

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 17 март 2014 года

г. Томск

В полном объеме решение изготовлено 28 марта 2014 года

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

- председателя комиссии:
- Бутенко Игоря Васильевича, заместителя руководителя, начальника отдела контроля монополистической деятельности;
 - Лосева Виталия Григорьевича, ведущего специалиста - эксперта отдела контроля органов власти;
- членов комиссии:
- Рылова Алексея Дмитриевича, специалиста - эксперта
- отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело №05-10/22-14 по признакам нарушения Департаментом капитального строительства Администрации г. Томска и ООО «Братство» абз. 1 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Томским УФАС России в ходе рассмотрения материалов предоставленных Прокуратурой Томской области установлено, что между Департаментом капитального строительства Администрации г. Томска и ООО «Братство» заключен договор №77 на предоставление субсидии от 02.08.2012 до опубликования Постановления Администрации Города Томска от 02.08.2012 №896 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии юридическим лицам- производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, на благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году» в Сборнике официальных материалов муниципального образования «Город Томск» и без проведения публичных процедур, который приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно данному договору Департамент капитального строительства администрации Города Томска (далее - Департамент) обязуется предоставить ООО «Братство» (далее - ООО) субсидию на возмещение затрат юридическим лицам- производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с благоустройством сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году в сумме 10 000 000 рублей, а ООО обязуется использовать её в соответствии целевым назначением. Настоящий договор вступает в силу с момента его подписания (02.08.2012) Сторонами и действует по 31.12.2012.

Представитель ответчика (Департамента) будучи надлежащим образом, уведомленным о времени и месте рассмотрения дела в заседание Комиссии не явился, предоставил письменный отзыв в котором пояснил, что заключение договора от 02.08.2012 г. № 77 между Департаментом капитального строительства администрации Города Томска и ООО «Братство» на предоставление субсидии в целях возмещения затрат на благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса до вступления в силу постановления администрации

Города Томска от 02.08.2012 №896, утверждающего порядок предоставления субсидии, объясняется следующими обстоятельствами. В рамках благоустройства сквера на площади Речного вокзала была возведена памятная стела воинам Томского пехотного полка в честь 200-летия победы России в Отечественной войне 1812 года, отмечаемого 07.08.2012 года. В этот день в г. Томске на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса проводились праздничные мероприятия, связанные с указанной исторической датой. Выполнение работ по благоустройству сквера было приурочено к юбилейной дате.

Представитель второго ответчика (ООО) нарушение не признал, позицию Департамента поддержал, пояснив, ООО «Братство» в 2012 году выполнило работы по благоустройству сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса. В соответствии с установленным Постановлением администрации г. Томска №896 от 02.08.2012 порядком, в Департамент капитального строительства Администрации Города Томска было направлено заявление и необходимые документы для получения субсидии за фактически выполненные объемы работ для муниципального образования «Город Томск». Присвоение номера и даты договора субсидии не относится к полномочиям ООО «Братство». При названных обстоятельствах полагает, что нарушений закона при заключении договора №77 от 2 августа 2012 года со стороны ООО «Братство» не имелось. Установленный нормативными актами порядок предоставления субсидии юридическим лицам недействительным не признан, акты органов местного самоуправления об установлении порядка предоставления субсидии не обжаловались, подписание указанного договора не признано недействительным, Оплата за выполненные объемы работ, на основании заключенного договора №77 от 2 августа 2012 года, ООО «Братство» получена правомерно.

Представитель заинтересованного лица (Администрации Города Томска) будучи надлежащим образом, уведомленным о времени и месте рассмотрения дела в заседание Комиссии не явился, предоставил письменный отзыв, в котором в целом поддержал позицию ответчиков. В соответствии с решением Думы Города Томска от 15.12.2011 № 273 «О бюджете муниципального образования «Город Томск» на 2012 год и плановый период 2013 - 2014 годов», распоряжением Администрации Томской области от 08.06.2012 И 260-р-в «Об использовании бюджетных ассигнований резервного фонда финансирования непредвиденных расходов Администрации Томской области», был утвержден порядок предоставления субсидии юридическим лицам - производителям товаров, работ и услуг (далее по тексту - юридические лица) в целях возмещения затрат, связанных с ремонтом автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, и порядок возврата в случае нарушения условий, установленных при ее предоставлении, а также определены критерии отбора указанных организаций.

Для решения вопроса о предоставлении Субсидии юридические лица предоставляют в департамент капитального строительства администрации Города Томска документы, предусмотренные положением, утвержденным постановлением администрации Города Томска от 02.08.2012 №896 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии юридическим лицам - производителям товаров, работ и услуг, в целях возмещения затрат на благоустройство сквера на площади речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году».

Субсидия предоставлялась в пределах бюджетных ассигнований и лимитов бюджетных обязательств, предусмотренных департаменту капитального строительства администрации Города Томска в бюджете муниципального образования «Город Томск» на 2012 год в целях возмещения затрат на благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса в городе Томске.

Согласно пункту 7 Порядка предоставления субсидии юридическим лицам (приложение к постановлению администрации Города Томска от 02.08.2012 №896), перечисление субсидии осуществляется департаментом капитального строительства на расчетный счет организации только на основании заключенного договора о предоставлении субсидии.

