

РЕШЕНИЕ

26.11.2008г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председатель комиссии <...>; Члены комиссии: <...>, <...>, <...> в присутствии представителей: ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана» <...>, доверенность от 09.01.2008 №007/66; Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан <...>, доверенность от 15.11.2008, рассмотрев дело № А-338/15-08 по признакам нарушения Администрацией муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан, расположенной по адресу: 452260, РБ, Илишевский район, с.Верхнеяркеево, ул.Красноармейская, 35, ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана» (450000, г.Уфа, ул.К.Маркса, 30) от 31.10.2008 исх. №220/5091 по вопросу соответствия требованиям антимонопольного законодательства действий Администрации муниципального района Илишевский район РБ, выразившихся в принятии постановления о передаче муниципального имущества из казны района в аренду ООО «Водолей», ООО «Уют», ООО «Полигон».

Согласно представленной информации, Постановлением главы Администрации муниципального образования Илишевский район Республики Башкортостан от 23.09.2008 №1059 принято решение о передаче муниципального имущества из казны района в аренду ООО «Водолей», ООО «Уют», ООО «Полигон ТБО» для оказания услуг по водоснабжению, транспортировке электроэнергии и переработке твердых бытовых отходов, на основании которого Комитетом по управлению собственностью Минземимущества Республики Башкортостан по Илишевскому району заключены договоры аренды имущества жилищно-коммунального комплекса.

В вышеуказанном письме ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана» утверждалось, что имущество в аренду ООО «Водолей», ООО «Уют», ООО «Полигон» в нарушение требований статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) передано без проведения торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества.

По результатам рассмотрения обращения Башкортостанским УФАС России принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, вследствие чего на основании ч.4 ст.44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» издан приказ от 07.11.2008 №394 о/д.

В рамках возбужденного дела о нарушении антимонопольного законодательства Башкортостанским УФАС России были запрошены документы, касающиеся заключения договоров с ООО «Водолей», ООО «Уют», ООО «Полигон ТБО» о предоставлении в аренду имущества, находящегося в муниципальной собственности. Изучив представленные в материалы дела документы, Комиссия установила следующее.

Постановление №1059 от 23.09.2008 «О передаче муниципального имущества из казны района в аренду ООО «Водолей», ООО «Уют», ООО «Полигон ТБО» вынесено главой Администрации муниципального образования Илишевский район Республики Башкортостан по результатам проведения конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества для оказания услуг в с.Верхнеяркеево, с.Нижний Яркей по транспортированию электрической энергии, по водоснабжению и водоотведению и по вывозу, приему и утилизации твердых бытовых отходов.

В соответствии с ч.3 ст.53 Закона о защите конкуренции до установления предусмотренного ч.4 ст.17.1 данного Федерального закона порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

При проведении анализа представленных Администрацией муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан документов по организации конкурса на право заключения вышеуказанных договоров аренды муниципального имущества на предмет соответствия конкурсных процедур требованиям Закона о концессионных соглашениях были выявлены нарушения данного Федерального закона и Закона о защите конкуренции.

Представитель Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан признал допущенные нарушения, заметив, что допущены они были не умышленно, из-за необходимости в кратчайшие сроки передать имущество ЖКХ коммерческим организациям коммунального комплекса с долей участия в уставном капитале субъектов Российской Федерации и (или) муниципальных образований не более чем двадцать пять процентов. Данный конкурс проводился в связи с необходимостью обеспечения условий для получения финансовой поддержки на проведение капитального ремонта жилищного фонда за счет фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 №185-ФЗ «О фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства».

Представитель ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана» добавила, что передача электросетей в аренду вновь созданному ООО «Уют» создала неопределенную ситуацию – для заключения договора на передачу электрической энергии с ООО «Уют» необходимо утвердить тарифы на передачу электрической энергии. Данные тарифы утверждаются Государственным комитетом Республики Башкортостан. В сложившейся ситуации ООО «Энергетическая сбытовая компания Башкортостана» не может заключить с ООО «Уют» договор на транспортировку электроэнергии. Также не понятно, кто будет нести ответственность перед потребителями за ненадлежащее предоставление услуг по транспортировке электроэнергии – у МУП «Илишевское ЖКХ» электросети изъяты, а с ООО «Уют» нет договора на транспортировку энергии.

