

## РЕШЕНИЕ № 28

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей Совета депутатов сельского поселения «Поселок Шумный», Администрации сельского поселения «Поселок Шумный», МУП «Энергетик», рассмотрев дело № 8-01/101 по признакам нарушения Советом депутатов сельского поселения «Поселок Шумный», администрацией сельского поселения «Поселок Шумный» Вяземского муниципального района Хабаровского края ст. 15, ст. 20 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Хабаровским УФАС России в рамках осуществления контроля соблюдения антимонопольного законодательства установлено, что администрацией сельского поселения «Поселок Шумный» (далее – Администрация) на основании решения Совета депутатов сельского поселения «Поселок Шумный» (далее – Совет депутатов) от 26.09.2008 № 104-а, муниципальному унитарному предприятию «Энергетик» (далее - МУП «Энергетик») по договору безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 передано недвижимое муниципальное имущество (объекты электроснабжения). Указанный договор заключен без проведения публичных процедур, а также без получения предусмотренного антимонопольным законодательством предварительного письменного согласия антимонопольного органа на передачу такого имущества.

При рассмотрении дела представитель ответчиков пояснил следующее.

Советом депутатов принято решение о передаче в безвозмездное пользование муниципального имущества МУП «Энергетик». На основании этого Администрацией с МУП «Энергетик» заключен договор безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э для обеспечения населения поселения электроснабжением. Администрация не знала о необходимости направления в антимонопольный орган ходатайства о даче согласия на предоставление муниципальной помощи, в связи с отсутствием специалиста по антимонопольному законодательству. На данный момент Администрацией проводится конкурс на право заключения договора аренды муниципального имущества (объекты электроснабжения).

Представитель МУП «Энергетик» пояснил, что предприятие обслуживает только два поселения, где электроснабжение поступает от дизель-генераторов. Другие предприятия обслуживанием этого оборудования не занимаются.

МУП «Энергетик» планирует принять участие в конкурсе на право заключения договора аренды муниципального имущества, проводимом Администрацией.

Дополнительных документов в заседание Комиссии представлено не было.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, изучив материалы дела, заслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В соответствии с учредительными документами МУП «Энергетик» является предприятием, созданным, в том числе для осуществления деятельности, приносящей ему прибыль (п. 2.1. Устава), следовательно, в понятии п.5 ст. 4 Закона

о защите конкуренции данное предприятие является хозяйствующим субъектом.

Согласно ст. 4 Закона о защите конкуренции:

- товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

- хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В соответствии с п. 31 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке проведения анализа, утвержденного Приказом ФАС России от 25.04.2006 № 108 (далее Порядок проведения анализа) в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рассматриваемом рынке, могут быть включены:

а) физические и юридические лица, которые в течение краткосрочного периода (не более года) могут при обычных условиях оборота, отсутствии нарушений законодательства Российской Федерации и без дополнительных издержек издержки окупаются в течение года при уровне цен, отличающемся не более чем на 10 процентов от сложившейся средневзвешенной рыночной цены) войти на данный товарный рынок (далее - потенциальные продавцы);

б) продавцы товаров, взаимозаменяемых с данным товаром по производству.

Таким образом, на рынке жилищно-коммунальных услуг потенциально может осуществлять деятельность любой хозяйствующий субъект, имеющий желание и возможность (при отсутствии барьеров входа на рынок) осуществлять данные виды услуг.

В соответствии с п. 20 ст. 4 Закона о конкуренции, предоставление органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями преимущества, которое обеспечивает отдельным хозяйствующим субъектам по сравнению с другими участниками рынка (потенциальными участниками рынка) более выгодные условия деятельности на соответствующем товарном рынке, путем передачи имущества и (или) иных объектов гражданских прав, является муниципальной помощью, при этом данная норма не содержит исключений по видам и составу объектов гражданских прав, передача которых признается муниципальной помощью.

