РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/18-15-10

3 ноября 2010 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 26 октября 2010 года.

В полном объёме решение изготовлено 3 ноября 2010 года.

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

Председатель Комиссии:

Долгих О.М., руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России),

Члены Комиссии:

Хаджиев Ф.А. – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Сорвачева В.А., главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Сватиков А.И., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Оюн А.М., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Губарева С.М., старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы,

в присутствии:

заявителя – директора ООО «Комфорт» <…>,

ответчика – представителя Администрации п.Хову-Аксы <…> без надлежаще оформленных полномочий на участие в рассмотрении дела,

заинтересованных лиц - представителей ООО «Водоканал» – <…>, ООО «Уют» - <…>,

рассмотрев дело № 04-06-08/18-15-10 по признакам нарушения статей 15, 19 и 20 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции) в отношении Администрации сумона Хову-Аксы Чеди-Хольского кожууна (668330, Республика Тыва, Чеди-Хольский кожуун, п. Хову-Аксы, ул. Гагарина, 12),

УСТАНОВИЛА:

15 июня 2010 года в адрес Тывинского УФАС России поступило заявление директора ООО «Комфорт» <…> о том, что Администрация п. Хову-Аксы, издав Постановление №107 от 13.10.2009г. о возложении основной деятельности по предоставлению коммунальных услуг с МУП «Сервис» на ООО «Уют» и ООО «Водоканал», препятствует осуществлению деятельности ООО «Комфорт» по вывозу твердых бытовых отходов и обслуживанию многоквартирных домов п.Хову-Аксы.

Приказом Тывинского УФАС России № 146 от 20.08.2010г. было возбуждено дело № 04-06-08/18-15-10 в отношении Администрации п. Хову-Аксы по признакам нарушения статей 15, 19 и 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено следующее:

На территории п. Хову-Аксы деятельность по управлению эксплуатацией жилого фонда осуществляло муниципальное унитарное предприятие «Сервис» (далее МУП «Сервис»), которое постановлением Председателя Администрации Чеди-Хольского кожууна от 25.07.2008г. №244 было передано в собственность сельского поселения сумона Хову-Аксы. На основании данного постановления составлен акт приема-передачи МУП «Сервис» от администрации Чеди-Хольского кожууна Администрации п.Хову-Аксы от 25.07.2008 г. с перечнем обслуживаемых домов.

17.03.2009 г. Управление Федеральной налоговой службы по республике Тыва обратилось в Арбитражный суд Республики Тыва с заявлением о признании МУП «Сервис» несостоятельным (банкротом). Определением Арбитражного суда Республики Тыва от 03.08.2009 г. заявление уполномоченного органа принято к производству и определением от 15.10.2009 г. требования в размере 214117,97 рублей признаны обоснованными и в отношении общества введена процедура наблюдения сроком до 15.01.2010 года.

Постановлением главы сумона Хову-Аксы Чеди-Хольского кожууна от 13.10.2009 г. №107 объявлено о прекращении хозяйственной деятельности МУП «Сервис» и возложена основная деятельность по предоставлению коммунальных услуг на ООО «Уют»: по вывозу и утилизации твердых бытовых отходов от физических и юридических лиц; аварийно-ремонтные работы при обслуживании жилищного фонда юридических лиц, и ООО «Водоканал»: по холодному водоснабжению физических и юридических лиц; по стоку горячей и холодной воды; по

обслуживанию канализационной системы. Пунктом 2 указанного постановления директору МУП «Сервис» предписано обеспечить передачу материальных ценностей ООО «Уют» и ООО «Водоканал».

Основным видом экономической деятельности ООО «Уют» является управление эксплуатацией жилого фонда.

Основным видом экономической деятельности ООО «Водоканал» является распределение воды.

Рассмотрев материалы дела, заслушав устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

24.12.2004 г. введен в действие Жилищный кодекс Российской Федерации (далее ЖК РФ). Согласно п. 8 ст. 5 ЖК РФ в случае несоответствия норм жилищного законодательства, содержащихся в федеральных законах и иных нормативных правовых актах Российской Федерации, законах и иных нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации, нормативных правовых актах органов местного самоуправления, положениям настоящего Кодекса применяются положения настоящего Кодекса.

Согласно ч. 4 ст. 161 ЖК РФ орган местного самоуправления в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано. Открытый конкурс проводится также в случае, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам открытого конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Орган местного самоуправления в течение десяти дней со дня проведения открытого конкурса, предусмотренного ч. 4 ст. 161 ЖК РФ, уведомляет всех собственников помещений в многоквартирном доме о результатах указанного конкурса и об условиях договора управления этим домом. Собственники помещений в многоквартирном доме обязаны заключить договор управления этим домом с управляющей организацией, выбранной по результатам открытого конкурса, в порядке, установленном статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Заключение договора управления многоквартирным домом без проведения открытого конкурса, предусмотренного ч. 4 ст. 161 ЖК РФ, допускается, если указанный конкурс в соответствии с законодательством признан несостоявшимся.