С учетом изложенного, действия Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан могут быть предметом рассмотрения и оценки антимонопольного органа.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целью указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. Часть 1 статьи 3 Закона регулирует отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления.

Частью 1 статьи 15 Закона 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).

При этом в соответствии со статьей 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В открытом аукционе и открытом конкурсе согласно части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации может участвовать любое лицо.

При проведении Комитетом по управлению собственностью Минземимущества Республики Башкортостан по Илишевскому району конкурса на право заключения договоров аренды имущества жилищно-коммунального комплекса были выявлены следующие нарушения Закона о концессионных соглашениях.

Во-первых, конкурс был проведен на основе неполного пакета конкурсной документации.

В соответствии со статьей 23 Закона о концессионных соглашениях конкурсная документация должна содержать:

- 1) условия конкурса;
- 2) состав и описание, в том числе технико-экономические показатели, объекта концессионного соглашения;
- 3) требования, которые предъявляются к участникам конкурса (в том числе требования к их квалификации, профессиональным, деловым качествам) и в соответствии с которыми проводится предварительный отбор участников конкурса;
- 4) критерии конкурса и параметры критериев конкурса, установленные в соответствии с частями 2.2 и 3 статьи 24 Закона о концессионных соглашениях;
- 5) исчерпывающий перечень документов и материалов и формы их представления заявителями, участниками конкурса, в том числе документов и материалов, подтверждающих:
 - а) соответствие заявителей требованиям, установленным конкурсной документацией и предъявляемым к участникам конкурса;
 - б) соответствие заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений требованиям, установленным конкурсной документацией;
 - в) информацию, содержащуюся в конкурсном предложении;
 - б) срок опубликования, размещения сообщения о проведении конкурса или направления этого сообщения лицам в соответствии с решением о заключении концессионного соглашения одновременно с приглашением принять участие в конкурсе;
 - 7) порядок представления заявок на участие в конкурсе и требования, предъявляемые к ним;
 - 8) место и срок представления заявок на участие в конкурсе (даты и время начала и истечения этого срока);
 - 9) порядок, место и срок предоставления конкурсной документации;
 - 10) порядок предоставления разъяснений положений конкурсной документации;
 - 11) указание на способы обеспечения концессионером исполнения обязательств по концессионному соглашению;
 - 12) размер задатка, вносимого в обеспечение исполнения обязательства по заключению концессионного соглашения (далее - задаток), порядок и срок его внесения, реквизиты счетов, на которые вносится задаток;
 - 13) размер концессионной платы, форму или формы, порядок и сроки ее внесения, за исключением случаев, предусмотренных частью 1.1 статьи 7 Закона о концессионных соглашениях (при условии, что размер концессионной платы не является критерием конкурса);
 - 14) порядок, место и срок представления конкурсных предложений (даты и время начала и истечения этого срока);
 - 15) порядок и срок изменения и (или) отзыва заявок на участие в конкурсе и конкурсных предложений;
 - 16) порядок, место, дату и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
 - 17) порядок и срок проведения предварительного отбора участников конкурса, дату подписания протокола о проведении предварительного отбора участников конкурса;
 - 18) порядок, место, дату или даты в случае, если конкурсной документацией предусмотрено представление конкурсных предложений в двух отдельных запечатанных конвертах в соответствии с частью 1 статьи 30 Закона о концессионных соглашениях, и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;
 - 19) порядок рассмотрения и оценки конкурсных предложений;
 - 20) порядок определения победителя конкурса;
 - 21) срок подписания протокола о результатах проведения конкурса;
 - 22) срок подписания концессионного соглашения;
 - 23) требования к победителю конкурса о предоставлении документов, подтверждающих обеспечение исполнения обязательств концессионера по концессионному соглашению (безотзывная банковская гарантия, договор передачи концессионером концеденту в залог прав концессионера по договору банковского вклада (депозита), договор страхования риска ответственности концессионера по концессионному соглашению), а также требования к таким документам.