Ч. 2 ст. 19 Закона о защите конкуренции установлено, что не является муниципальной помощью:

- предоставление преимуществ в результате определенных федеральными законами действий уполномоченного органа на основании вступившего в законную силу решения суда, по результатам торгов или иным способом, определенным законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд;

- закрепление государственного или муниципального имущества за хозяйствующими субъектами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;

- передача, выделение распределение государственного или муниципального

имущества отдельным лицам в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, военных действий и проведения контртеррористических операций;

- предусмотренное законом субъекта Российской Федерации о бюджете на соответствующий финансовый год или нормативным правовым актом представительного органа местного самоуправления о бюджете на соответствующий финансовый год предоставление денежных средств (бюджетного кредита, субсидии, субвенции, бюджетных инвестиций) из бюджета субъекта Российской Федерации на соответствующий год, местного бюджета на соответствующий год лицу, которое обратилось с просьбой о предоставлении денежных средств и соответствует установленному в указанном законе или нормативном акте требованию к виду деятельности получателя и месту её осуществления получателем.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» под вопросами местного значения понимаются вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией Российской Федерации и данным Федеральным законом осуществляется населением и (или) органами местного самоуправления самостоятельно.

П. 4 ч.1 ст.14 названного закона организация в границах поселения электроснабжения отнесена к вопросам местного значения поселения.

С целью организации в границах поселения электроснабжения решением Совета депутатов от 26.09.2008 № 104-а МУП «Энергетик» в безвозмездное пользование передано муниципальное имущество. На основании этого решения Администрацией с МУП «Энергетик» заключен договор безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э, что в понятии п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции является муниципальной помощью, подлежащей контролю в порядке, установленном главой 5 данного закона.

Согласно ст. 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами, при этом осуществление прав владения, пользования, распоряжения муниципальным имуществом в первую очередь должно основываться на требованиях законодательства, в том числе антимонопольного.

Согласно ч. 1 ст. 20 Закона о защите конкуренции муниципальная помощь предоставляется с предварительного письменного согласия антимонопольного органа, за исключением случаев, если муниципальная помощь предоставляется в соответствии с федеральным законом; в соответствии с законом субъекта Российской Федерации о бюджете на соответствующий финансовый год; в соответствии с нормативным правовым актом представительного органа местного самоуправления о бюджете на соответствующий финансовый год; за счёт резервного фонда органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации; за счёт резервного фонда органа местного самоуправления.

Ч. 2 ст. 20 Закона о защите конкуренции установлено, что орган местного

самоуправления, имеющий намерение предоставить муниципальную помощь, направляет в антимонопольный орган ходатайство о даче письменного согласия на предоставление такой помощи.

Таким образом, Законом о защите конкуренции установлено, что передача муниципального имущества органом местного самоуправления хозяйствующему субъекту возможна посредством трех основных способов:

1. через решение представительного органа власти (решение о бюджете);
2. через торги (в соответствии с действующим законодательством);
3. через согласование с антимонопольным органом (в соответствии с главой 5 Закона о защите конкуренции).

Все три способа исключают единоличное принятие решения, в той или иной степени являются публичными и конкурентными.

Установленный порядок предоставления муниципальной помощи направлен на обеспечение контроля состояния конкурентной среды и последствий передачи органами местного самоуправления имущества и иных объектов гражданских прав хозяйствующим субъектам для состояния конкурентной среды соответствующего товарного рынка.

Учитывая, что передача хозяйствующему субъекту прав на имущество обусловлена проведением торгов на право заключения соответствующего договора, либо предоставлением муниципальной помощи, в установленном законом порядке, Администрация, в зависимости от выбранного способа передачи такого имущества, должна была соблюсти определенные процедуры (согласование муниципальной помощи, проведение торгов).

Передача прав пользования муниципальным имуществом по вышеуказанному договору Администрацией осуществлена в целях, не предусмотренных ч. 1 ст. 19 Закона о защите конкуренции, вышеуказанные действия Администрации также не подпадают под действия, указанные в ч. 2 ст. 19 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Совета депутатов, выразившиеся в принятии решения от 26.09.2008 № 104-а о передаче МУП «Энергетик» в безвозмездное пользование муниципального имущества, действия Администрации, в части заключения с МУП «Энергетик» договора безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э (передача в пользование муниципального имущества), в целях не соответствующих ст.19 Закона о защите конкуренции, а также без получения предварительного письменного согласия антимонопольного органа на предоставление названному хозяйствующему субъекту муниципальной помощи, являются нарушением установленного порядка предоставления муниципальной помощи, предусмотренного ст. 20 Закона о защите конкуренции.

Помимо этого, решение Совета депутатов от 26.09.2008 № 104-а о передаче МУП «Энергетик» в безвозмездное пользование муниципального имущества в приоритетном порядке ограничило (исключило) возможность доступа хозяйствующих субъектов, осуществляющих (имеющих возможность осуществлять) аналогичную с названным хозяйствующим субъектом деятельность, на рассматриваемый товарный рынок.

Ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на принятие органами местного самоуправления актов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, поименованное решение Совета депутатов нарушает ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, 02.07.2008 вступил в действие Федеральный закон от 30.06.2008 № 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской

Федерации» (далее – Закон № 108), в соответствии с которым в Закон о защите конкуренции внесена статья 17.1 «Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества».

В соответствии с указанной статьей заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением законодательно установленных случаев. Передача объектов муниципальной собственности в арендное пользование муниципального унитарного предприятия без проведения торгов к законодательно установленным исключениям не относится.

Заключение после 02.07.2008 договоров передачи имущества без проведения конкурса или аукциона является нарушением требований, предусмотренных ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Администрации, в части заключения с МУП «Энергетик» договора безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э без проведения торгов на право его заключения, являются нарушением ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В заседании комиссии установлено, что Администрацией объявлен конкурс на право заключения договора пользования объектами электроснабжения, являющимися муниципальной собственностью.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать решение Совета депутатов сельского поселения «Поселок Шумный» от 26.09.2008 №104-а, в части передачи в безвозмездное пользование муниципального имущества МУП «Энергетик», противоречащим ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать действия Совета депутатов сельского поселения «Поселок Шумный», в части нарушения порядка предоставления муниципальной помощи при принятии решения от 26.09.2008 №104-а о передаче в безвозмездное пользование муниципального имущества МУП «Энергетик», нарушением ст. 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать Совету депутатов сельского поселения «Поселок Шумный» предписание об отмене акта, нарушающего антимонопольное законодательство, и о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Признать действия администрации сельского поселения «Поселок Шумный», в части заключения с МУП «Энергетик» договора безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э без проведения торгов на право его заключения, а также без получения предварительного письменного согласия антимонопольного органа на предоставление названному хозяйствующему субъекту муниципальной помощи, нарушением ст.ст. 17.1, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

5. Выдать администрации сельского поселения «Поселок Шумный» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

6. Предложить администрации сельского поселения «Поселок Шумный» рассмотреть возможность расторжения договора безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э, заключенного с МУП «Энергетик», о чем письменно уведомить Хабаровское УФАС России, с приложением

подтверждающих документов, в срок до 15.07.2009 г.

В случае непоступления в Хабаровское УФАС России названных документов, обратиться в Арбитражный суд Хабаровского края с иском о признании договора безвозмездного пользования имуществом от 06.10.2008 № 02-Э недействительным.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

### **ПРЕДПИСАНИЕ №24**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь частью 1 статьи 21, 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 от 18.06.2009 № 28 по делу № 8-01/101 о нарушении Советом депутатов сельского поселения «Поселок Шумный» Вяземского муниципального района Хабаровского края (682962, пос. Шумный, ул. Центральная, 3) ч. 1 ст. 15, ст. 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ**

1. Совету депутатов сельского поселения «Поселок Шумный» Вяземского муниципального района прекратить нарушение ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с целью чего отменить решение от 26.09.2008 № 104-а, в части передачи МУП «Энергетик» в безвозмездное пользование муниципального имущества.

2. Совету депутатов сельского поселения «Поселок Шумный» Вяземского муниципального района прекратить нарушение ст. 20 Закона о защите конкуренции, с целью чего впредь при принятии решений о передаче в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности, в том числе при продлении (переоформлении) договорных отношений, соблюдать требования, установленные антимонопольным законодательством.

3. В срок до 15.07.2009 письменно сообщить в Хабаровское УФАС России об исполнении настоящего предписания с приложением копий документов, подтверждающих его исполнение.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

### **ПРЕДПИСАНИЕ №25**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь частью 1 статьи 21, 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 от 18.06.2009 № 28 по делу № 8-01/101 о нарушении администрацией сельского поселения «Поселок Шумный» Вяземского муниципального района Хабаровского края (682962, пос. Шумный, ул. Центральная, 3) статей 17.1, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

## **ПРЕДПИСЫВАЕТ**

1. Администрации сельского поселения «Поселок Шумный» прекратить нарушение ст.ст. 17.1, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с целью чего впредь при передаче в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности, в том числе при продлении (переоформлении) договорных отношений, соблюдать требования, установленные антимонопольным законодательством.

2. В срок до 15.07.2009 сообщить в Хабаровское УФАС России о решении, принятом в целях исполнения п.1 настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.