Изучив правовые позиции сторон, участвующих в деле и материалы дела, Комиссия

установила, 02.08.2012 заключен договор №77 на предоставление субсидии согласно которому Департамент обязуется предоставить ООО субсидию на возмещение затрат юридическим лицам-производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с благоустройством сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году в сумме 10 000 000 рублей, а ООО обязуется использовать её в соответствии целевым назначением. Договор заключен до опубликования (вступления в законную силу 09.08.2012) Постановления Администрации Города Томска от 02.08.2012 №896 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии юридическим лицам-производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, на благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году» в Сборнике официальных материалов муниципального образования «Город Томск» и без проведения публичных процедур, который приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, вступает в силу с момента его подписания (02.08.2012) Сторонами и действует по 31.12.2012.

В материалах дела имеется предоставленная Департаментом копия Договора №77 от 02.08.2012 на предоставление субсидии, заключенного между Департаментом и ООО. На данной копии договора имеются печати Департамента и ООО, а так же подписи их руководителей. Подлинность подписей и печатей на Договоре и самого Договора Ответчиками не оспаривается. Также имеется копия платёжного поручения №133236 от 07.08.2012 об оплате Департаментом субсидии ООО на возмещение затрат, на благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса в сумме 10 000 000 рублей.

Согласно п. 25 ч. 1 ст.16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон № 131-ФЗ) организация благоустройства территории городского округа отнесена к вопросам местного значения городского округа.

Согласно части 2 статьи 18 Закона № 131-ФЗ финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон № 94-ФЗ) обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов потребности муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения, относятся к муниципальным нуждам.

Таким образом, благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» населения поселения относиться к муниципальными нуждами. Данный факт ответчики не оспаривают.

В силу пункта 1 статьи 72 БК РФ, части 1 статьи 54 Закона № 131-ФЗ, пункта 1 статьи 10 Закона № 94-ФЗ для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для муниципальных нужд требуется размещение заказов путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

При этом финансирование затрат на услуги для муниципальных нужд осуществляется за счет местного бюджета на основании контракта, заключенного по результатам торгов. (аналогичные выводы содержатся в судебных актах по делу № А68-544/11).

Согласно абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, или между ними и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно п.1 статьи 420 Гражданского Кодекса Российской Федерации (части 1) Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или

прекращении гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с положениями ст. 4 Закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соответственно, рассматриваемый договор полностью соответствует понятию «соглашения», данному в ст. 4 Закона «О защите конкуренции».

Согласно п. 7 ст. 4 Федерального Закона «О защите конкуренции»: конкуренция это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Исходя из изложенного, удовлетворение потребностей муниципального образования посредством выделения органом, осуществляющим функции органа местного самоуправления бюджетных средств хозяйствующему субъекту без осуществления процедуры размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд является нарушением требований абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», поскольку в данном случае создаются преимущества отдельному хозяйствующему субъекту, в то время как иные хозяйствующие субъекты лишены доступа на соответствующий товарный рынок, что свидетельствует об ограничении конкуренции.

Департамент и ООО заключив договор №77 от 02.08.2012 на предоставление субсидии согласно которому Департамент обязуется предоставить ООО субсидию на возмещение затрат юридическим лицам-производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с благоустройством сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году в сумме 10 000 000 рублей, а ЗАО обязуется использовать её в соответствии целевым назначением- без осуществления размещения заказа путём проведения процедуры торгов для муниципальных нужд допустили нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении запрета на заключение соглашений между органом осуществляющим функции органа местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно заключили соглашение (Договор №77 на предоставление субсидии), создающий для ООО преимущественные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке предоставления услуг по благоустройству территории, которые не владея информацией о намерении заключения указанного договора (соглашения), не имели объективной возможности подать заявку и претендовать на право заключения соглашения (договора).

Таким образом, Департамент и ООО, заключив Договор №77 от 02.08.2012 на предоставление субсидии без осуществления размещения заказа путём проведения процедуры торгов для муниципальных нужд, не обеспечили соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке и создающее возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Дополнительным доказательством нарушения антимонопольного законодательства является - заключение рассматриваемого договора (соглашения) на предоставление субсидии до опубликования 09.08.2012 (вступления в законную силу) Постановления Администрации Города Томска от 02.08.2012 №896 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии юридическим лицам-производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, на благоустройство сквера на площади Речного вокзала по ул. К. Маркса на территории муниципального образования «Город Томск» в 2012 году» в Сборнике официальных материалов муниципального образования «Город Томск» (№35.2 от 09.08.2012), что полностью исключило возможность соперничества между хозяйствующими субъектами.

Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий Договора №77 на предоставление субсидии от 02.08.2012 отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении участниками договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ст. 16 Закона «О защите конкуренции» последствиям.

Мнение Томского УФАС по данному вопросу подтверждается позицией Президиума ВАС РФ, изложенной в Постановлении от 21.12.2010 №9966/10, позицией ВАС РФ, изложенной в Определении от 27.04.2012 №4651/12 по делу А45-9905/2011

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ч. 1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. ч. 1-4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Департаментом капитального строительства Администрации г. Томска и ООО «Братство» допущено нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», совершенное путём заключения договора (соглашения) №77 на предоставление субсидии от 02.08.2012 между органом осуществляющим функции органа местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с исполнением обязательств по договору (соглашению).

4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

В.Г. Лосев

Члены комиссии

А.Д. Рылов

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд.