

29.07.2015г.

г. Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена «22» июля 2015г.

Полный текст решения изготовлен «29» июля 2015г.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председатель Комиссии: /...../; члены Комиссии: /...../; /...../;

при участии представителей ответчика по доверенности – муниципального казенного учреждения «Администрация Чунского МО» /...../; /...../;

при участии представителей заинтересованного лица по доверенности – ООО «Центральная котельная» /...../;

рассмотрев дело № 217 от 19.06.2015г., возбужденное в отношении администрации Чунского муниципального образования по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий – **проведение открытого конкурса на техническое обслуживание и эксплуатация водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации в нарушение порядка заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не соответствующее цели его проведения, не позволяющее обеспечить доступность сведений о торгах, доступ к участию в торгах потенциально заинтересованным лицам, что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в р.п. Чунский**, в частности к уменьшению потенциальных участников торгов желающих получить права владения и пользования объектами коммунальной инфраструктуры для осуществления предпринимательской деятельности,

установила:

Приказом № 217 от 19.06.2015г., в связи с обнаружением антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Чунского муниципального образования по признакам нарушения ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий – **проведение открытого конкурса на техническое обслуживание и эксплуатация водозабора,**

канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации в нарушение порядка заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не соответствующее цели его проведения, не позволяющее обеспечить доступность сведений о торгах, доступ к участию в торгах потенциально заинтересованным лицам, что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в р.п. Чунский, в частности к уменьшению потенциальных участников торгов желающих получить права владения и пользования объектами коммунальной инфраструктуры для осуществления предпринимательской деятельности.

Определением № 1032 от 19.06.2015г. рассмотрение дела № 217 назначено на 22 июля 2015г. на 14 ч. 00 мин.

Из представленных письменных и устных пояснений представителя ответчика нарушение со стороны МКУ «Администрация Чунского МО» отсутствует, ввиду следующего.

Письмом УФАС по Иркутской области № 4830 от 31.05.2012г. были даны разъяснения о возможности включения в один лот имущество при проведении конкурса на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации на территории р.п. Чунский.

Также разъяснено о возможности передачи прав владения или пользования муниципальным имуществом в порядке предусмотренным п. 10 ч. 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем запрет установленный статьей 17 Закона о защите конкуренции при проведении указанного конкурса нарушен не был.

Представитель заинтересованного лица доводы ответчика поддержал, в письменных пояснениях указал, что действия администрации соответствуют антимонопольному законодательству, поскольку конкурс был проведен в соответствии с положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», ООО «Центральная котельная» признана победителем указанного конкурса, по результатам которого был заключен муниципальный контракт.

Комиссия, оценив доказательства и доводы ответчика и заинтересованного лица, приходит к следующим выводам.

По муниципальному контракту /...../ на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, канализации р.п. Чунский от 28.08.2012 г.(Протокол результата рассмотрения заявок открытого конкурса № /...../г.) ООО «Центральная котельная» приняло на себя обязательства на оказание услуг по техническому обслуживанию и эксплуатации водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации р.п. Чунский.

В соответствии с пунктом 5.1. раздела 5 «Цена договора» цену настоящего договора составляют денежные средства, полученные «Исполнителем» в виде платы потребителей за коммунальные услуги, средств, получаемых в порядке, установленном администрацией Иркутской области, на возмещение расходов в связи с предоставлением мер социальной поддержки по оплате ЖКУ.

К муниципальному контракту /...../ на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации р.п. Чунского между МКУ «Администрация Чунского муниципального образования» и ООО «Центральная котельная» заключено дополнительное соглашение /...../ об обязанности Исполнителя проводить капитальные ремонтные работы эксплуатируемого имущества по согласованию с Заказчиком. Указанным дополнительным соглашением условие об изменении цены контракта не вносилось.

Для применения к правоотношениям, связанным с выполнением работ для государственных или муниципальных нужд, норм Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» необходимо **наличие у субъекта, размещающего заказ, функций государственного или муниципального заказчика**, действующего от имени соответствующего публичного образования, а также **принятие в установленном порядке лимитов бюджетных обязательств для оплаты денежных средств по заключенному в результате размещения заказа государственному (муниципальному) контракту.**

Кроме того, муниципальный контракт мог быть заключен только на 2012 год, поскольку бюджет Чунского муниципального образования утверждается ежегодно, на соответствующий финансовый год.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области приходит к выводу, что привлечение на конкурсной основе юридического лица ООО «Центральная котельная» администрацией Чунского муниципального образования для технического обслуживания и эксплуатации водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения с заключением соответствующего договора по своей природе не является размещением заказа путем проведения конкурса на оказание услуг для государственных или муниципальных нужд за счет средств бюджета муниципального образования, так как осуществляется за счет средств самих граждан. Предусмотренная возможность компенсации убытков, связанных с оказанием коммунальных услуг с применением установленных тарифов и льгот, не однозначна размещению заказа на выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, или ином гражданско-правовом договоре.

Муниципальный контракт, исходя из положений [статьи 526](#) Гражданского кодекса РФ, статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации, статьи 1, части 2 статьи 3, статьи 5 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», ничтожен в силу [статьи 168](#) Гражданского кодекса РФ, и не может быть оценен как муниципальный контракт, а равно и соглашение, не может являться дополнением к муниципальному контракту.

Довод ответчика о том, что конкурс на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации на территории р.п. Чунский проводился администрацией в соответствии с разъяснениями антимонопольного органа изложенными в письме /...../, несостоятелен, ввиду следующего.

В указанном письме даны разъяснения о возможности включения в один лот имущества при проведении конкурса, предусматривающего передачу прав владения и пользования соответствующим имуществом.

Правилами 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 установлен запрет на включение в состав одного лота технологически и функционально не связанного муниципального имущества предназначенного для электроснабжения, теплоснабжения, газоснабжения, а также водоснабжения и водоотведения при разработке документации об аукционе или конкурсе, однако с учетом особенности прокладки сетей инженерно-технического обеспечения в вечномёрзлом грунте, включение в состав одного лота технологически и функционально не связанного соответствующего муниципального имущества представилось возможным.

Необходимо отметить, что по своей сути указанный акт носит информационно-разъяснительный, рекомендательный характер, направлен на предупреждение нарушений антимонопольного законодательства, и не может расцениваться как акт согласующий те или иные действия органа власти.

Иной подход нивелирует положения, закрепляющие за антимонопольным органом функции осуществления государственного контроля при проведении торгов в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Кроме того, конкурсной документацией по проведению открытого конкурса на право заключения муниципального контракта на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации р.п. Чунский не было предусмотрено предоставление прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества для целей исполнения этого муниципального контракта, как то установлено пунктом 10 частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Фактически, имущество - водозабор, канализационные очистные сооружения, сети теплоснабжения, водоснабжения, канализации р.п. Чунский, предназначенное для оказания соответствующих коммунальных услуг, переданы администрацией Чунского МО ООО «Центральная котельная» в пользование (эксплуатацию), что также подтверждается положениями пункта 3.3 муниципального контракта /...../ на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, канализации р.п. Чунский /...../.

Поскольку, имущество - водозабор, канализационные очистные сооружения, сети теплоснабжения, водоснабжения, канализации р.п. Чунский, предназначенное для

оказания соответствующих коммунальных услуг, переданы администрацией Чунского МО ООО «Центральная котельная» на правах владения и пользования, постольку администрации Чунского МО торги на права владения и пользования водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации в р.п. Чунский надлежало проводить в соответствии с порядком заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества, установленного ч. 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (ред. от 06.12.2011).

Частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции (ред. от 06.12.2011) установлено, что [порядок](#) проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1](#) и [3](#) настоящей статьи, и [перечень](#) видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Во исполнение статьи 17.1 Закона о защите конкуренции (ред. от 06.12.2011) Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (ред. от 30.03.2012) утвержден Порядок 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, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

Частью 6 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции (ред. от 06.12.2011) определено, что с 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в [частях 1](#) и [3](#) настоящей статьи, размещается на официальном [сайте](#) Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт торгов).

В соответствии с [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 28.09.2010 № 767 «Об определении официального сайта Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и определении уполномоченного на его ведение федерального органа исполнительной власти» таким сайтом является сайт torgi.gov.ru.

Размещение в сети «Интернет» по адресу www.zakupki.gov.ru. извещения о проведении открытого конкурса, не соответствующему адресу www.torgi.gov.ru, установленному [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 28.09.2010 № 767 «Об определении официального сайта Российской Федерации в сети «Интернет» привело к ограничению заявок от претендентов на участие в конкурсе, и позволяет сделать вывод о непроведении конкурса предусматривающего переход прав владения и пользования указанным муниципальным имуществом вообще.

Таким образом, в действиях администрации Чунского муниципального образования усматриваются признаки нарушения порядка проведения торгов на право заключения договора аренды муниципального имущества: предъявление требований к участникам конкурсов или аукционов, установления условий

допуска к участию в конкурсе или аукционе, информационное обеспечение конкурсов или аукционов, размещение извещения о проведении конкурса, оформления конкурсной документации, порядок предоставления конкурсной документации, порядок подачи заявок на участие в конкурсе, порядок вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам, порядок рассмотрения заявок на участие в конкурсе, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, порядок заключения договора по результатам проведения конкурса.

Размещение информации о проведении конкурсов и аукционов на право заключения договоров в ином порядке, чем установленном законодательством для проведения торгов по передаче прав владения и (или) пользования является нарушением Правил, Закона о защите конкуренции, **поскольку приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в р.п. Чунский**, в частности к уменьшению потенциальных участников торгов желающих получить права владения и пользования объектами коммунальной инфраструктуры для осуществления предпринимательской деятельности.

Довод ответчика о том, что информационное сообщение было опубликовано в местном периодическом-печатном издании (газете), не может свидетельствовать о том, что органом власти исполнено требование об информационном обеспечении торгов по передаче прав владения и (или) пользования, поскольку тираж местной газеты не позволяет обеспечить доступность сведений о торгах потенциально заинтересованным лицам осуществляющим свою деятельность не только на территории Иркутской области, но и других субъектов РФ, а наоборот позволило местной организации (ООО «Центральная котельная») получить информацию о проводимых торгах и принять в последующем участие в указанном конкурсе.

Публичные торги в форме конкурса проведены в ином порядке, чем установленном законодательством для проведения торгов по передаче прав владения и (или) пользования, договор заключен с лицом, не предложившим в ходе торгов наилучшие условия исполнения договора, данные нарушения являются существенными и не могли не повлиять на результат торгов, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке (опубликование в источнике, известном лицу, потенциально заинтересованному в приобретении имущества на правах владения и (или) пользования для осуществления предпринимательской деятельности) могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем, следствием чего ограничивается доступ в отношении имущества другим хозяйствующим субъектам для осуществления предпринимательской деятельности.

Рынок оказания коммунальных услуг является конкурентным поскольку законодательством не установлено иное.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса

предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Ввиду изложенного действия Администрации Чунского муниципального образования, выразившиеся в проведении в 2012 году открытого конкурса на техническое обслуживание и эксплуатация водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации в нарушение порядка заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не соответствующее цели его проведения, не позволяющее обеспечить доступность сведений о торгах, доступ к участию в торгах потенциально заинтересованным лицам, привели или могли привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в р.п. Чунский, в частности к уменьшению потенциальных участников торгов желающих получить права владения и пользования объектами коммунальной инфраструктуры для осуществления предпринимательской деятельности.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Чунского муниципального образования нарушившей ч.1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ, в связи с осуществлением действий – **проведение открытого конкурса на техническое обслуживание и эксплуатация водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, водоснабжения, канализации в нарушение порядка заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, не соответствующее цели его проведения, не позволяющее обеспечить доступность сведений о торгах, доступ к участию в торгах потенциально заинтересованным лицам, что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг теплоснабжению, водоснабжению и водоотведению в р.п. Чунский**, в частности к уменьшению потенциальных участников торгов желающих получить права владения и пользования объектами коммунальной инфраструктуры для осуществления предпринимательской деятельности.
2. Администрации Чунского муниципального образования выдать предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», в срок до 31.12.2015г., а именно: осуществить передачу прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, являющихся предметом муниципального контракта № 3-ОК на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, канализации р.п. Чунский от 28.08.2012 г.), с соблюдением порядка предусмотренного действующим

законодательством.

3. Копию решения и предписания направить в адрес администрации Чунского муниципального образования.

5. Копию решения направить в адрес ООО «Центральная котельная».

Председатель Комиссии /...../

Члены Комиссии /...../

/...../

Решение и предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 198

07.2015г.

г. Иркутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председатель Комиссии – /...../; члены Комиссии: /...../; /...../, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения № 365 от 29.07.2015г. по делу № 217 о признании нарушения администрацией Чунского муниципального образования ч. 1 ст. 17

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации Чунского прекратить нарушение ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции», в срок до 31.12.2015г., а именно: осуществить передачу прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества (объектов теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения, являющихся предметом муниципального контракта № /...../ на техническое обслуживание и эксплуатацию водозабора, канализационных очистных сооружений, сетей теплоснабжения, канализации р.п. Чунский /...../), с соблюдением порядка, предусмотренного действующим законодательством.

2. О выполнении настоящего Предписания в срок до 31.12.2015г. проинформировать Иркутское УФАС России не позднее 10 рабочих дней с момента размещения извещения о проведении торгов, с приложением подтверждающих документов.

Председатель Комиссии /...../

Члены Комиссии: /...../

/...../

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

