

Резолютивная часть решения оглашена 01 июля 2011г.

В полном объеме решение изготовлено 15 июля 2011г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, рассмотрев дело № 64-3/04-2011 по признакам нарушения администрацией г. Тулы (300041,г. Тула, пр.Ленина,д.2) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела послужило заявление ООО «Сервис Плюс» о нарушении администрацией г. Тулы антимонопольного законодательства при переходе на финансирование городских территорий в виде субсидий.

В ходе рассмотрения настоящего дела было установлено следующее:

Администрацией г. Тула было принято постановление от 13.11.2010 г. № 3463 «О закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Спецавтохозяйство» и МУП «Комбинат благоустройства города» муниципального имущества и признании утратившим силу пунктов 1,2 постановления главы администрации города Тулы от 08.10.2008 №3907» (далее - Постановление № 3463), а так же распоряжение администрации г Тулы от 08.11.2010г. № 1/122-р «о мероприятиях по переходу на финансирование содержания городских территорий в виде субсидий».

Данное Постановление предусматривало закрепление за МУП «Комбинат благоустройства города» и МУП «Спецавтохозяйство» на праве хозяйственного ведения муниципального имущества (согласно приложениям 1-23 к данному постановлению), а именно:

- проезжие части магистральных улиц Привокзального, Советского и Центрального районов г. Тулы, закрепляемых за МУП «Спецавтохозяйство»;
- проезжие части второстепенных улиц Привокзального, Советского и Центрального районов г. Тулы, закрепляемых за МУП «Спецавтохозяйство»;
- проезжие части магистральных улиц Пролетарского и зареченского районов г. Тулы, закрепляемых за МУП «Комбинат благоустройства города»,
- проезжие части второстепенных улиц Пролетарского и Зареченского районов г. Тулы, закрепляемых за МУП «комбинат благоустройства города»;

В соответствии со ст.16 Федерального закона РФ от 06.10.2003 №131 «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ» **к вопросам местного значения городского округа** относятся, в том числе:

- дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, а так же осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации;

- организация благоустройства и озеленения территории городского округа, использования, охраны, защиты, воспроизводства городских лесов, лесов особо охраняемых природных территорий, расположенных в границах городского округа ;

- формирование, утверждение, исполнение бюджета городского округа и контроль за исполнением данного бюджета.

Ч.2 ст.3 Федерального закона от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», предусматривает, что **под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах и услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков.**

Таким образом, **выполнение работ по содержанию дорог в г.Туле является муниципальной нуждой.**

Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 94 – ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» **предусматривает единственный способ финансирования** для обеспечения потребностей муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения – **размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг** для государственных или муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений.

До момента принятия постановления главы администрации г. Тулы от 13.11.2010 № 3463 выделение финансирования на выполнение работ по содержанию дорог в г. Туле осуществлялось в рамках размещения заказа для муниципальных нужд, по результатам которых победителями определялись различные организации.

В рамках исполнения постановления № 3463 МУП «Спецавтохозяйство» 9 далее МУП «САХ») и МУП «комбинат благоустройства города», на которые возложены обязанность по содержанию автомобильных дорог города, выполняют такие работы как механизированную уборку и мойку улиц/дорожного полотна, сбор и вывоз с них мусора и др., а администрация г.Тулы в свою очередь субсидирует (т.е. оплачивает) расходы МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» , понесенных в связи с выполнением данных работ. МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» ежедневно предоставляют информацию по уборке за предыдущий день структурному подразделению администрации г. Тулы, т.е. сдает результаты работы.

Таким образом, если соотнести положения статьи 702 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее- ГК РФ),предусматривающей, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а

заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его, и предметы ранее заключенных муниципальных контрактов на выполнение работ по содержанию дорог г.Тулы(идентичные работам, выполняемым МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» по постановлению №3463),то можно сделать вывод, что между администрацией г. Тулы, МУП «Комбинат благоустройства города» и МУП «САХ» возникли фактические договорные отношения, ранее являвшиеся предметом муниципального заказа.

Таким образом, передача дорог в ведение МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» дала возможность не обличать возникшие между администрацией г. Тулы, МУП «Комбинат благоустройства» и МУП «САХ» договорные отношения в легальную форму договора, заключенного в письменной форме, а следовательно, сделало возможным избежать проведения процедуры торгов, что привело к выделению денежных средств конкретным юридическим лицам – МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» в обход процедуры, установленной Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

В соответствии со ст. 50 ГК РФ, коммерческие организации – это юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Ч.2 ст. 50 Гражданского Кодекса Российской Федерации определяет, что юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

В соответствии с часть 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарным предприятием признается **коммерческая организация**, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» осуществляют деятельность, приносящую им доход(в том числе, по коду ОКВЭД 90.03 – уборка территории), а следовательно являются хозяйствующими субъектами (пункт 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции») и полноправными участниками по содержанию и уборке территории.

Настоящее дело было возбуждено по заявлению ООО «Сервис Плюс», которое ранее участвовало в торгах, проводимых администрацией г. Тулы, предметом которых было право на заключение договора по содержанию городских территорий, и становилось их победителем.

В настоящее время Общество также готово участвовать в торгах и выполнять соответствующие виды работ.

