

РЕШЕНИЕ
по делу №А-15/18-10

Резолютивная часть оглашена 19.05.2010

Решение в полном объеме изготовлено 28.05.2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Женетль А.Ш.– заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Управления).

Члены Комиссии:

Точив Б.Б.– начальник отдела Управления;

Псеуш М.Х.– главный специалист-эксперт Управления;

Рыбина А.Т.– ведущий специалист-эксперт Управления;

Вдовина О.Ю.- ведущий специалист-эксперт Управления,

в присутствии: директора Муниципального предприятия Шовгеновского района «Жилкомсервис» <...>

рассмотрев дело №А-15/18-10 по признакам нарушения МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» пункта 2 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления государственного контроля за действиями субъектов естественных монополий по отбору финансовых организаций для оказания финансовых услуг, предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея была запрошена информация у субъектов естественных монополий о соблюдении ими требований отбора финансовых организаций путем проведения открытых конкурсов или открытых аукционов.

В ходе проведения анализа представленной информации Адыгейским УФАС России было установлено, что МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» (385400, Шовгеновский район, а.Хакуринохабль, ул. Шовгенова,2) был заключен с Акционерным коммерческим Сберегательным банком Российской Федерации Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г., пункт 7.3. части 7 которого содержит условия: «Если не позднее, чем за 10 дней до истечения срока действия настоящего Договора ни одна из Сторон письменно не заявит о его расторжении, Договор автоматически пролонгируется на каждый следующий срок» и Дополнительное соглашение от 26.09.2005г. к договору №243 от 05.02.2004г. об открытии банковского счета (в валюте Российской Федерации), пункт 7.3. части 7 которого содержит условия: «Настоящее Дополнительное соглашение является неотъемлемой частью Договора банковского счета в валюте Российской Федерации №243 от 05.02.04г., и во всем, что прямо не определено условиями настоящего Дополнительного соглашения действуют нормы указанного договора банковского счета».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Статьей 4 Закона о

естественных монополиях определены сферы деятельности субъектов естественных монополий (услуги по передаче тепловой энергии).

На основании экспертизы и решения правления Региональной энергетической комиссии – департамента цен и тарифов Краснодарского края Приказом от 06.12.2007г. №96/2007-т МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» установлены тарифы на тепловую энергию (производство, передача и сбыт).

Основным видом деятельности МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» является передача тепловой энергии. Таким образом, МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» осуществляет естественно-монопольный вид деятельности и является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 18 введенного в действие с 26 октября 2006 года Закона о защите конкуренции, Федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, субъекты естественных монополий осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд для оказания финансовых услуг, в том числе услуг по открытию и ведению банковских счетов (пункт 2).

Указанной нормой права, которая носит специальный характер, закреплена прямая обязанность субъектов естественной монополии проводить открытые конкурсы (аукционы) по отбору финансовых организаций для оказания услуг финансового характера 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» (Далее - Закона о размещении заказа) для оказания поименованных в указанной статье финансовых услуг. При этом названная статья не содержит условий, соблюдение которых будет являться основанием для заключения таких договоров без проведения соответствующих конкурсов или аукционов.

Указанная норма не включает субъекты естественных монополий в круг лиц, являющихся государственными и муниципальными заказчиками, установленный статьей 4 Закона о размещении заказа, а лишь устанавливает, что субъекты естественной монополии должны осуществлять отбор финансовых организаций для оказания финансовых услуг путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями данного закона. Порядок проведения открытого конкурса или открытого аукциона определен статьями 20-41 Закона о размещении заказа.

Следовательно, МП Шовгеновского района «Жилкомсервис», являясь субъектом естественной монополии, обязано соблюдать требования пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции.

МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» заключило Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г. до вступления в силу Закона о защите конкуренции.

По возможности продления ранее действующих договоров или заключения дополнительных соглашений законодательно закреплено следующее.

Согласно пункту 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Следовательно, при наличии у субъекта, указанного в статье 18 ФЗ «О защите конкуренции», на момент вступления в силу Закона о защите конкуренции

договоров на оказание финансовых услуг, заключенных ранее, в том числе продленных, такие договоры признаются действующими до определенного в них момента окончания исполнения сторонами обязательства.

По истечении срока действия указанных договоров и при наличии необходимости субъекты, указанные в статье 18 ФЗ «О защите конкуренции», должны осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или аукциона.

С момента вступления в силу ФЗ «О защите конкуренции» заключение указанных договоров (продление ранее заключенных договоров) без предшествующего этому отбора финансовых организаций в соответствии с требованиями статьи 18 Закона о защите конкуренции расценивается как нарушение антимонопольного законодательства (письмо ФАС России от 21.02.2007 N ИА/2168 «О разъяснении применения части 1 статьи 18 Федерального закона «О защите конкуренции»). На основании вышеизложенного, действия МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» по пролонгации Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г. без проведения торгов после вступления в силу Закона о защите конкуренции (после 26.10.2006), нарушают пункт 2 части 1 статьи 18 вышеуказанного закона. Последний срок, на который он мог быть законно пролонгирован, истек 05.02.2007г. После указанной даты пролонгация МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» данного договора без соблюдения требований пункт 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции является незаконной.

В ходе рассмотрения данного дела директор Муниципального предприятия Шовгеновского района «Жилкомсервис» <...> признал факт нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в пролонгации после вступления в силу Закона о защите конкуренции (после 26.10.2006) Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г. без осуществления отбора финансовой организации путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд для оказания финансовой услуги по открытию банковского счета.

2. Выдать МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу №А-15/18-10

28 мая 2010 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Женетль А.Ш. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Управление).

Члены Комиссии:

Точив Б.Б. – начальник отдела Управления;

Псеуш М.Х. – главный специалист-эксперт Управления;

Рыбина А.Т. – ведущий специалист-эксперт Управления;

Вдовина О.Ю. - ведущий специалист-эксперт Управления.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 28 мая 2010 г. по делу №А-15/18-10 о нарушении Муниципальным предприятием Шовгеновского района «Жилкомсервис» пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» не позднее истечения срока действия Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г. прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции, выразившееся в пролонгации Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г. после вступления в силу Закона о защите конкуренции, без проведения открытых конкурсов, открытых аукционов.

2. МП Шовгеновского района «Жилкомсервис» не позднее истечения срока действия Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №243 от 05.02.2004г. осуществить отбор финансовой организации для предоставления услуги по открытию и ведению банковских счетов путем проведения открытых конкурсов, открытых аукционов в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 05.02.2011г. направив в адрес Адыгейского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

- извещение о проведении торгов;
- протоколы, составленные в ходе размещения заказа.