

РЕШЕНИЕ

19.12.2012 г.

г. Анадырь

Резолютивная часть решения объявлена 14.12.2012 г.

Полный текст решения изготовлен 19.12.2012 г.

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (...) (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 16/04–01/12 по признакам нарушения Муниципальным предприятием городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство» (далее – Предприятие, МП «ГКХ»), ИНН 8709007875, находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 45 и Обществом с ограниченной ответственностью «Аква» (далее – Общество, ООО «Аква»), ИНН 8709014216, находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 47, кв. 7, требований, установленных статьей 11 «Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), при участии:

Представителей ответчика МП «ГКХ»:

- (...), по доверенности № 08-05/4197, выданной 19.10.2012г.;
- (...), по доверенности № 01-01/4740, выданной 12.12.2012г.;

Представителя ответчика ООО «Аква»:

- (...), по доверенности № 2, выданной 19.10.2012г.;

Представителей заявителя:

- (...), по доверенности ООО «Строймонтаж-сервис», выданной 01.11.2012г.;
- (...), по доверенности ООО «Строймонтаж-сервис», выданной 20.11.2012г.;

Представителей заинтересованного лица:

- (...), по доверенности от 14.12.2012г. № 05-36/38;
- (...), по доверенности от 14.12.2012г. № 05-36/38,

УСТАНОВИЛА:

В Чукотское УФАС России Федеральной антимонопольной службой 28.08.2012 г. направлено обращение Общества с ограниченной ответственностью «Строймонтаж-сервис» (далее – Заявитель), указывающее на признаки нарушения Администрацией городского округа Анадырь (далее – Администрация) и Обществом с ограниченной ответственностью «Аква» (далее – Общество) требований Закона № 94-ФЗ, выразившиеся в передаче полномочий Обществу по техническому обслуживанию водопроводных и канализационных сетей, а также, в нарушение приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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 перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» Администрацией заключен договор аренды муниципального имущества с ООО «Аква» без проведения процедуры торгов, что создает помехи Заявителю к доступу на рынок услуг коммунального хозяйства.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что полномочия Обществу по техническому обслуживанию водопроводных и канализационных сетей (далее – Договор техобслуживания) Администрацией не передавались, Договор техобслуживания, согласованный с Администрацией, и ряд договоров подряда на ремонт водопроводных и канализационных систем в г. Анадырь были заключены между Обществом и МП «ГКХ». Вопрос о передаче Администрацией в аренду Обществу муниципального недвижимого имущества на один месяц, при фактическом пользовании ООО «Аква» данным имуществом в течение трех месяцев, был предметом рассмотрения комиссией Чукотского УФАС России на основании поступившей го обращения другого заявителя.

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях МП «ГКХ» и ООО «Аква» нарушения требований антимонопольного законодательства, установленных пунктом 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Данный вывод Комиссии основан на следующем.

Общество образовано 25 мая 2012 года. Учредителем ООО «Аква» является начальник юридического отдела МП «ГКХ». В день регистрации Общества, т.е. 25 мая 2012 г., между МП «ГКХ» и ООО «Аква», не имеющим основных средств для осуществления работ (сварочный аппарат приобретен в конце сентября), был заключен договор на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования (водопроводных сетей, канализационных сетей, станции подъема), согласованный с Администрацией городского округа Анадырь. В последующем между ними были заключены договоры подряда без согласования с Администрацией: на ремонт общественных туалетов от 01.06.2012г. на сумму (...) руб., на замену системы канализационного хозяйства от 01.06.2012 г. на сумму (...) руб., от 18.06.2012г. на сумму (...) руб., от 20.08.2012г. на сумму (...) руб., от 03.09.2012г. на сумму (...) руб., от 14.09.2012г. на сумму (...) руб., на ремонт задвижек УТ-14/1; УТ-15/1 от 01.06.2012г. на сумму (...) руб., на ремонт системы холодного водоснабжения от 17.07.2012г. на сумму (...) руб., на ремонт пожарного гидранта от 05.06.2012г. на сумму (...) руб.