Таким образом, наделение постановлением №3463 МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» исключительным правом выполнять данные виды работ ущемляет интересы потенциальных участников (в том числе, ООО «Сервис Плюс») торгов на право заключения муниципальных контрактов на выполнение работ по содержанию дорог и иных сопутствующих работ и

ограничивает конкуренцию на данном товарном рынке (код ОКВЭД 90.03).

В рамках реализации постановления №3463 администрацией г. Тулы , МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» было заключено Соглашение о предоставлении в 2011 году муниципальным предприятиям субсидии на возмещение затрат по содержанию объектов благоустройства в городе Туле ,которое предусматривает, что **размер выделяемой субсидии соответствует себестоимости выполненных работ по обслуживанию (содержанию)переданного имущества , субсидия выделяется ежемесячно.**

То есть МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города», хотя и не получают прибыли, но и не могут получить убытки от данных видов деятельности, как другие участники рынка: например, в случае выполнения работ по муниципальному контракту с уже определенной ценой и многократным увеличением объема кратности и выпадения снега, что может многократно увеличить число выездов уборочной техники в день, что в цену данного контракта не заложено.

МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» уже изначально застрахованы от данных обстоятельств, которые неоднократно меняются в течение года (например, цена на топливо), т.к. все понесенные убытки, независимо от увеличения объема работ, иных экономических составляющих (цен на топливо, увеличение фонда оплаты труда в связи с оплатой дополнительного рабочего времени и т.д.) будут компенсированы посредством субсидии по факту возникновения затраты.

Таким образом, в условиях рынка, когда все его участники вынуждены искать заказчиков, изыскивать средства и способы для увеличения рентабельности работ с целью минимизации издержек (и следовательно и убытков), МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» являются единственными организациями, выполняющими работы по содержанию дорог на принципе полной самокупаемости, что в силу пункта 20 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является муниципальной преференцией (то есть предоставлением органом местного самоуправления- администрацией г. Тулы, отдельным хозяйствующим субъектам – МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем предоставления имущественных льгот).

При этом, указанная преференция была предоставлена в нарушение порядка, установленного антимонопольным законодательством.

Также Комиссия считает необходимым указать, что материалами, представленными администрацией города Тулы, а так же ее структурными подразделениями подтверждается, что ранее по результатам заключенных муниципальных контрактов на механизированную уборку дорог Пролетарского и Зареченского районов г. Тулы за I квартал 2010 года было затрачено **16 036 664** рублей, а Советского, Привокзального и Центрального районов г.Тулы – **32 668 265** рублей.

МУП «комбинат благоустройства города» в рамках постановления № 3463за

содержание дорог за I квартал 2011 года было перечислено **25 467 000** рублей. МУП «Спецавтохозяйство» в рамках постановления № 3463 за содержание дорог за I квартал 2011 года было перечислено **35 883 200** рублей.

Подтверждением того, что МУП «Спецавтохозяйство» оказывает услуги, выполняет работы по ценам выше средних рыночных, может так же служить и то что, в настоящее время с данной организацией по вышеуказанному основанию ОАО «УК г. Тулы» расторгло договор на дератизацию,, хотя ранее (до появления иных хозяйствующих субъектов на товарном рынке по оказанию услуг по дератизации) данные работы выполнялись МУП «Спецавтохозяйство».

Часть 1 статья 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает, что федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, наделение постановлением № 3463 МУП «САХ» и МУП «Комбинат благоустройства города» исключительным правом выполнять работы по содержанию дорог конкретных хозяйствующих субъектов – МУП «Комбинат благоустройства города» и МУП «Спецавтохозяйство» нарушает часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей органам местного самоуправления принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В настоящее время решением Арбитражного суда Тульской области от 19.04.2011 по делу № А68-544/11 постановление от 13.11.2010 г. № 3463 «О закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Спецавтохозяйство» и МУП «Комбинат благоустройства города» муниципального имущества и признании утратившим силу пунктов 1, 2 постановления главы администрации города Тулы от 08.10.2008 № 3907» и распоряжение администрации г. Тулы от 08.11.2010г. № 1/122-р «О мероприятиях по переходу на финансирование содержания городских территорий в виде субсидий» отменено.

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»

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию г. Тулы нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части издания постановления от 13.11.2010 г. №3463 «О закреплении на праве хозяйственного ведения за МУП «Спецавтохозяйство» и МУП «Комбинат благоустройства города» муниципального имущества и признании утратившим силу пунктов 1,2 постановления главы администрации города Тулы от 08.10.2008 №3907», что привело к наделению исключительным правом выполнять работы по содержанию

дорог и иные сопутствующие работы – МУП «Спецавтохозяйство» и МУП «Комбинат благоустройства города», что ущемляет интересы потенциальных участников торгов на право заключения муниципальных контрактов на выполнение данных работ и ограничению доступа на данный товарный рынок.

2. Выдать администрации г. Тулы предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем проведения торгов на право заключения договоров об организации уборки и благоустройства городских территорий города Тулы.

3. передать материалы дела № 64-3/04-2011 о нарушении антимонопольного законодательства должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях, для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении главы администрации г. Тулы .

4. Оснований для принятия иных мер в отношении администрации г. Тулы по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не имеется.

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