

## РЕШЕНИЕ

по делу №09-01-17-03/350-ВО

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть Решения объявлена 02 ноября 2009 года

Полный текст Решения изготовлен 17 ноября 2009 года г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Бурба В.В. – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Снедкова И.Ю. - заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Ячменева О.И. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

Миронова Л.А. - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти.

с участием:

Главы Городищенского городского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области;

заместителя главы администрации по экономике и финансам,

заведующего отделом по услугам в сфере муниципального хозяйства

администрации Городищенского городского поселения,

представителя ООО «Теплокомфорт», ООО «Теплосеть», ООО «Водоканалсервис»,

ООО «Тепло-энергетическая компания»,

рассмотрев дело №09-01-17-03/350-ВО по признакам нарушения администрацией

Городищенского городского поселения Городищенского муниципального района

Волгоградской области (адрес: 403003, Волгоградская обл. р.п. Городище, пл.40-

летия Сталинградской битвы, 1) части 2 статьи 17 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите

конкуренции),

## УСТАНОВИЛА:

Дело № 09-01-17-03/350-ВО возбуждено в результате обнаружения УФАС по Волгоградской области в ходе проведения контрольного мероприятия в администрации Городищенского городского поселения признаков нарушения антимонопольного законодательства (пункт 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на передачу в долгосрочную аренду имущества коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения - объектов водопроводно-канализационного и тепло-сетевого хозяйства (далее по тексту - Открытый конкурс).

1 июня 2009 года Главой администрации Городищенского городского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области вынесено Распоряжение №37 «О проведении открытого конкурса на право заключения договора на передачу в долгосрочную аренду имущество коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения - объектов водопроводно-канализационного и тепло-сетевого хозяйства».

Извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора на передачу в долгосрочную аренду имущества коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения - объектов водопроводно-канализационного и тепло-сетевого хозяйства опубликовано 29 мая 2009 года в газете «Междуречье».

В конкурсной документации, утвержденной Главой Городищенского городского поселения 29 апреля 2009 года, установлены требования к участникам конкурса, в том числе, наличие у участника открытого конкурса соглашения о намерении перевода на себя просроченной кредиторской задолженности в случае признания его победителем открытого конкурса. Таковой является кредиторская задолженность по состоянию на 01.05.2009 в сумме по:

Лоту №1 - 2082265,57 рублей (два миллиона восемьдесят две тысячи двести шестьдесят пять рублей 57 копеек);

Лоту №2 - 1394719,83 рублей (один миллион триста девяносто четыре тысячи семьсот девятнадцать рублей 83 копейки);

Лоту №3 - 5993036,80 рублей (пять миллионов девятьсот девяносто три тысячи тридцать шесть рублей 80 копеек);

Лоту №4 - 2668028,04 (два миллиона шестьсот шестьдесят восемь тысяч двадцать восемь рублей 04 копейки);

Лоту №5 - 3501262,97 (три миллиона пятьсот одна тысяча двести шестьдесят два рубля 97 копеек),

из отношений по эксплуатации имущества относящегося к объектам коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения.

Представитель Администрации Городищенского городского поселения пояснил, что сумма дебиторской задолженности не просчитывалась и наличие соглашения о намерении перевода на себя в случае признания победителем конкурса просроченной дебиторской задолженности конкурсной документацией не предусматривалось.

Пересчет суммы просроченной кредиторской задолженности по состоянию на момент заключения договора по результатам проведения Открытого конкурса 31 июля 2009 года конкурсной документацией не предусмотрено.

По состоянию на момент проведения Открытого конкурса Администрацией Городищенского городского поселения заключены договора аренды имущества коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения со следующими субъектами:

- ООО «Теплосеть», договор №1 от 01.07.2008;
- ООО «Тепло-энергетическая компания», договор №2 от 01.07.2008;
- ООО «Теплокомфорт», договор №3 от 01.07.2008;
- ООО «Водоканалсервис», договор №4 от 01.07.2008;

Данные договора аренды заключены с предварительного согласия в письменной форме Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по результатам рассмотрения ходатайств от 17.06.2008 №05-35/1977, №05-35/1978, 05-35/1979 о даче согласия на предоставление муниципальной помощи указанным хозяйствующим субъектам.

Срок действия указанных договоров установлен с 01 августа 2008 года по 30 июля 2009 года.

Из представленных представителем Администрации Городищенского городского поселения документов следует, что комплект конкурсной документации предоставлялся по заявлениям следующим заинтересованным лицам: ООО «Волгоградгазтеплоэнерго», ООО «Альтеро», ООО «Эдем», ООО

«Водоканалсервис», ООО «Теплокомфорт», ООО «Теплосеть», ООО «Тепло-энергетическая компания».

Заявки на участие в Открытом конкурсе поданы ООО «Водоканалсервис», ООО «Теплокомфорт», ООО «Теплосеть», ООО «Тепло-энергетическая компания», которые стали единственными участниками по каждому лоту и с ними заключены договора аренды.

Согласно устным пояснениям представителя Администрации Городищенского городского поселения Администрация признает факт нарушения антимонопольного законодательства при проведении Открытого конкурса и объясняет включение в конкурсную документацию требования о наличии у участника Открытого конкурса соглашения о намерении перевода на себя в случае признания его победителем открытого конкурса просроченной кредиторской задолженности вынужденной мерой.

