

РЕШЕНИЕ
по делу №А-12/18-10

Резолютивная часть оглашена 21.05.2010

Решение в полном объеме изготовлено 31.05.2010

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

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

Члены Комиссии:

Точиев 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: главного инженера МП ЖКХ «Красногвардейское» <...>

рассмотрев дело №А-12/18-10 по признакам нарушения МП ЖКХ «Красногвардейское» 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 ЖКХ «Красногвардейское» (385300, Красногвардейский район, с.Красногвардейское, ул.Кооперативная, 75) был заключен с АКБ «Галабанк» Договор банковского счета от 25.04.2008г. №15/08. Срок действия Договора 1 год.

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 заключения экспертизы и решения правления Региональной энергетической комиссии – департамента цен и тарифов Краснодарского края Приказом от 11.12.2007г. №97/2007-т МП ЖКХ «Красногвардейское» установлены экономически обоснованные тарифы на тепловую энергию (производство, передача и сбыт).

Основным видом деятельности МП ЖКХ «Красногвардейское» является передача тепловой энергии.

Таким образом, МП ЖКХ «Красногвардейское» 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 банковского счета (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.

На основании вышеизложенного, МП ЖКХ «Красногвардейское», являясь субъектом естественной монополии, обязано соблюдать требования пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции.

Пункт 7.2 части 7 Договора 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».

По возможности продления ранее действующих договоров 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 (в том числе, если до 26.10.2006г. действие договора было продлено сторонами на один год и более).

Статьей 18 Закона о защите конкуренции установлено, что субъекты естественных монополий должны осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или аукциона в соответствии с Законом о

размещении заказа путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона.

Пролонгация подобных договоров невозможна, так как это будет являться отбором финансовой организации для оказания финансовых услуг на новый срок без проведения открытого конкурса или открытого аукциона. По окончании определенного в договоре срока субъекту естественной монополии необходимо осуществлять отбор финансовых организации для оказания финансовых услуг путем проведения открытого конкурса или открытого 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 ЖКХ «Красногвардейское» по пролонгации Договора банковского счета от 25.04.2008г. №15/08 без проведения торгов после вступления в силу Закона о защите конкуренции (после 26.10.2006), нарушают пункт 2 части 1 статьи 18 вышеуказанного закона.

МП ЖКХ «Красногвардейское» своим письмом от 11.05.2010 №109 поясняет, что предприятие создано по решению администрации Красногвардейского района в целях решения социальных задач и обеспечения населения Красногвардейского района коммунальными услугами. Согласно Устава, который утвержден Постановлением главы Красногвардейского района, предприятие действует на принципах хозяйственного расчета, является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, расчетный счет в банке и круглую печать.

По мнению, МП ЖКХ «Красногвардейское», в условиях хозрасчета предприятие при заключении договоров с банками или страховой компанией пользуется правом свободного выбора.

Комиссией было разъяснено, что часть 1 статьи 18 Закона о конкуренции устанавливает обязанность субъектов естественных монополий осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями Закона о размещении заказов для оказания перечисленных в данной статье финансовых услуг.

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 ЖКХ «Красногвардейское» нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении Договора банковского счета от 25.04.2008г. №15/08 без осуществления отбора финансовой организации путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона.

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу №А-12/18-10

31 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 – Управления).

Члены Комиссии:

Точиев 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 31 мая 2010 г. по делу №А-12/18-10 о нарушении МП ЖКХ «Красногвардейское» пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МП ЖКХ «Красногвардейское» прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении Договора банковского счета от 25.04.2008г. №15/08 без проведения открытого конкурса или открытого аукциона.

2. МП ЖКХ «Красногвардейское» осуществить отбор финансовой организации для предоставления услуги по открытию банковского счета путем проведения открытого конкурса, открытого аукциона 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 25.04.2011г. направив в адрес Адыгейского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

- извещение о проведении открытого конкурса/аукциона;
- протоколы, составленные в ходе размещения заказа.