Таким образом, для наделения полномочиями по управлению многоквартирными домами п. Хову-Аксы ООО «Уют», необходимо было проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации или признание конкурса несостоявшимся. Возложение обязанности по управлению многоквартирными домами путем издания постановления органом местного самоуправления,

жилищным законодательством Российской Федерации не предусмотрено.

Определениями от 10.09.2010 г. и 28.09.2010 г. Комиссии Тывинского УФАС России с Администрации п. Хову-Аксы запрошены документы о проведении конкурса по выбору управляющей компании для многоквартирных домов п. Хову-Аксы. Указанные документы представлены не были. Соответственно, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что в нарушение ЖК РФ открытый конкурс по отбору управляющей организации Администрацией п. Хову-Аксы не проводился. Комиссией Тывинского УФАС России также установлено, что передача Администрацией п. Хову-Аксы многоквартирных жилых домов в управление в ООО «Уют» осуществлена без акта передачи.

По заявлениям собственников, проживающих в домах по улицам: Первомайская, 4, 8, 11, 15, 17, 19, ул. Гагарина, 4,7, 13, 17, 18, 20, ул. Комсомольская, 3, 3а, 4 ул. Юбилейная, 1, 2, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 13, 15, ул. Спортивная, 1,4а, 7, 7а, 9, 11а, 13а, 15, 17, напрямую заключены договора об управлении и обслуживании жилого фонда с ООО «Комфорт». 23.10.2008г., 11.01.2009г., 03.02.2009г., 22.04.2009г. директор ООО «Комфорт» обращалась к главе с. Хову-Аксы с заявлением о передаче технической и иной документации на указанные дома для осуществления деятельности по управлению многоквартирными жилыми домами, на что ответа от администрации не поступало. По данному обстоятельству вынесено решение Арбитражного суда Республики Тыва от 11.06.2010г. о принуждении передачи Администрацией п. Хову-Аксы технической и иной связанной с управлением документации ООО «Комфорт».

Таким образом, выбор управляющей компании Администрацией п. Хову-Аксы без проведения конкурса и закреплении полномочий по управлению многоквартирными домами за ООО «Уют» привело к нарушению прав и законных интересов ООО «Комфорт» в лице директора <…> в сфере экономической деятельности по управлению многоквартирными жилыми домами, выразившееся в отказе Администрации п. Хову-Аксы передачи на обслуживание жилой фонд п. Хову-Аксы, собственники которого в форме заочного голосования выбрали в качестве способа управления – ООО «Комфорт».

Кроме того, пунктом 2 Постановления Администрации п. Хову-Аксы от 12.10.2009г №107 директору МУП «Сервис» необходимо осуществить передачу материальных ценностей ООО «Уют» и ООО «Водоканал».

Согласно ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предоставление органами местного самоуправления, отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот является муниципальной преференцией.

Согласно ст. 19 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» государственные или муниципальные преференции могут быть предоставлены на основании правовых актов федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации исключительно в целях:

1) обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и

приравненных к ним местностях;

2) развития образования и науки;

3) проведения научных исследований;

4) защиты окружающей среды;

5) сохранения, использования, популяризации и государственной охраны объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации;

6) развития культуры, искусства и сохранения культурных ценностей;

7) развития физической культуры и спорта;

8) обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства;

9) производства сельскохозяйственной продукции;

10) социальной защиты населения;

11) охраны труда;

12) охраны здоровья граждан;

13) поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства;

13.1) поддержки социально ориентированных некоммерческих организаций в соответствии с Федеральным законом от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

14) определяемых другими федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации и нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации целях.

Государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация п. Хову-Аксы осуществив передачу материальных ценностей, находящихся в муниципальной собственности п. Хову-Аксы, предоставила преимущества двум хозяйствующим субъектам ООО «Уют» и ООО «Водоканал» на рынке по управлению многоквартирными домами и по распределению воды перед другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность в этой сфере, в том числе ООО «Комфорт».

Таким образом, Комиссией Тывинского УФАС России установлен факт предоставления муниципальной преференции Администрацией п. Хову-Аксы без предварительного согласия антимонопольного органа.

В подтверждение передачи муниципального имущества, в дело были представлены договора аренды, согласно которым объекты коммунальной инфраструктуры муниципального образования п. Хову-Аксы передаются в аренду

на безвозмездной основе ООО «Уют» и ООО «Водоканал». Данные договора заключены на основании Постановлений Администрации п.Хову-Аксы от 18.05.2009 г. № 37 и от 28.05.2009 г. № 42.

Согласно части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением случаев, если указанные права на это имущество предоставляются на основании: актов Президента Российской Федерации, решений Правительства Российской Федерации, решения суда, вступившего в законную силу, федерального закона, устанавливающего иной порядок распоряжения этим имуществом. Данная норма введена в действие с 02.07.2008.

Документы о проведении конкурса или аукциона на право заключения таких договоров на рассмотрение Комиссии представлены не были.

Таким образом, руководствуясь положениями названной нормы, с момента введения в действие статьи 17.1 Закона о защите конкуренции у Администрации п.Хову-Аксы не имелось оснований для передачи муниципального недвижимого имущества в аренду без проведения конкурса или аукциона на право заключения договора аренды.

В свою очередь предоставление недвижимого муниципального имущества хозяйствующим субъектам в аренду без проведения торгов, в порядке определенном ст.17.1 Закона о защите конкуренции, является муниципальной преференцией.

Соответственно Постановления Администрации п.Хову-Аксы от 18.05.2009 г. № 37 и от 28.05.2009 г. № 42 о передачи муниципального имущества в аренду являются противоречащими антимонопольному законодательству.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции

указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении пунктов 2, 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции администрацией п.Хову-Аксы, в части необоснованного препятствования осуществлению деятельности хозяйствующему субъекту, а именно издание акта - постановления главы сумона Хову-Аксы от 12.10.2009 г. № 107, ограничивающего конкуренцию на рынке управления многоквартирными домами и предоставления муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ « О защите конкуренции», комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/18-15-10 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию п.Хову-Аксы нарушившей пункты 2 и 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части необоснованного препятствования осуществлению деятельности хозяйствующему субъекту, путем издания нормативно-правового акта - постановления главы сумона Хову-Аксы от 12.10.2009 г. № 107, ограничивающего конкуренцию на рынке управления многоквартирными домами и предоставления муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции, а также издания Постановлений главы сумона п.Хову-Аксы от 18.05.2009 г. № 37 и от 28.05.2009г. № 42 о передачи муниципального имущества в аренду.

2. Выдать предписание Администрации п.Хову-Аксы об отмене актов, противоречащих антимонопольному законодательству и совершении действий направленных на обеспечение конкуренции.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/18-15-09 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по статье 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии _____ О. М. Долгих

Члены Комиссии

_____ В.А. Хаджиев

_____ В.А. Сорвачева

_____ А.И. Сватиков

_____ А.М. Оюн

_____ С.М. Губарева

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.

ПРЕДПИСАНИЕ № 04-06-08/18-15-10

ОБ ОТМЕНЕ АКТОВ, ПРОТИВОРЕЧАЩИХ АНТИМОНОПОЛЬНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ И СОВЕРШЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, НАПРАВЛЕННЫХ НА ОБЕСПЕЧЕНИЕ КОНКУРЕНЦИИ

3 ноября 2010 года г. Кызыл

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

Председатель Комиссии:

Долгих О.М., руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России),

Члены Комиссии:

Хаджиев Ф.А. – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Сорвачева В.А., главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Сватиков А.И., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Оюн А.М., специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Губарева С.М., старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьями 50 и 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

на основании своего решения от 3 ноября 2010 года по делу № 04-06-08/18-15-10 о нарушении Администрацией п.Хову-Аксы (адрес: 668330, Республика Тыва, п.Хову-Аксы, ул. Гагарина, 12) пунктов 2 и 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации п. Хову-Аксы прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в издании муниципального правового акта - постановления главы сумона Хову-Аксы от 12.10.2009г №107, ограничивающего конкуренцию на рынке управления многоквартирными домами. С этой целью Администрации п.Хову-Аксы **в срок до 03.12.2010 г.:**

1.1. Отменить постановление главы сумона Хову-Аксы от 12.10.2009 г. №107

1.2 Привести в соответствие с жилищным законодательством порядок передачи на управление многоквартирных домов;

1.3 Привести в соответствие с антимонопольным законодательством порядок передачи муниципального имущества.

2. Администрации п. Хову-Аксы в связи с допущенным нарушением пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в срок **до 03.12.2010 г.:**

2.1. Отменить постановления главы сумона п.Хову-Аксы от 18.05.2009г №37 и от 28.05.2009г. №42 о передачи муниципального имущества в аренду;

2.2 Совершить действия по возврату имущества в собственность Администрации п. Хову-Аксы, переданного ООО «Уют» и ООО «Водоканал» по договорам аренды №2 от 18.05.2010г. и №3 от 28.05.2009г соответственно.

3. Администрации п.Хову-Аксы сообщить Тывинскому УФАС России об исполнении пунктов 1.1, 2.1, 2.2 предписания в письменной форме с приложением подтверждающих документов не позднее **10 декабря 2010 года**.

Председатель Комиссии _____ О.М. Долгих

Члены Комиссии _____ Ф.А. Хаджиев

_____ В.А. Сорвачева

_____ А.И. Сватиков

_____ А.М. Оюн

_____ С.М. Губарева

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: В соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 КоАП РФ - невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1 - 2.5 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.