

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – <...> членов Комиссии: <...>

в присутствии представителей отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства Администрации м/о г.Гай Оренбургской области (далее по тексту Отдел ЖКХ и КС администрации м/о г.Гай): начальника отдела ЖКХ и КС администрации г.Гая – <...> (удостоверение <...>); представителя Отдела ЖКХ и КС администрации м/о г.Гай - <...> (доверенность от <...>);

в присутствии представителей МУП жилищно-коммунального хозяйства г.Гая (далее по тексту МУП ЖКХ г.Гая): начальника юридического бюро МУП ЖКХ г.Гая – <...> (доверенность <...>), главного бухгалтера МУП ЖКХ г.Гая – <...> (доверенность <...>)

рассмотрев дело № 06-06-25/2012 по признакам нарушения Отделом ЖКХ и КС администрации м/о г.Гай ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции», и МУП ЖКХ г.Гая п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившемся в осуществлении согласованных действий, которые направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок по производству общестроительных работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) (соглашение о предоставлении субсидий, поступивших из областного бюджета бюджету м/о г.Гай на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населенных пунктов в 2012 году от 02.04.2012г.).

#### УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения комиссией Оренбургского УФАС дела №06-06-14/2012 по факту нарушения Отделом жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г.Гая (далее отдел ЖКХ и КС администрации г.Гая) ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и МУП жилищно-коммунального хозяйства г.Гая (МУП ЖКХ г.Гая) п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Оренбургским УФАС установлено следующее.

В ходе анализа представленных документов в действиях отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства Администрации м/о г.Гай Оренбургской области были усмотрены признаки нарушения ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции» и МУП жилищно-коммунального хозяйства г.Гая п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившемся в осуществлении согласованных действий, которые направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о

проведении торгов и на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок по производству общестроительных работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) (соглашение о предоставлении субсидий, поступивших из областного бюджета бюджету м/о г.Гай на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населенных пунктов в 2012 году от 02.04.2012г.).

Согласно ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно п.4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

Приказом Оренбургского УФАС России № 267 от 14.12.2012г. в отношении Отдела ЖКХ и КС администрации м/о г.Гай и МУП ЖКХ г.Гая было возбуждено дело № 06-06-25/2012.

Определением о назначении дела №06-06-25/2012 от 14.12.2012г. рассмотрение дела назначено на 17 января 2013г. на 11 часов 30 минут.

В ходе рассмотрения дела представитель Отдела ЖКХ и КС администрации м/о г.Гай нарушение не признал и пояснил, что *Дороги, указанные в приложении № 1 к Соглашению от 02 апреля 2012 г. «О предоставлении субсидий, поступивших из областного бюджета бюджету МО город Гай на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населенных пунктов в 2012 году», а именно капитальный ремонт малого проезда по проспекту Победы, капитальный ремонт дороги по улице Челябинская и капитальный ремонт дороги по пер. Октябрьский, принадлежат на праве собственности муниципальному образованию город Гай и переданы на праве хозяйственного ведения МУП ЖКХ города Гая.*

*В целях повышения качества дорожной сети на территории муниципального образования город Гай администрацией города Гая было выражено намерение осуществить бюджетные инвестиции в объекты муниципальной собственности, которое реализовалось путем принятия постановления администрации города Гая Оренбургской области от 31.10.2011 г. №14-ПА «Об утверждении целевой программы*

«Капитальный и текущий ремонт улично-дорожной сети в городе Гая на 2012-2014годы» (далее - Постановление).

При принятии администрацией города Гая Постановления было реализовано полномочие органов местного самоуправления, установленное в нормах статьи 79 Бюджетного кодекса РФ и п. 2 части 1 ст. 19 Федерального закона от 25 февраля 1999 г. № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» и выражающееся в праве органов местного самоуправления прямо участвовать в инвестиционной деятельности путем разработки, утверждения и финансирования инвестиционных проектов, осуществляемых муниципальными образованиями.

Так же были учтены положения статьи 1 Федерального закона об инвестиционной деятельности.

В соответствии с ч. 7 ст. 79 Бюджетного кодекса РФ законом о бюджете субъекта Российской Федерации может быть предусмотрено предоставление субсидий местным бюджетам на софинансирование объектов капитального строительства муниципальной собственности, бюджетные инвестиции в которые осуществляются из местных бюджетов.

В целях реализации обязанности, установленной в п. 3 Постановления, между отделом ЖКХ и КС и МУП ЖКХ города Гая было заключено соглашение от 02.04.2012 г., которое определило порядок расходования денежных средств муниципального бюджета, выделенных в форме субсидии на инвестирование в объекты капитального строительства муниципальной собственности, а также денежных средств, выделенных из областного бюджета на софинансирование объектов капитального строительства муниципальной собственности.

В соответствии с целевой программой «Капитальный и текущий ремонт улично-дорожной сети в городе Гая на 2012-2014годы», утвержденной Постановлением администрации, бюджетные инвестиции были запланированы на капитальный ремонт малого проезда по проспекту Победы, капитальный ремонт дороги по улице Челябинская и капитальный ремонт дороги по пер. Октябрьский. Таким образом, бюджетные инвестиции в соответствии с целевой программой осуществляются в то имущество, которое указано в соглашении от 02.04.2012 г.

Исполнение целевой программы МУП ЖКХ города Гая было реализовано путем заключения договоров подряда с индивидуальным предпринимателем Дроздовым М.Д., в порядке, предусмотренном положениями Федерального закона от 18.01.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а так же соглашения от 02.04.2012 г.

На основании изложенного действия отдела ЖКХ и КС по заключению Соглашения с МУП ЖКХ города Гая от 02.04.2012 г. реализованы в соответствии с нормами действующего законодательства Российской Федерации и не противоречащими ч. 1 ст. 15 и ст. 16 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ИП Дроздов М.Д. был выбран подрядчиком по выполнению капитального ремонта

дорог в рамках соглашения от 02.04.2012г. по устной договоренности. ИП Дроздов М.Д. предложил наименьшую сумму за выполнение указанных работ.

В ходе рассмотрения дела представители МУП ЖКХ г.Гая нарушение не признали и пояснили, что в соответствии с Федеральным законом от 14.11.2002 №161-ФЗ (ред. от 30.11.2011) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», собственник имущества унитарного предприятия в отношении унитарного предприятия:

- определяет цели, предмет, виды деятельности унитарного предприятия, (пп. 2 п.1);

- осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества пп. 11 п.1);

- дает согласие в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, на совершение крупных сделок, сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, и иных сделок (пп. 15 п.1).

Статьей 295 ГК РФ, так же предусмотрено, что собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества.

МУП ЖКХ города Гая считает, что денежные средства по указанному выше Соглашению и вложенные в имущество, находящееся в хозяйственном ведении МУП ЖКХ, увеличили их стоимость и по сути дела являются инвестициями, увеличивающими уставный капитал

Статья 14 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ (ред. от 30.11.2011) «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» предусмотрено, что:

1. Увеличение уставного фонда государственного или муниципального предприятия допускается только после его формирования в полном объеме, в том числе после передачи государственному или муниципальному предприятию недвижимого и иного имущества, предназначенного для закрепления за ним на праве хозяйственного ведения.

2. Увеличение уставного фонда государственного или муниципального предприятия может осуществляться за счет дополнительно передаваемого собственником имущества, а также доходов, полученных в результате деятельности такого предприятия.

3. Решение об увеличении уставного фонда государственного или муниципального предприятия может быть принято собственником его имущества только на основании данных утвержденной годовой бухгалтерской отчетности такого предприятия за истекший финансовый год.

Размер уставного фонда государственного или муниципального предприятия с учетом размера его резервного фонда не может превышать стоимость чистых активов такого предприятия.

4. Одновременно с принятием решения об увеличении уставного фонда государственного или муниципального предприятия собственник его имущества принимает решение о внесении соответствующих изменений в устав такого предприятия». Статьей 11 указанного выше закона, предусмотрено, что имущество унитарного предприятия формируется за счет: имущества, закрепленного за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества; доходов унитарного предприятия от его деятельности; иных не противоречащих законодательству источников.

Право на имущество, закрепляемое за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления собственником этого имущества, возникает с момента передачи такого имущества унитарному предприятию, если иное не предусмотрено федеральным законом или не установлено решением собственника о передаче имущества унитарному предприятию. В случае принятия решения собственником имущества об увеличении уставного капитала МУП ЖКХ, соответствующие изменения будут внесены в Устав после утверждения годовой бухгалтерской отчетности Предприятия в 2013г. В 2012г. и в настоящее время изменения в устав МУП ЖКХ г.Гая внесены не были.

Пунктом 4.3 Устава МУП ЖКХ предусмотрено, что Предприятие самостоятельно осуществляет, пользование, распоряжение имуществом и денежными средствами (в соответствии с целями своей деятельности).

МУП ЖКХ имеет право владеть и пользоваться переданным ему в хозяйственное ведение имуществом собственника.

Статьей 210 ГК РФ предусмотрено, что собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором, следовательно, МУП ЖКХ имеет право содержать и/или улучшать переданное ему собственником в хозяйственное ведение имущество за счет собственных средств и/или за счет средств собственника имущества.

В соответствии с ч.2.1. Устава - МУП ЖКХ является самостоятельным юридическим лицом, в соответствие действующего законодательства граждане и юридические лица, свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством (ст.421 ГК РФ).

МУП ЖКХ города Гая не входит в структуру органов местного самоуправления и не подпадает под действие Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

При заключении договоров подряда МУП ЖКХ г. Гая так же не подпадало под

*действие Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ (ред. от 06.12.2011) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии ст. 8 указанного закона необходимость организации конкурса или аукциона при выборе исполнителя услуг у МУП ЖКХ возникла с 01.10.2012г.*

*МУП ЖКХ считает, что действовал в рамках закона и имело право заключить договоры подряда со сторонними организациями в рамках выделенных финансовых средств по указанному выше Соглашению.*

*В соответствии пункта 6.2. Устава МУП ЖКХ, руководитель предприятия имеет право подписывать хозяйственные договоры, финансовые документы, акты выполнения работ и контролировать выполнение самих работ. Отсутствие собственных технических средств и специального персонала, необходимого для поддержания имущества Собственника в исправном состоянии и/или его улучшения не освобождает руководителя Предприятия от надлежащего содержания имущества и исполнения своих служебных обязанностей.*

*ИП Дроздов М.Д. был выбран подрядчиком по выполнению капитального ремонта дорог в рамках соглашения от 02.04.2012г. по устной договоренности.*

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссией Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

13.11.2010г. Главой г.Гая принято Постановление №1165-п «Об утверждении Порядка предоставления юридическим лицам субсидий, поступивших из областного бюджета для софинансирования расходных обязательств м/о город Гай, возникающих при проведении капитального и текущего ремонта улично-дорожной сети в границах населённых пунктов». Пунктом 1 указанного Постановления утвержден Порядок предоставления юридическим лицам субсидий, поступивших из областного бюджета для софинансирования расходных обязательств м/о город Гай, возникающих при проведении капитального и текущего ремонта улично-дорожной сети в границах населённых пунктов (далее – Порядок о субсидиях).

Согласно п.2 Порядка о субсидиях главным распорядителем средств областного бюджета является отдел жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации города (далее ЖКХ и КС).

В соответствии с п.3 Порядка о субсидиях субсидия распределяется отделом ЖКХ и КС между владельцами и собственниками автодорог.

Условиями предоставления субсидии являются: наличие согласованной утверждённой в установленном порядке сметной документации на выполнение работ по капитальному и текущему ремонту автомобильных дорог (п.4).

Субсидии перечисляются в установленном для исполнения местного бюджета по расходам в порядке в пределах, утверждённых бюджетным ассигнованием (лимитов бюджетных средств) (п.5).

Согласно п.6 Порядка о субсидиях предоставление субсидии осуществляется на основании заключённого между отделом ЖКХ и КС администрации города и владельцами автодорог соглашения о предоставлении субсидии, предусматривающего:

- а) сведения об объёме субсидии;
- б) наименование объектов, их сметную стоимость, сроки выполнения работ;
- в) сроки и порядок предоставления документов и отчётов об исполнении обязательств, предусмотренных соглашением;
- г) значения целевых показателей эффективности осуществления расходов местного бюджета, источником финансового обеспечения которых является субсидия;
- д) порядок осуществления контроля за исполнением условий соглашения;
- е) ответственность сторон за нарушение условий соглашения;
- ж) иные условия, определяемые соглашением.

**02 апреля 2012г.** между Отделом жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая и МУП жилищно-коммунального хозяйства г. Гая заключено соглашение о предоставлении субсидий поступивших из областного бюджета бюджету м/о г.Гай на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населённых пунктов в 2012 году (далее по тексту Соглашение).

Предметом данного соглашения является осуществление совместных действий по организации финансирования и использованию субсидии, предоставляемой бюджету муниципального образования на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населённых пунктов в 2012 году (далее именуется Субсидия) по мероприятиям, указанным в Приложении № 1, являющимся неотъемлемой частью настоящего Соглашения, в рамках постановления Главы города Гая от 13.11.2010 г № 1165-п «Об утверждении порядка предоставления юридическим лицам субсидий поступивших из областного бюджета для софинансирования расходных обязательств м/о г.Гай, возникающих при проведении капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населённых пунктов.

Согласно, п.2.1 Соглашения отдел ЖКХ и КС доводит до МУП ЖКХ сведения об объёмах бюджетных ассигнований (лимиты бюджетных обязательств), предусмотренных бюджетом города на 2012 год, в сумме указанной в п.2.1.2. настоящего Соглашения. В порядке предоставления субсидий перечисляет МУП ЖКХ субсидию в сумме **14 356 632 рубля** на капитальный и текущий ремонт улично-дорожной сети г.Гая, указанных в Приложении №1 к настоящему Соглашению (п.2.1.2. Соглашения). Осуществляет контроль за целевым и эффективным использованием Субсидии, выполнением условий настоящего Соглашения (п.2.1.3. Соглашения).

В соответствии с п.2.2 Соглашения МУП ЖКХ получает средства, предусмотренные в пункте 2.1.2. настоящего Соглашения. Обеспечивает финансирование объектов,

указанных в приложении 1 к настоящему Соглашению (п.2.2.2. Соглашения). В целях реализации указанного Соглашения обеспечивает своевременное заключение договоров на выполнение работ по капитальному ремонту и ремонту автомобильных дорог общего пользования в границах г.Гая в 2012 году в соответствии с действующим законодательством (п.2.2.3 Соглашения). Своевременно и в полном объёме рассчитываются за выполнение объёма работ (услуг) (п.2.2.4 Соглашения). Обеспечивает возврат в доход местного бюджета неиспользованной субсидии (п.2.2.7 Соглашения).

Согласно п.3.3 Соглашения перечисление Субсидии осуществляется на основании отчетных данных о фактически выполненных объемах работ (услуг) в соответствии с условиями настоящего Соглашения. Авансирование работ (услуг) за счет Субсидии осуществляется в размерах и в порядке, установленными нормативными правовыми актами Администрации города Гая и в соответствии с заключенными договорами на выполнение работ (услуг) (п.3.4 Соглашения). Целевым показателем эффективности осуществления расходов местного бюджета, источником финансового обеспечения которых является субсидия считать количество километров, на которых проведен капитальный ремонт и ремонт автомобильных дорог общего пользования населенных пунктов в 2012 году (п.3.10 Соглашения).

В соответствии с п.5 Соглашения настоящее соглашение вступает в силу со дня его подписания и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств, но не позднее 31 декабря 2012 года.

Согласно приложению №1 к Соглашению в перечень объектов по капитальному ремонту входят капитальный ремонт малого проезда по пр.Победы г.Гая (от ул.Орская до ул.Молодёжная), объёмы финансирования на 2012г. составляют 4 671 986 рублей; капитальный ремонт дороги по ул. Челябинская (от ул.Советская до ул.Промышленная), объёмы финансирования на 2012г. составляют 9 684 646 рублей.

**24.04.2012г.** между МУП ЖКХ г. Гая (Заказчик) и индивидуальным предпринимателем Дроздовым Михаилом Дмитриевичем (Подрядчик) заключен договор подряда №18-юр/2012.

Согласно п.1.1 названного Договора Подрядчик (юрид. адрес: 462630, Оренбургская область, г. Гай, ул. Промышленная, д.74, КПП 560401001, ИНН 560401886194) обязуется по заданию Заказчика выполнить в установленный договором срок работы по капитальному ремонту малого проезда по пр.Победы (от ул.Орская до ул.Молодёжная). Заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с п.1.3 договора Подрядчик обязуется приступить к выполнению работ с 25.04.2012г.