Администрацией муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан из всего вышеперечисленного перечня представлены только условия проведения конкурса.

На заседании Комиссии представитель Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан заявил, что не может пояснить причину не составления конкурсной документации, так как конкурс на основании Соглашения о взаимодействии Комитета по управлению собственностью Министерства земельных и имущественных отношений Республики Башкортостан по Илишевскому району и муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан по вопросам управления и распоряжения имуществом проводился Комитетом по управлению муниципальной собственностью Минземимущества РБ по Илишевскому району.

Во-вторых, в соответствии с ч.1 ст.26 Закона о концессионных соглашениях, сообщение о проведении конкурса публикуется конкурсной комиссией в официальном печатном издании и размещается на официальном сайте в сети «Интернет» в срок, не менее чем за тридцать рабочих дней до истечения срока представления заявок на участие в конкурсе. При этом согласно ч.2 ст.26 Закона о концессионных соглашениях конкурсная комиссия вправе опубликовать сообщение о проведении конкурса в любых средствах массовой информации, в том числе в электронных, при условии, что такое опубликование не может осуществляться вместо предусмотренных частью 1 настоящей статьи опубликования в официальном издании и размещения на официальном сайте в сети «Интернет».

В случае, если у муниципального образования нет официального сайта в сети «Интернет», размещением соответствующих сведений на официальном сайте в сети «Интернет» является размещение таких сведений на официальном сайте субъекта Российской Федерации, в границах которого расположено муниципальное образование (ч.3 ст.21 Закона о концессионных соглашениях).

Вышеуказанные требования ст.26 Закона о концессионных соглашениях Комитетом по управлению собственностью Минземимущества РБ по Илишевскому району не соблюдены. Сообщение опубликовано только в рекламно-информационном приложении «Экспресс» к 96 номеру газеты «МАЯК» за 11-17 августа 2008 года. Считая со дня публикации (11 августа 2008 года), тридцатым рабочим днем является 22 сентября 2008 года. Конкурс проведен 20 сентября 2008 года, сообщение о проведении конкурса в сети «Интернет» не было размещено.

Представитель Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан подтвердил отсутствие размещения информации о конкурсе в сети «Интернет».

В-третьих, в соответствии с ч.2 ст.26 Закона о концессионных соглашениях в сообщении о проведении конкурса должны быть указаны:

- 1) наименование, место нахождения, почтовый адрес, реквизиты счетов, номера телефонов организатора конкурса, адрес его официального сайта в сети "Интернет", данные должностных лиц и иная аналогичная информация;
- 2) объект концессионного соглашения (договора);
- 3) срок действия концессионного соглашения (договора);
- 4) требования к участникам конкурса;
- 5) критерии конкурса и их параметры;
- 6) порядок, место и срок предоставления конкурсной документации;
- 7) размер платы, взимаемой конcedesентом за предоставление конкурсной документации, порядок и сроки ее внесения, если такая плата установлена. Размер такой платы не должен превышать расходы на изготовление копий конкурсной документации и отправку их по почте;
- 8) место нахождения, почтовый адрес, номера телефонов конкурсной комиссии и иная аналогичная информация о ней;
- 9) порядок, место и срок представления заявок на участие в конкурсе (даты и время начала и истечения этого срока);
- 9.1) размер задатка, порядок и сроки его внесения, реквизиты счетов, на которые вносятся задаток;
- 10) порядок, место и срок представления конкурсных предложений (даты и время начала и истечения этого срока);
- 11) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе;
- 12) место, дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями;
- 13) порядок определения победителя конкурса;
- 14) срок подписания членами конкурсной комиссии протокола о результатах проведения конкурса;
- 15) срок подписания концессионного соглашения.

