкурсе может участвовать любое лицо.

Пунктом 17 Порядка предусмотрено, что участником конкурса может быть, в том числе, индивидуальный предприниматель.

Кроме того, согласно Конкурсной документации, участник конкурса должен соответствовать следующим требованиям (п.1.2.3 Конкурсной документации):

- являться исполнителем жилищно-коммунальных услуг с долей выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50%.

- наличие в Уставе Участника конкурса следующих видов деятельности: оказание коммунальных услуг (поставка коммунальных ресурсов) юридическим и физическим лицам, оказание услуг по водоснабжению (забор воды из открытых и подземных источников, ее очистка, транспортировка, реализация); оказание услуг по водоотведению (сбор, транспортировка, очистка, выпуск), производство, поставка тепловой энергии и реализации тепловой энергии юридическим и физическим лицам, получение (покупка) тепловой, электрической энергии и газа у их производителей, деятельность по эксплуатации тепловых, водопроводных и канализационных сетей.

В соответствии с п.37 Порядка не допускается включение в конкурсную документацию требований к участнику конкурса о наличии у участника конкурса опыта работы.

Таким образом, требование п.1.2.3 Конкурсной документации о доле выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50% предполагает не только наличие опыта работы в сфере оказания жилищно-коммунальных услуг, но и обязательное занятие этим видом деятельности в предыдущем году.

В соответствии со статьей 49 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещает не предусмотренные федеральными законами или иными нормативно-правовыми актами ограничения доступа к участию в торгах.

Данные требования, установленные конкурсной документацией, создают препятствия для входа на рынки услуг по теплоснабжению, водоснабжению, водоотведению, вывозу бытовых отходов, ограничивают доступ к участию в конкурсе на право заключения договоров аренды имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района коммерческим организациям, имеющим желание стать участниками данных товарных рынков, участвовать в открытом конкурсе, которые согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» признаются хозяйствующими

субъектами, но у которых отсутствует опыт работы в данной сфере и в Уставе которых отсутствуют вышеуказанные виды деятельности.

2. Согласно Извещению объекты коммунальной инфраструктуры - системы инженерно-технического обеспечения и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты водо-, теплоснабжения, водоотведения, вывоза бытовых отходов, находящихся в муниципальной собственности Новожиженского сельского поселения выставляются на участие в конкурсе одним лотом, что противоречит целям антимонопольного законодательства, указанным в части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции, а именно - защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. Так как проведение конкурса на право заключения договора аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры единым лотом снижает эффективность функционирования рынков водоснабжения, водоотведения, теплоснабжения и вывоза бытовых отходов, которые, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», являются различными товарными рынками, создает барьеры входа на указанные товарные рынки для тех хозяйствующих субъектов, которые не являются, либо не заинтересованы стать участниками всех рассматриваемых товарных рынков одновременно, что ограничивает их доступ к участию в конкурсе и противоречит требованиям части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. В соответствии с пунктом 5.2.4 Конкурсной документации для определения лучших условий заключения договора аренды муниципального имущества и предоставления жилищно-коммунальных услуг, конкурсная комиссия должна оценивать и сопоставлять заявки по следующим критериям:

- показатели качества обслуживания жилищного фонда и оказания коммунальных услуг;
- затраты на оказание жилищно-коммунальных услуг;
- плановая себестоимость жилищно-коммунальных услуг.

При этом в конкурсной документации не указывается на то, каким образом оценивается каждый критерий конкурсной заявки, каким образом проводится сопоставление этих критериев, и какой из них имеет преобладающее значение. Таким образом, оценка критериев, предусмотренных конкурсной документацией носит скорее субъективный характер и не нацелена на выявление лучших условий заключения договора аренды.

Пунктом 77 Порядка перечислен исчерпывающий перечень критериев оценки заявок на участие в конкурсе. Критерии, указанные в Конкурсной документации, данным перечнем не предусмотрены.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, запрещается осуществлять действия (бездействие) которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции если организаторами торгов являются органы местного самоуправления запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Таким образом, организатор торгов - Администрация Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района, которая согласно Уставу Новожиженского сельского поселения, является органом местного самоуправления, предъявляя незаконные требования к участникам Конкурса, лишает отдельных потенциальных претендентов возможности допуска к участию в Конкурсе, а значит, и возможность получить положительный результат в конкурсе, что противоречит части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, и проводит к

ограничению конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать факт нарушения Администрацией Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области ч. 1 ст. 15 и ч.2 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося ограничении доступа на участие в торгах, не предусмотренного федеральными законами и иными нормативно-правовыми актами, путем исключения из состава участников конкурса индивидуальных предпринимателей; включения в конкурсную документацию требования к участникам Конкурса о наличии у участника доли выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50% и наличии в Уставе участника открытого конкурса видов деятельности, связанных с оказанием коммунальных услуг.

2. Выдать Администрации Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области для исполнения предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства посредством осуществления действий, направленных на обеспечение конкуренции при проведении конкурса на право заключения договоров аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области в соответствии с действующим антимонопольным законодательством.