Согласно п.1.5 настоящего договора стоимость работ определяется сметой, являющейся неотъемлемой частью настоящего договора. На момент заключения договора стоимость работ составляет **4 671 986** (четыре миллиона шестьсот семьдесят одна тысяча девятьсот восемьдесят шесть) рублей, без НДС.

Согласно имеющихся платежных поручений по указанному договору подряда



произведена предоплата (оплачено 233 599 рублей).

Таким образом, осуществление работ по капитальному ремонту малого проезда по пр.Победы в г. Гае производилось хозяйствующим субъектом – ИП Дроздовым М.Д.

При этом, начальником отдела ЖКХ и КС администрации г. Гая 16 апреля 2012г. директору МУП ЖКХ г. Гая направлено письмо (исх. №225) с просьбой заключить договоры с ИП Дроздовым М.Д. на капитальный ремонт дорог по проспекту Победы и ул. Челябинская; обустройство дворовых территорий по пр. Победы, 10 и 8 микрорайона; строительство городского парка.

**05.07.2012г.** между МУП ЖКХ г.Гая (заказчик), в лице директора М.П. Борисова, действующего на основании Устава и ИП Дроздовым Михаилом Дмитриевичем (Подрядчик) заключен договор подряда №б/н-юр/2012.

Согласно п.1.1 указанного договора подрядчик обязуется по заданию Заказчика, выполнить в установленный договором срок работы по капитальному ремонту дороги по улице Челябинской (от ул. Советской до ул. Промышленной) в г. Гае. Заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Согласно п.1.2 указанного договора объём и характер работ, составляющих предмет настоящего договора, определяются локальным сметным расчетом №74/IV, являющимся неотъемлемой частью настоящего договора.

Стоимость работ определяется сметой, являющейся неотъемлемой частью настоящего договора. На момент заключения договора, стоимость работ составляет 9 556 255 (девять миллионов пятьсот пятьдесят шесть тысяч двести пятьдесят пять) рублей, без НДС. В случае если, при производстве работ, Подрядчик использует материалы и оборудование, предоставленные Заказчиком, а также при изменении объема работ либо стоимости используемых материалов Заказчика, привлечение техники, стоимость работ, указанная в смете, подлежит соответствующей корректировке (п.1.5 указанного договора).

Согласно п.4.1 указанного договора Оплата работы производится в следующем порядке: 30 % от цены договора Заказчик оплачивает Подрядчику путем перечисления денежных средств на р/с Подрядчика (либо иным законным способом по договоренности сторон) по мере поступления финансирования из городского бюджета, а оставшуюся сумму, в размере 70 %, после окончания работ и финансирования городского бюджета.

Договор вступает в силу немедленно после подписания его сторонами и действует до момента исполнения сторонами своих обязанностей по настоящему договору (п.6.1 указанного договора).

В соответствии со справкой о стоимости выполненных работ и затрат за август 2012г. стоимость капитального ремонта дороги по ул.Челябинской от ул.Советской в сторону пер.Больничного, от ул.Советской до пер.Северный 354 м. составляет 4 295 898 рублей.

Акт о приемке выполненных работ от 01.08.2012г. подписан директором МУП ЖКХ г.Гая Борисовым М.П. и ИП Дроздовым М.Д.

В соответствии со справкой о стоимости выполненных работ и затрат за октябрь 2012г. стоимость капитального ремонта дороги по ул.Челябинской от ул.Советской в сторону пер.Больничного, от ул.Советской до пер.Северный 354 м. составляет 934 317 рублей.

Акт о приемке выполненных работ от 04.10.2012г. подписан директором МУП ЖКХ г.Гая Борисовым М.П. и ИП Дроздовым М.Д.

В соответствии с платежными поручениями:

- от 09.10.2012г. №2128 произведена оплата за капитальный ремонт дороги по ул.Челябинской в сумме 148 795рублей;

- от 16.10.2012г. №2187 произведена оплата за капитальный ремонт дороги по ул.Челябинской в сумме 46 765рублей 85 копеек;

- от 25.10.2012г. №2262 произведена оплата за капитальный ремонт дороги по ул.Челябинской в сумме 4 081 103 рублей.