Таким образом, за 4 месяца, с момента образования ООО «Аква» до возбуждения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства, между Предприятием и Обществом заключено договоров: на замену системы канализационного хозяйства на общую сумму - (...) руб.; на ремонт системы холодного водоснабжения, пожарного гидранта и задвижек УТ-14/1; УТ-15/1 на сумму - (...) руб.; на техническое обслуживание водопроводно-канализационных сетей на сумму – (...) руб., на ремонт общественных туалетов на сумму - (...) руб.

На вопрос Комиссии из чего складывалась цена при заключении договоров на техобслуживание и ремонтные работы, Представителем Администрации были

даны пояснения, из которых следовало, что суммы денежных средств вычленились из тарифа, установленного Предприятию на водоснабжение и водоотведение Комитетом государственного регулирования цен и тарифов Чукотского автономного округа в соответствии с производственными программами на 2012 год.

Согласно информации, предоставленной Комитетом государственного регулирования цен и тарифов Чукотского автономного округа (исх. № 1100/02-13 от 27.11.2012г.) при расчете тарифа на водоотведение расходы, включаемые в расчет финансовых потребностей для реализации производственной программы Предприятия, учтены в полном объеме. В соответствии с разделом 2 Производственной программы МП «ГКХ» в сфере водоотведения, согласованной Постановлением Правления Комитета государственного регулирования цен и тарифов Чукотского автономного округа от 28.11.2011 № 13-к/5, на замену магистральных трубопроводов канализации согласованы финансовые потребности МП «ГКХ» в сумме – (...) руб., с Обществом заключены договоры на эти же цели на общую сумму – (...) руб.

В соответствии с Уставом муниципального предприятия городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство» (в новой редакции), утвержденным Постановлением Администрации городского округа Анадырь от 27.02.2012 г. № 124 (далее – Устав Предприятия) целями и предметом деятельности Предприятия является выполнение работ по производству, передаче и распределению питьевой воды..., обеспечению бесперебойной и качественной работы сетей ... водоснабжения...(пункт 2.1), для достижения указанных целей Предприятие осуществляет следующие виды деятельности: подготовка воды до соответствия СанПин 2.1.4.1074-01 «Вода питьевая» (пункт 2.2.1), распределение воды среди различных потребителей (пункт 2.2.2), сбор и отвод сточных вод (пункт 2.2.11). Согласно Выписке из ЕГРЮЛ от 17.09.2012 № 807 Предприятие осуществляет, в том числе такие виды деятельности: сбор и очистка воды -код ОКВЭД 41.00.1, распределение воды - код ОКВЭД 41.00.2, удаление и обработка сточных вод - код ОКВЭД 90.00.1.

В соответствии с пунктом 2.4 Устава общества с ограниченной ответственностью «Аква», утвержденного решением единственного участника ООО «Аква», предметом деятельности Общества являются: сбор, очистка и распределение воды; удаление сточных вод, отходов и аналогичная деятельность. Согласно Выписке из ЕГРЮЛ от 17.08.2012 № 728 видами экономической деятельности Общества, в том числе являются: сбор, очистка и распределение воды - код ОКВЭД 41.00; удаление сточных вод, отходов и аналогичная деятельность - код ОКВЭД 90.00.

Работы, в соответствии с Договором техобслуживания и договоров подряда на осуществление ремонта канализационных сетей, осуществляемые Обществом, как и основная деятельность Предприятия по водоснабжению и водоотведению, регламентированы Правилами технической эксплуатации систем и сооружений коммунального водоснабжения и канализации (МДК 3-02.2001), утвержденными приказом Госстроя РФ от 30 декабря 1999 г. № 168, в соответствии с пунктом 1.1.2 которых, правила распространяются на права и обязанности эксплуатационного персонала по содержанию, обеспечению рациональных режимов работы, приемке и вводу в эксплуатацию, контролю и учету, выполнению ремонтов и

ликвидации повреждений и аварий на сооружениях, оборудовании, устройствах и системах водоснабжения и водоотведения.