Исследовав имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам:

1. В соответствии со статьей 215 Гражданского кодекса РФ, имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

На основании Закона Волгоградской области №1342-ОД от 04.12.2006 «О разграничении имущества, находящегося в муниципальной собственности между муниципальным образованием Городищенский муниципальный район и вновь образованными в его составе муниципальными образованиями» и в соответствии с распоряжением Главы администрации Городищенского муниципального района Волгоградской области №1043-р от 18.12.2006 в муниципальную собственность Городищенского городского поселения передано имущество, согласно утвержденного перечня, указанного в приложении №1 к Закону Волгоградской области №1342-ОД от 04.12.2006, в том числе имущество коммунальной инфраструктуры - объекты водопроводно-канализационного и тепло-сетевого хозяйства.

Согласно Реестру муниципальной собственности Городищенского городского поселения объекты водопроводно-канализационного и тепло-сетевого хозяйства входят в состав имущественной казны поселения.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в редакции Федерального закона от 08.11.2008 №195-ФЗ, заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурса или аукциона на право заключения такого договора, за исключением случаев перечисленных в статье 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 3 статьи 53 Закона о защите конкуренции до установления, предусмотренного частью 4 статьи 17.1 порядка проведения конкурсов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее по тексту - Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с частью 3 статьи 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация не должна содержать требования к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию в конкурсе и (или) создающие кому-либо из участников

конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

В силу части 1 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, в открытом конкурсе может участвовать любое лицо.

Часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещает не предусмотренные федеральными законами или иными нормативно-правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, в случае если организаторами торгов являются, в том числе, органы местного самоуправления.

Несмотря на вышеуказанные нормы, организатор торгов - Администрация Городищенского городского поселения, которая согласно Уставу Городищенского городского поселения, является органом местного самоуправления, предъявляет незаконные требования к участникам Открытого конкурса.

В извещении о проведении Открытого конкурса, опубликованном 29 мая 2009 года в газете «Междуречье» и в Конкурсной документации (п. 1.2) содержатся требования к участникам конкурса, в том числе наличие у участника открытого конкурса соглашения о намерении перевода на себя в случае признания его победителем открытого конкурса просроченной кредиторской задолженности. Данное требование не установлено действующим законодательством.

Указанное требование ограничивает доступ к участию в открытом конкурсе на право заключения договоров аренды имущества коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения коммерческим организациям, имеющим желание участвовать в открытом конкурсе, которые согласно статье 4 Закона о защите конкуренции признаются хозяйствующими субъектами, но не намеренным перевести на себя просроченную кредиторскую задолженность.

Доказательством чего являются заявления о предоставлении комплекта конкурсной документации Открытого конкурса, поданные заинтересованными лицами ООО «Волгоградгазтеплоэнерго» (вх. №1334 от 04.06.2009), ООО «Эдем» (вх. №1605 от 02.07.2009), ООО «Альтеро» (вх. № 1611 от 02.07.2009), но которыми не были поданы заявки на участие в Открытом конкурсе.

В данном конкурсе по каждому лоту было подано только по одной заявке на участие в конкурсе:

по лоту №1 - ООО «Водоканалсервис»;

по лоту №2 - ООО «Водоканалсервис»;

по лоту №3 - ООО «Тепло-энергетическая компания»;

по лоту №4 - ООО «Теплосеть»;

по лоту №5 - ООО «Теплокомфорт».

Поскольку конкурс был признан несостоявшимся (Протокол рассмотрения заявок на участие в Открытом конкурсе от 15 июля 2009 года) заявителям было предложено представить предложение о заключении договора аренды по условиям конкурсной документации и согласно Протоколу рассмотрения предложений на заключение договоров аренды от 24 июля 2009 года конкурсная комиссия приняла решение о заключении договоров на передачу в долгосрочную аренду имущества коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения с единственными участниками Открытого конкурса.

Конкурсная документация содержит информацию только о просроченной кредиторской задолженности вытекающей из отношений по эксплуатации имущества относящегося к объектам коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения, но при этом сумма дебиторской задолженности в Конкурсной документации не указана. Организатор конкурса не обеспечил полного предоставления

информации о задолженности потенциальным участникам Открытого конкурса. Поскольку имущество коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения с 01 августа 2008 года по 30 июля 2009 года находилось во временном владении и пользовании по договорам аренды у ООО «Водоканалсервис», ООО «Тепло-энергетическая компания», ООО «Теплосеть», ООО «Теплокомфорт», они владели полной информацией о сумме просроченной задолженности, в том числе дебиторской, что создает неравное положение указанных хозяйствующих субъектов и иных потенциальных претендентов на участие в Открытом конкурсе.

Требование о наличии у участника открытого конкурса соглашения о намерении перевода на себя в случае признания его победителем открытого конкурса просроченной кредиторской задолженности, указанное в Конкурсной документации, лишает отдельных потенциальных претендентов возможности допуска к участию в Открытом конкурсе, а значит, и возможность получить положительный результат в конкурсе, что противоречит части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, которая запрещает действия органов местного самоуправления, не предусмотренные федеральным законодательством или иными нормативно-правовыми актами, которые ограничивают доступ к участию в торгах.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ, Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать факт нарушения Администрацией Городищенского городского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ограничении доступа на участие в торгах, не предусмотренного федеральными законами и иными нормативно-правовыми актами, путем включения в конкурсную документацию требования к участникам открытого конкурса о наличии у участника открытого конкурса соглашения о намерении перевода на себя в случае признания его победителем открытого конкурса просроченной кредиторской задолженности.

2. Предписание по делу № 09-01-17-03/350-ВО не выдавать.

3. Нарушение Администрацией Городищенского городского поселения части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (пункт 1 резолютивной части настоящего решения) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на передачу в долгосрочную аренду имущества коммунальной инфраструктуры муниципальной имущественной казны Городищенского городского поселения - объектов водопроводно-канализационного и тепло-сетевого хозяйства согласно части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является основанием для признания судом указанного Открытого конкурса и заключенных по его результатам сделок недействительными.