

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «18» марта 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «19» марта 2015 г.

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

рассмотрев дело № 88/04 по признакам нарушения Администрацией г. Азова (346780, Ростовская область, г. Азов, пл. Петровская, 4; далее по тексту - Администрация) ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»)

в присутствии представителей Администрации по доверенности

УСТАНОВИЛА:

В рамках исполнения Перечня поручений Президента РФ от 31.05.2013 г. № Пр-1479, поручения руководителя ФАС России от 07.08.2013 г. №ИА/30892/13 Ростовским УФАС России осуществлен мониторинг соблюдения органами местного самоуправления положений ЖК РФ, предусматривающих проведение открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом в случае, если в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) выдано разрешение на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома.

Ростовским УФАС установлено, что 26.04.2013 года Муниципальным образованием г. Азова Ростовской области Российской Федерации ООО «УССТРОЙ» выдано разрешение на ввод объекта, многоквартирного дома, расположенного по адресу: Ростовская область, г. Азов, ул. Красногоровская, 36 (далее – МКД) в эксплуатацию № RU61310000-02.1-8/09.

Согласно протоколу общего собрания собственников помещений в МКД от 21.08.2015 г. в качестве способа управления МКД выбран способ управления – ТСЖ

«Красногоровская-36».

При этом, как следует из ответа Администрации г. Азова от 30.09.2013 г. (вх. № 16279 от 01.10.2013 г.), конкурсы по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами не проводились.

Названные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

Согласно письменным пояснениям Администрации (вх. № 2950 от 27.02.2015 г.) конкурс по отбору управляющей организации для управления МКД не проводился в связи с тем, что у Администрации отсутствовала обязанность проводить данный конкурс в связи с тем, что конкурс должен проводиться только в соответствии с [Правилами](#) проведения органами местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 N 75 (далее - Правила N 75), а на дату выдачи разрешения на ввод домов в эксплуатацию МКД (в редакции до 10.09.2013) Правила № 75 не предусматривали такого основания для проведения конкурса, как выдача свидетельства о вводе объекта в эксплуатацию.

Кроме того, в данных пояснениях указано, что обязанность по проведения конкурсов, предусмотренных Правилами №75, возложена на МБУ г. Азова «Чистый город».

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, приходит к следующим выводам.

В соответствии со [статьей 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из перечисленных в данной [норме](#) Закона способов управления многоквартирным домом. Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном доме. Многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией.

Федеральным [законом](#) от 04.06.2011 N 123-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации", вступившим в законную силу 18.07.2011, [статья 161](#) ЖК РФ дополнена [частью 13](#), согласно которой в течение десяти рабочих дней со дня выдачи в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит в соответствии с [частью 4 настоящей статьи](#) открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления данным домом.

В свою очередь, согласно [части 4 статьи 161](#) Жилищного кодекса Российской Федерации орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, 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.

Довод Администрации о том, что у Администрации отсутствовала обязанность проводить данный конкурс в связи с тем, что Правила № 75 на дату выдачи разрешения на ввод домов в эксплуатацию МКД (в редакции до 10.09.2013) не предусматривали такого основания для проведения конкурса, как выдача свидетельства о вводе объекта в эксплуатацию, Комиссия считает необоснованным, так как Правилами № 75 устанавливается именно порядок проведения конкурса, а не основания его проведения. Отсутствие в [Правилах](#) N 75 (в редакции до 10.09.2013) такого основания для проведения конкурса, как выдача разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома, не свидетельствует об отсутствии у органа местного самоуправления обязанности проводить конкурс, принимая во внимание, что такая обязанность установлена [частью 13 статьи 161](#) Кодекса (в редакции, действовавшей на дату выдачи разрешения на ввод домов в эксплуатацию). Данный вывод подтверждается имеющейся судебной практикой: *Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 01.04.2014 по делу N А61-883/2013; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.03.2014 по делу N А79-2306/2013).*

В соответствии с [пунктом 4](#) Правил N 75 конкурс проводится на основе принципов создания равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей; добросовестной конкуренции; эффективного использования средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме; доступности информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

В силу [пункта 2](#) Правил N 75 под организатором конкурса понимается орган местного самоуправления или органы государственной власти городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, уполномоченные проводить конкурс.

При этом довод Администрации о том, что обязанность по проведения конкурсов, предусмотренных Правилами №75, возложена на МБУ г. Азова «Чистый город», Комиссия считает необоснованным, так как полномочиями по организации и проведению конкурсов в порядке Правил № 75 МБУ г. Азова «Чистый город» наделено с 31.12.2013 г. (Приказ Управления ЖКХ Администрации г. Азова № 26 от 31.12.2013 г.), в то время как МКД введен в эксплуатацию 26.04.2013 г.

В силу [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления 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).

Из данного [положения](#) следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание

условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 N 8899/11 по делу N А66-7056/2010; Постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 N 14688/10 по делу N А13-10558/2008)

Таким образом, не проведение в случаях, предусмотренных жилищным законодательством, открытого конкурса, подразумевающего состязательность хозяйствующих субъектов, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса могут быть выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия, что обеспечивает соблюдение интересов собственников помещений в многоквартирных домах, а также хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке - рынке управления многоквартирными домами. (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 09.12.2014 г. по делу N А53-7731/2014, Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2014 г. по делу N А53-7731/2014; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.03.2014 по делу N А79-2306/2013; Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 26.06.2013 по делу N А82-6977/2012; Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 30.09.2013 по делу N А79-2306/2013).

В связи с вышеизложенным, в действиях Администрации г. Азова, выразившихся в не проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Азов, ул. Красногоровская, 36 после выданного в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности [порядке](#) разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома, содержится нарушение ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности необоснованно препятствовать осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам.

Вместе с тем, в силу того, что в настоящее время собственниками помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: г. Азов, ул. Красногоровская, 36 реализовано право по выбору способа управления многоквартирным домом, основания для выдачи предписания по настоящему делу отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию г. Азова нарушившей ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Администрации г. Азова предписание не выдавать в связи с отсутствием оснований.