В сообщении, опубликованном Комитетом по управлению собственностью Минземимущества РБ по Илишевскому району в рекламно-информационном приложении «Экспресс» к №96 газеты «МАЯК» указаны только наименование, место нахождения и номера телефонов организатора конкурса, объект концессионного соглашения (договора), место, дата и время вскрытия конвертов с конкурсными предложениями. Остальные обязательные для публикации сведения в сообщении отсутствуют.

В-четвертых, в соответствии с ч.1 ст.27 Закона о концессионных соглашениях заявки на участие в конкурсе должны отвечать требованиям, установленным к таким заявкам конкурсной документацией, и содержать документы и материалы, предусмотренные конкурсной документацией и подтверждающие соответствие заявителей требованиям, предъявляемым к участникам конкурса. В связи с тем, что Комитетом по управлению собственностью Минземимущества РБ по Илишевскому району конкурсная документация не составлялась, проверить содержание заявок ООО «Уют», ООО «Водолей» и ООО «Полигон ТБО» на соответствие требованиям конкурсной документации не представляется возможным. Также следует отметить, что копии заявок представлены без указанных в них приложений, а в заявке ООО «Полигон ТБО» отсутствуют цели, для которых планируется использовать муниципальное имущество.

Исходя из вышесказанного, Комитетом по управлению собственностью Минземимущества РБ по Илишевскому району при проведении конкурса на право заключения договоров аренды муниципального имущества для осуществления услуг в с.Верхнеяркеево, с.Нижний Яркей по транспортированию электрической энергии, по водоснабжению и водоотведению, и по вывозу, приему и утилизации твердых бытовых отходов не соблюдены требования Закона о концессионных соглашениях и тем самым нарушены требования ч.3 ст.53 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой до установления предусмотренного ч.4 ст.17.1 порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в ч.1 ст.17.1 данного Федерального закона, конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях».

По результатам проведенного с нарушением действующего законодательства конкурса Администрацией муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан вынесено постановление от 23.09.2008 №1059 о передаче муниципального имущества из казны района в аренду ООО «Водолей», ООО «Уют», ООО «Полигон ТБО» для оказания услуг по водоснабжению, транспортировке электроэнергии и переработке твердых бытовых отходов.

Таким образом, постановлением Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан от 23.09.2008 №1059 нарушены требования ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Также нарушены требования ч.2 ст.17 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются органы местного самоуправления, запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Ограничение доступа к участию в торгах выразилось:

-в том, что конкурс проведен до истечения срока в 30 рабочих дней с момента публикации сообщения о проведении конкурса (что ограничило подачу заявок потенциальными участниками конкурса в последний рабочий день 30-дневного срока);

-в отсутствии размещения информации о проведении конкурса на официальном сайте в сети Интернет (что также ограничило доступ к участию в конкурсе потенциальных участников);

-в установлении дополнительного обязательного требования о трудоустройстве высвобождаемых работников реорганизованного предприятия (имеется ввиду МУП «Илишевское ЖКХ»). Данное положение также противоречит статьям 15, 17 Закона о защите конкуренции, поскольку создает препятствие к осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, приводит к ограничению конкуренции и направлено фактически на ограничение доступа к участию в конкурсе, а также противоречит положениям гражданского и трудового законодательства, в частности статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации и статье 24 Трудового кодекса Российской Федерации.

Согласно ст.449 Гражданского кодекса Российской Федерации, торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица. Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги.

Таким образом, действия Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан образуют состав правонарушения по ч.1 ст.15, ч.2 ст.17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в принятии акта, который приводит или может привести к ограничению конкуренции и в ограничении доступа к участию в торгах.

С учетом изложенного, руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.1-3 ст.41, ч.1 ст.49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан нарушившей положения ч.1 ст.15 и ч.2 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которыми органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и не предусмотренному федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничению доступа к участию в торгах.
2. Выдать Администрации муниципального района Илишевский район Республики Башкортостан предписание о прекращении

нарушения антимонопольного законодательства.