Проанализировав виды деятельности, осуществляемые Предприятием и Обществом в соответствии с Уставами и выписками из ЕГРЮЛ, а также фактическую деятельность, Комиссия пришла к выводу о том, что Предприятие и Общество, являясь коммерческими организациями, осуществляют деятельность на одном товарном рынке, следовательно, являются конкурентами и, на них распространяются запреты, налагаемые частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Комиссией не приняты доводы представителя Заявителя, о том, что МП «ГКХ», в целях оплаты за выполненные работы по договорам с Обществом, использовало денежные средства, предоставленные из бюджета городского округа Анадырь Предприятию в виде субсидии на компенсацию выпадающих доходов в связи с предоставлением услуг по холодному и горячему водоснабжению, водоотведению - в размере (...) руб. (согласно информации предоставленной Предприятием 08.11.2012 г. исх. № 08-05/4375), что по мнению Заявителя, является использованием муниципальных средств. Выпадающими доходами является разница между экономически обоснованными тарифами по предоставлению услуг холодного и горячего водоснабжения, водоотведения и тарифами, установленными для населения. Целью предоставления субсидии на компенсацию выпадающих доходов ставится погашение имеющейся разницы между экономически обоснованными тарифами и установленными Предприятию, в противном случае любое предприятие буде заведомо убыточным. В случае установления Предприятию экономически обоснованного тарифа, в предоставлении данной компенсации не будет необходимости. В связи с этим, Комиссия не рассматривала субсидию на компенсацию выпадающих доходов, как муниципальные средства, использование которых возможно в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Доводы директора Предприятия (исх. № 08-03/4189 от 18.10.2012г.) о том, что заключение Договора на техобслуживание между МП «ГКХ» и Обществом заключен в рамках своей правоспособности в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и статьей 421 ГК РФ и оплачивался за счет собственных средств, а также доводы представителей Предприятия в ходе заседания Комиссии, что МП «ГКХ» являясь коммерческой организацией в связи с чем, свободно в заключении договоров, Комиссией не приняты во внимание по следующим основаниям.

В соответствии с Положением о порядке управления муниципальными предприятиями муниципального образования город Анадырь, утвержденным постановлением Совета депутатов муниципального образования город Анадырь от 22.04.2004 г. № 49, «Имущество Предприятия является муниципальной собственностью муниципального образования город Анадырь и закрепляется за Предприятием на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Порядок и условия владения и распоряжения имуществом определяются действующим законодательством, Уставом предприятия, Договором о

пользовании муниципальным имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, заключаемым в обязательном порядке с Учредителем» (пункт 3.1).

В силу пункта 1.10 Устава Предприятия: «Предприятие самостоятельно осуществляет хозяйственную деятельность на основе переданного ему на праве хозяйственного ведения муниципального имущества. Осуществляя это право, Предприятие пользуется указанным имуществом с ограничениями, установленными законодательством и настоящим Уставом».

Ограничения, установленные Уставом Предприятия:

- имущество Предприятия является муниципальной собственностью и находится в хозяйственном ведении Предприятия, состоит из основных фондов и оборотных средств, отраженных на самостоятельном балансе (пункт 3.1);

- Предприятию установлено право распоряжаться самостоятельно только прибылью, оставшейся после уплаты налогов, других обязательных платежей и перечислений, в том числе в местный бюджет за пользование муниципальным имуществом (пункт 4.11).

Из представленной МП «ГКХ» информации (исх. № 08-03/4725 от 11.12.2012г.) следует, что резервы из чистой прибыли, предоставляющие право Предприятию самостоятельно распоряжаться денежными средствами, в соответствии с пунктом 4.11 Устава, не создавались, согласно бухгалтерским балансам убытки Предприятия составляют: за 2010 год -(...) млн. (...) тыс. руб., за 2011 год – (...) млн. (...) тыс. руб., за 9 месяцев 2012 года – (...) млн. (...) тыс. руб., что подтверждает отсутствие чистой прибыли, которой Предприятие имеет право распоряжаться самостоятельно.

Изучив представленные Предприятием и Администрацией документы и пояснения, Комиссия пришла к выводу, что оплата договоров, заключенных между Предприятием и Обществом, осуществлялась за счет оборотных средств, отраженных на самостоятельном балансе МП «ГКХ», что в соответствии с пунктом 3.1 Устава Предприятия является муниципальной собственностью, т.е. за счет средств городского округа Анадыр.

В силу пункта 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ) к вопросам местного значения городского округа относится организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом в пределах полномочий, установленных законодательством Российской Федерации. Следовательно, выполняемые ООО «Аква» работы по техническому обслуживанию и ремонту водоснабжения и водоотведения городского округа Анадыр, являются услугами, необходимыми для решения вопросов местного значения.

Согласно части 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 94-ФЗ) под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности

муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, 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.

Часть 1 статьи 54 Закона № 131-ФЗ устанавливает, что размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

На основании изложенного Комиссия сделала вывод, что договоры между МП «ГКХ» и ООО «Аква» без проведения торгов заключены в нарушение Закона № 94-ФЗ, результатом заключения которых явилось ограничение конкуренции на данном товарном рынке.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Представители Предприятия не смогли пояснить, какими критериями руководствовалось МП «ГКХ» при отборе ООО «Аква» для исполнения работ по заключенным договорам.

Подписание Предприятием и Обществом договора на техобслуживание, в день постановки ООО «Аква» на учет в налоговом органе, является подтверждением наличия, еще до создания Общества, соглашения в устной форме между ними, целью которого являлся раздел рынка услуг по содержанию и ремонту водопроводно-канализационного хозяйства города Анадырь по составу продавцов данных услуг, что привело к ограничению конкуренции на указанном товарном рынке. Общая сумма договоров подряда между Предприятием и Обществом, заключенных по собственной инициативе (без согласования с собственником имущества) и в нарушение антимонопольного законодательства, составила – (...) руб.

В силу пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Исследовав материалы дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу, что заключение Предприятием, без процедуры торгов, с ООО «Аква» Договора техобслуживания и договоров подряда на проведение ремонтных работ водопроводно-канализационного хозяйства является соглашением, содержащимся в нескольких документах (договорах), которое привело к разделу товарного рынка услуг по содержанию и ремонту водопроводно-канализационного хозяйства на территории города Анадырь по составу продавцов данных услуг, что запрещено пунктом 3 части 1 статьи 11

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 1 статьи 15, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения настоящего дела отсутствуют.
2. Признать действия Муниципального предприятия городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство» и Общества с ограниченной ответственностью «Аква» нарушающими антимонопольное законодательство, в части требований, установленных пунктом 3 части 1 статьи 11 «Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов» Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Признать наличие оснований для выдачи Муниципальному предприятию городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство» и Обществу с ограниченной ответственностью «Аква» предписаний на устранение допущенных нарушений антимонопольного законодательства.
4. Поскольку действия Муниципального предприятия городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство» и Общества с ограниченной ответственностью «Аква» содержат признаки состава правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, передать материалы дела должностному лицу для возбуждения административного производства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 18/04-01/12

19 декабря 2012 г.

г.

Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (...), на основании своего Решения от 18.12.2012 года по делу № 16/04-01/12 о нарушении Муниципальным предприятием городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство», находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 45 и Обществом с ограниченной ответственностью «Аква», находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 47, кв. 7, требований, установленных пунктом 3 части 1 статьи 11 «Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Обществу с ограниченной ответственностью «Аква», находящемуся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 47, кв. 7, в срок до 31 декабря 2012 г., прекратить участие в соглашении с Муниципальным предприятием городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство, в

нарушение требований пункта 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

- расторгнуть договор на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования от 25.05.2012 г.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 17/04-01/12

19 декабря 2012 г.

г.

Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (...), на основании своего Решения от 18.12.2012 года по делу № 16/04-01/12 о нарушении Муниципальным предприятием городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство», находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 45 и Обществом с ограниченной ответственностью «Аква», находящимся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 47, кв. 7, требований, установленных пунктом 3 части 1 статьи 11 «Запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов» Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Муниципальному предприятию городского округа Анадырь «Городское коммунальное хозяйство», находящемуся по адресу: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Ленина, д. 45, прекратить участие в соглашении с Обществом с ограниченной ответственностью «Аква», в нарушение требований пункта 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

1. В срок до 31 декабря 2012 года, расторгнуть договор на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования от 25.05.2012 г.
2. В срок до 31 января 2013 года, провести торги на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию водопроводно-канализационного оборудования.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.