Согласно ч.1 ст.16 Федерального закона от 06.10.2003г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся: дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа и обеспечение безопасности дорожного движения на них, включая создание и обеспечение функционирования парковок (парковочных мест), осуществление муниципального контроля за сохранностью автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, а также осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации.

С учетом изложенного, деятельность по ремонту и содержанию автомобильных дорог местного значения отнесена к вопросам местного значения поселения.

Согласно [ч.2 ст.18](#) Федерального закона от 06.10.2003г. №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов.

Исходя из представленных документов, следует, что ремонт улиц в г. Гае Оренбургской области фактически был осуществлен за счет бюджетных средств.

Согласно [ч.2 ст.3](#) Закона о размещении заказов 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.

[Частью 1 ст.54](#) Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлено, что размещение заказов

на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд осуществляется в порядке, предусмотренном [Законом](#) о размещении заказов.

В соответствии с [ч.2 ст.10](#) Закона о размещении заказов во всех случаях размещение заказа осуществляется путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных названным Федеральным [законом](#).

Согласно п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок.

В данном случае, ремонт дорог был осуществлен без проведения торгов. Действия по размещению заказа в данной сфере Администрацией м/о г. Гай не предпринимались, что повлекло расходование бюджетных средств для удовлетворения муниципальных нужд вне рамок Закона о размещении заказов. Вследствие чего хозяйствующие субъекты (помимо ИП Дроздова М.Д., например, такие как ГУП Оренбургской области «Оренбургремдорстрой», СУ «Спецстрой-6», ЗАО «Орскпромстрой», ООО «Легион», ООО «СтройСервис», ООО «Эликом» и др.) были лишены доступа на рынок по производству общестроительных работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) в границах муниципального образования г. Гай, поскольку для доступа на данные рынки необходимо соблюдение определенных процедур – участие в торгах; что повлекло ущемление их прав, в том числе прав на обжалование результатов торгов, создание преимущественных условий для деятельности на данном рынке, недопущение состязательности за доступ на рынок и ограничение конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Правоотношения возникли по вопросу выполнения работ (ремонт и обслуживание автомобильных дорог общего пользования на территории г. Гая Оренбургской области) для муниципальных нужд, что регулируется ст.72 Бюджетного кодекса, согласно которой размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

В соглашении от 02.04.2012г., заключенным между Отделом жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая и МУП жилищно-коммунального хозяйства г. Гая (лицом, получающим субсидию), ссылки на возможность выполнения работ силами субподрядчиков не предусмотрены.

Вместе с тем, согласно штатному расписанию МУП ЖКХ г.Гая, штатную численность предприятия составляют директор, зам.директора, главный бухгалтер, бухгалтер, сметчик, мастер, механик, юрист, бухгалтер-кассир, водитель легкового автомобиля, операторы по вывозу мусора, контролеры

водопровода, электрик, газосварщики, слесари водопровода, трактористы, сантехники, водители, уборщики территории, работники котельной, работники кладбища. Специалистов в области ремонта и обустройства дорог не имеется. По имеющимся данным МУП ЖКХ г. Гая и не должно было выполнять указанные работы, о чем обеим сторонам по соглашению от 02.04.2012г. было известно заранее.

Муниципальное унитарное предприятие ЖКХ г.Гая (юридический адрес: Оренбургская область, г.Гай, Орское шоссе, 6, ОГРН 1035601950361) зарегистрировано 28.07.1992г. Учредителем МУП ЖКХ г.Гая является Администрация муниципального образования г.Гай. Основным видом деятельности предприятия является распределение воды (код по ОКВЭД 41.00.2). Дополнительными видами деятельности предприятия являются, в том числе, управление недвижимым имуществом (код по ОКВЭД 70.32), управление эксплуатацией жилого фонда (код по ОКВЭД 70.32.1), уборка территории и аналогичная деятельность (код по ОКВЭД 90.00.3). Согласно Выписке из ЕГРЮЛ МУП ЖКХ г.Гая деятельность по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) не осуществляет.

Специалистов в области ремонта и обустройства дорог в штате МУП ЖКХ г.Гая не имеется. Специализированной техники, необходимой для ремонта дорог, на предприятии также не имеется.

Таким образом, МУП ЖКХ г.Гая не имело возможности своими силами обеспечить выполнение работ, о чем было известно и Отделу ЖКХ и КС администрации г.Гая и МУП ЖКХ г.Гая при заключении соглашения от 02.04.2012г.

