

## РЕШЕНИЕ

по делу №10-01-15-03/539

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 29 декабря 2010 года

В полном объеме решение изготовлено 20 января 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дела 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;

Иванов И.П. - старший государственный инспектор отдела контроля органов власти.

с участием:

депутата Новожиженского Совета Депутатов, доверенность б/н от 28 декабря 2010 г.;

в отсутствие

представителя администрации Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области, извещен надлежащим образом (почтовое уведомление №400000528125627, вручено 14.12.2010);

рассмотрев дело №10-01-15-03/539 по признакам нарушения Новожиженским Советом депутатов Городищенского муниципального района Волгоградской области (адрес: 403013, Волгоградская область, Городищенский район, п.Областной с/х опытной станции, ул.Центральная,11) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 10-01-15-03/539 возбуждено Приказом УФАС по Волгоградской области от 08.12.2010 №530 в результате обнаружения признаков нарушения антимонопольного законодательства в ходе рассмотрения дела №10-01-15/17-03/458 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (п.3 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения дела №10-01-15/17-03/458 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области, УФАС по Волгоградской области установлено, что Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29 утверждено Положение о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (далее - Положение).

Частью 3 Положения установлены требования к участникам конкурса, в том числе, наличие доли выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50% и наличие в Уставе участника открытого конкурса видов деятельности, связанных с оказанием коммунальных услуг.

Согласно письменным объяснениям председателя Новожиженского Совета депутатов Городищенского муниципального района Волгоградской области при рассмотрении и утверждении проекта Положения депутаты руководствовались пп.4 п.1 ст.14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ», который обязывает организовать в границах поселения предоставление потребителям коммунальных услуг. В целях гарантированного предоставления этих услуг, а также эффективного использования муниципальной собственности Новожиженского сельского поселения участник конкурса, по мнению депутатов, должен предоставлять эти услуги самостоятельно, что возможно при наличии в Уставе участника конкурса видов деятельности, связанных с оказанием коммунальных услуг, быть заинтересованным в этой сфере деятельности (о чем свидетельствует наличие доли выручки от оказания жилищно-коммунальных услуг не менее 50% в общей выручке).

Представитель Новожиженского Совета депутатов признал факт нарушения антимонопольного законодательства и пояснил, что утверждая Положение депутаты стремились выбрать наиболее достойного и надежного партнера по управлению объектами коммунальной инфраструктуры, при этом желание ограничить конкуренцию не имело места.

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

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с 02 июля 2008 года заключение договоров аренды в отношении 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, перечисленных в п.п.1-13 ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального закона № 173-ФЗ от 23.07.2009).

До установления предусмотренного частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21 июля 2005 года N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях", а аукционы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21 декабря 2001 года N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества". Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 установлен Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путём проведения торгов в форме конкурса" (далее – Порядок).

Положение о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения, утвержденным Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29 (в ред. Решения Новожиженского Совета депутатов от 30.07.2008 №39) принято до вступления в силу Порядка, однако до настоящего времени не приведено в соответствие с действующим законодательством.

Кроме того 16 апреля 2010 года Администрацией Новожиженского сельского

поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области объявлен конкурс на право заключения договоров аренды объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся в муниципальной собственности Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (извещение опубликовано в газете «Междуречье» №41-42 от 16.04.2010) (далее - Конкурс). Конкурс был признан не состоявшимся в виду поступления одной заявки, договор б/н о передаче в аренду муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения от 31.05.2010 заключен с единственным участником МП «ЖКУ».

При этом конкурс проведен в соответствии с Положением о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения, утвержденным Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29 (в ред. Решения Новожиженского Совета депутатов от 30.07.2008 №39).

1. Главой 3 Положения установлены требования, предъявляемые к участнику открытого конкурса. В соответствии с пунктом 3.1 Положения участником конкурса может быть только юридическое лицо.

В соответствии с частью 1 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, в открытом конкурсе может участвовать любое лицо.

Пунктом 17 Порядка предусмотрено, что участником конкурса может быть, в том числе, индивидуальный предприниматель.

Таким образом, требование об участии в конкурсе только юридических лиц независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, источника капитала и состава участников лишает индивидуальных предпринимателей возможности допуска к участию в открыто конкурсе, а значит, и возможности получить положительный результат в конкурсе, что приводит к ограничению конкуренции, путем сокращения количества участников конкурса.

2. Согласно п.3.2 Положения участник открытого конкурса должен соответствовать, в том числе, следующим требованиям:

- являться исполнителем жилищно-коммунальных услуг с долей выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50%.

- наличие в Уставе Участника конкурса следующих видов деятельности: оказание коммунальных услуг (поставка коммунальных ресурсов) юридическим и физическим лицам, оказание услуг по водоснабжению (забор воды из открытых и подземных источников, ее очистка, транспортировка, реализация); оказание услуг по водоотведению (сбор, транспортировка, очистка, выпуск), производство, поставка тепловой энергии и реализации тепловой энергии юридическим и физическим лицам, получение (покупка) тепловой, электрической энергии и газа у их производителей, деятельность по эксплуатации тепловых, водопроводных и канализационных сетей.

В соответствии со статьей 49 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещает не предусмотренные

федеральными законами или иными нормативно-правовыми актами ограничения доступа к участию в торгах.

В соответствии с п.37 Порядка не допускается включение в конкурсную документацию требований к участнику конкурса о наличии у участника конкурса опыта работы.

Требование, предусмотренное п.3.2.1 Положения, о доле выручки от оказания потребителям жилищно-коммунальных услуг в общей выручке от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг) за предшествующий год не менее 50% предполагает не только наличие опыта работы в сфере оказания жилищно-коммунальных услуг, но и обязательное занятие этим видом деятельности в предыдущем году.

Таким образом, вышеперечисленные требования, установленные Положением, создают препятствия для входа на рынки услуг по теплоснабжению, водоснабжению, водоотведению, вывозу бытовых отходов, ограничивают доступ к участию в конкурсе на право заключения договоров аренды имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района коммерческим организациям, имеющим желание стать участниками данных товарных рынков, участвовать в открытом конкурсе, которые согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» признаются хозяйствующими субъектами, но у которых отсутствует опыт работы в данной сфере и в Уставе которых отсутствуют вышеназванные виды деятельности. В соответствии с частью 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.

Согласно Устава Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области (далее - Устав), Новожиженский Совет депутатов входит в структуру органов местного самоуправления Новожиженского сельского поселения.

Таким образом, пункты 3.1, 3.2, 3.2.1, 3.2.5 Положения противоречат ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и ограничивают возможность хозяйствующих субъектов участвовать в конкурентных процедурах получения права заключения договора аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области.

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

**Р Е Ш И Л А:**

1. Признать факт нарушения Новожиженским Советом депутатов Городищенского муниципального района Волгоградской области ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии Положения о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения, (утв. Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29), а именно пунктов 3.1, 3.2, 3.2.1, 3.2.5, которые ограничивают возможность хозяйствующих субъектов участвовать в конкурентных процедурах получения права заключения договора аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения Городищенского муниципального района Волгоградской области.

2. Выдать Новожиженскому Совету Депутатов Городищенского муниципального

района Волгоградской области для исполнения предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства посредством осуществления действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно привести пункты 3.1, 3.2, 3.2.1, 3.2.5 Положения о проведении открытого конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества коммунальной инфраструктуры Новожиженского сельского поселения, (утв. Решением Новожиженского Совета депутатов от 24.06.2008 №29) в соответствии с действующим антимонопольным законодательством.