По имеющимся данным МУП ЖКХ г. Гая и не должно было выполнять указанные работы, о чем обеим сторонам соглашения от 02.04.2012г. было известно заранее. В материалах дела имеется письмо (исх. №225) начальника отдела ЖКХ и капитального строительства администрации г. Гая от 16 апреля 2012г. директору МУП ЖКХ г. Гая с просьбой заключить договоры с ИП Дроздовым М.Д. на капитальный ремонт дорог по проспекту Победы и ул. Челябинская; обустройство дворовых территорий по пр. Победы, 10 и 8 микрорайона; строительство городского парка.

При этом, в отсутствие согласования своих действий с МУП ЖКХ г.Гая у Отдела ЖКХ и КС администрации г.Гая не имелось возможности для осуществления ремонта дорог без проведения публичных процедур по размещению государственного заказа.

В свою очередь, при отсутствии согласования своих действий (по заключению договоров подряда №18-юр от 24.04.2012г., №б/н-юр от 05.07.2012г. с ИП Дроздовым М.Д.) с Отделом ЖКХ и КС администрации г.Гая у МУП ЖКХ г.Гая не имелось возможности обеспечить выполнение собственных обязательств по данному договору перед ИП Дроздовым М.Д.

Как было установлено в ходе рассмотрения дела, исполнитель работ был определен по согласованию сторон.

Заключение сделки должно не только формально соответствовать

законодательству, но и не вступать в противоречие с общим запретом недобросовестного осуществления прав субъекта гражданско-правовых отношений. Деятельность и поведение участника отношений, имеющих своим результатом удовлетворение потребностей муниципального образования (муниципальных нужд), в данном случае – осуществление ремонта и содержание автомобильных дорог местного значения, должно производиться посредством проведения торгов в порядке, предусмотренном Законом о размещении заказа.

Таким образом, заключение Отделом ЖКХ и КС Администрации м/о г. Гай Оренбургской области и МУП ЖКХ г.Гая соглашения от 02.04.2012г. в рамках реализации целевой программы «Капитальный и текущий ремонт улично-дорожной сети в г.Гай на 2012-2014 годы» (утв. постановлением администрации г.Гая Оренбургской области от 31.10.2011г. №14-ПА) повлекло выделение администрацией бюджетных средств индивидуальному предприятию без осуществления процедуры размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд, что следует признать нарушением требований ст.16 Закона о защите конкуренции, т.к. в данном случае создаются преимущества отдельному хозяйствующему, в то время как иные хозяйствующие субъекты лишены доступа к соответствующему товарному рынку, что свидетельствует об ограничении конкуренции.

В результате заключения договоров подряда №18-юр от 24.04.2012г., №б/н-юр от 05.07.2012г. с ИП Дроздовым М.Д. без проведения торгов, иные хозяйствующие субъекты были устранены от возможности выполнения работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования в границах муниципального образования г. Гай, что привело или могло привести к устранению конкуренции на данном рынке.

Вместе с тем, право хозяйственного ведения и право оперативного управления на недвижимое имущество возникают с момента их государственной регистрации (абз. 2 п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»).

Кроме того, возможность передачи автомобильных дорог общего пользования в хозяйственное ведение унитарным предприятиям законодательством не предусмотрена, исходя из определенного им содержания права хозяйственного ведения на передаваемое собственником унитарному предприятию имущество, которое он должен использовать в соответствии с предметом и целями своей деятельности, извлекая из него прибыль.

Следовательно, автомобильные дороги (улицы) общего пользования в границах муниципального образования г.Гай, используемые по соответствующему назначению неограниченным кругом лиц на бесплатной основе, не могут быть переданы администрацией м/о г.Гай на праве хозяйственного ведения МУП ЖКХ г.Гая.

Согласованные действия Отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая и МУП жилищно-коммунального хозяйства г. Гая фактически были направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и на

ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок по производству общестроительных работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) в границах муниципального образования г. Гая.

Согласно ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии со ст. 34 Федерального закона № 131-ФЗ от 06.10.2003г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» структуру органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольный орган муниципального образования, иные органы и выборные должностные лица местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения.

В соответствии с п.1.1 Положения об Отделе жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая (утв. Решением Гайского городского Совета депутатов Оренбургской области от 11.10.2011г. №91) Отдел входит в структуру органов местного самоуправления. Отдел является муниципальным казенным учреждением, имеет права юридического лица, имеет самостоятельный баланс, лицевой счет по исполнению сметы отдела, гербовую печать (п.1.2 Положения).

Отдел осуществляет организацию открытых конкурсов на выполнение всех видов строительно-монтажных работ для муниципальных нужд (п.3.1.2 Положения).

На основании изложенного, Комиссия Оренбургского УФАС России считает доказанным факт нарушения отделом жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», МУП ЖКХ г. Гая п.4 ст.16 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», целями данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно ст. 22 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на антимонопольный орган возложены следующие функции: обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими субъектами и физическими лицами; предупреждение и

выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Отдел жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области нарушившей ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

2. Выдать Отделу жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, для чего:

- довести до сведения сотрудников Отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области положения статей 15 и 16 Федерального закона «О защите конкуренции» и данное решение по делу №06-06-25/2012;

- не допускать отбора подрядчиков для проведения ремонта автомобильных дорог в нарушение требований антимонопольного законодательства.

3. Признать МУП ЖКХ г.Гая нарушившим п.4 ст.16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

4. Выдать МУП ЖКХ г.Гая предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, для чего:

- довести до сведения сотрудников МУП ЖКХ г.Гая положения ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции» и данное решение по делу №06-06-25/2012.

5. Передать материалы дела № 06-06-25/2012 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа влечет ответственность, установленную ч.2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

### **Предписание №1**

#### **о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции**

#### **по делу № 06-06-25/2012**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – <...> членов Комиссии: <...> руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частью 4 ст. 41, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу № 06-06-25/2012 о нарушении отделом жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции»; МУП ЖКХ г. Гая п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции»

предписывает:



1. Отделу жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства Администрации м/о г.Гай Оренбургской области ПРЕКРАТИТЬ нарушение ч. 1 ст. 15, п.4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившееся в осуществлении согласованных действий, которые направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок по производству общестроительных работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) (соглашение о предоставлении субсидий, поступивших из областного бюджета бюджету м/о г.Гай на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населенных пунктов в 2012 году от 02.04.2012г.), для этого **в срок до «25» февраля 2013 года:**

- довести до сведения сотрудников Отдела жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области положения статей 15 и 16 Федерального закона «О защите конкуренции» и данное решение по делу №06-06-25/2012;

- не допускать отбора подрядчиков для проведения ремонта автомобильных дорог в нарушение требований антимонопольного законодательства.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в Оренбургское УФАС России в течение пяти дней с момента исполнения, представив документы, подтверждающие его исполнение.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч.2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

## Предписание №2

**о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства**

**по делу № 06-06-25/2012**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии – <...> членов Комиссии: <...> руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частью 4 ст. 41, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу № 06-06-25/2012 о нарушении отделом жилищно-коммунального хозяйства и капитального строительства администрации г. Гая Оренбургской области ч.1 ст.15, п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции»; МУП ЖКХ г. Гая п.4 ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции»

предписывает:

1. Муниципальному унитарному предприятию жилищно-коммунального хозяйства г.Гая ПРЕКРАТИТЬ нарушение п.4 ст. 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившееся в осуществлении согласованных действий, которые направлены на уклонение от исполнения требований действующего законодательства о проведении торгов и на ограничение доступа хозяйствующих субъектов на рынок по производству общестроительных работ по строительству, ремонту и обслуживанию автомобильных дорог общего пользования (код по ОКВЭД – 45.23.1) (соглашение о предоставлении субсидий, поступивших из областного бюджета бюджету м/о г.Гая на софинансирование капитального ремонта и ремонта автомобильных дорог общего пользования населенных пунктов в 2012 году от 02.04.2012г.), для этого **в срок до «25» февраля 2012 года:**

- довести до сведения сотрудников Муниципального унитарного предприятия жилищно-коммунального хозяйства г.Гая положения ст.16 Федерального закона «О защите конкуренции» и данное решение по делу №06-06-25/2012.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в Оренбургское УФАС России в течение пяти дней с момента исполнения, представив документы, подтверждающие его исполнение.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч.2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.