

РЕШЕНИЕ  
по делу №А-17/18-10

Резолютивная часть оглашена 18.05.2010

Решение в полном объеме изготовлено 28.05.2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Женетль А.Ш.– заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Управления).

Члены Комиссии:

Точив Б.Б.– начальник отдела Управления;

Псеуш М.Х.– главный специалист-эксперт Управления;

Рыбина А.Т.– ведущий специалист-эксперт Управления;

Вдовина О.Ю.- ведущий специалист-эксперт Управления,

в присутствии: <...> (по доверенности от 18.05.2010г. №170)

рассмотрев дело №А-17/18-10 по признакам нарушения ООО «Зенит-2» пункта 2 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В рамках осуществления государственного контроля за действиями субъектов естественных монополий по отбору финансовых организаций для оказания финансовых услуг, предусмотренного частью 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея была запрошена информация у субъектов естественных монополий о соблюдении ими требований отбора финансовых организаций путем проведения открытых конкурсов или открытых аукционов.

В ходе проведения анализа представленной информации Адыгейским УФАС России было установлено, что ООО «Зенит-2» (385100, Тахтамукайский район, п.Яблоновский, ул.Лаухина,6) был заключен с Акционерным коммерческим Сберегательным банком Российской Федерации (ОАО) Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) №61 от 02.08.2006г., пункт 7.2 части 7 которого содержит условия: «Если не позднее, чем за 10 дней до истечения срока действия настоящего Договора ни одна из Сторон письменно не заявит о его расторжении, Договор автоматически пролонгируется на каждый следующий срок».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Статьей 4 Закона о естественных монополиях определены сферы деятельности субъектов естественных монополий (услуги по передаче тепловой энергии).

Согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (1060107001580) основным видом деятельности ООО «Зенит-2» является распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (ОКВЭД 40.30.3).

На основании заключения экспертизы и решения правления Региональной

энергетической комиссии – департамента цен и тарифов Краснодарского края Приказом от 24.12.2007г. №108/2007-т ООО «Зенит-2» установлены тарифы на тепловую энергию (производство, передача и сбыт).

Таким образом, ООО «Зенит-2» осуществляет естественно-монопольный вид деятельности и является субъектом естественной монополии.

В соответствии с частью 1 статьи 18 введенного в действие с 26 октября 2006 года Закона о защите конкуренции, Федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, субъекты естественных монополий осуществляют отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд для оказания финансовых услуг, в том числе услуг по открытию и ведению банковских счетов (пункт 2).

Указанной нормой права, которая носит специальный характер, закреплена прямая обязанность субъектов естественной монополии проводить открытые конкурсы (аукционы) по отбору финансовых организаций для оказания услуг финансового характера в соответствии с положениями Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (Далее - Закона о размещении заказа) для оказания поименованных в указанной статье финансовых услуг. При этом названная статья не содержит условий, соблюдение которых будет являться основанием для заключения таких договоров без проведения соответствующих конкурсов или аукционов.

Указанная норма не включает субъекты естественных монополий в круг лиц, являющихся государственными и муниципальными заказчиками, установленный статьей 4 Закона о размещении заказа, а лишь устанавливает, что субъекты естественной монополии должны осуществлять отбор финансовых организаций для оказания финансовых услуг путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями данного закона. Порядок проведения открытого конкурса или открытого аукциона определен статьями 20-41 Закона о размещении заказа.

Следовательно, ООО «Зенит-2», после вступления в силу (после 26.10.2006) являясь субъектом естественной монополии, обязано соблюдать требования пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции.

ООО «Зенит-2» на заседании Комиссии письмом от 18.05.2010г. №169 представлены объяснения, из которых следует, что согласно пункту 2 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют свою силу без ограничения каким-либо сроком, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Закон «О защите конкуренции», по мнению ООО «Зенит-2» не предусматривает распространение его положений на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Комиссия считает доводы ООО «Зенит-2» необоснованными по следующим основаниям.

По возможности продления ранее действующих договоров законодательно закреплено следующее.

Согласно пункту 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Следовательно, при наличии у субъекта, указанного в статье 18 ФЗ «О защите конкуренции», на момент вступления в силу Закона о защите конкуренции договоров на оказание финансовых услуг, заключенных ранее, в том числе продленных, такие договоры признаются действующими до определенного в них момента окончания исполнения сторонами обязательства (в том числе, если до 26.10.2006г. действие договора было продлено сторонами на один год и более).

Статьей 18 Закона о защите конкуренции установлено, что субъекты естественных монополий должны осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или аукциона в соответствии с Законом о размещении заказа путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона.

Пролонгация подобных договоров невозможна, так как это будет являться отбором финансовой организации для оказания финансовых услуг на новый срок без проведения открытого конкурса или открытого аукциона. По окончании определенного в договоре срока субъекту естественной монополии необходимо осуществлять отбор финансовых организации для оказания финансовых услуг путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона.

С момента вступления в силу ФЗ «О защите конкуренции» заключение указанных договоров (продление ранее заключенных договоров) без предшествующего этому отбора финансовых организаций в соответствии с требованиями статьи 18 Закона о защите конкуренции расценивается как нарушение антимонопольного законодательства (письмо ФАС России от 21.02.2007 N ИА/2168 «О разъяснении применения части 1 статьи 18 Федерального закона «О защите конкуренции»).

На основании вышеизложенного, действия ООО «Зенит-2» по пролонгации Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №61 от 02.08.2006г. без проведения торгов после вступления в силу Закона о защите конкуренции (после 26.10.2006), нарушают пункт 2 части 1 статьи 18 вышеуказанного закона. Последний срок, на который он мог быть законно заключен, истек 02.08.2007г. После указанной даты пролонгация ООО «Зенит-2» данного договора без соблюдения требований пункт 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции является незаконной.

Из объяснений представленных ООО «Зенит-2» следует также, что договор банковского счета №61 Общество и банк заключили 02.08.2006г., т.е. до вступления в силу Закона «О защите конкуренции», не распространяющегося на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров, ООО «Зенит-2» считает, что оснований для привлечения Общества к административной ответственности в связи с нарушением требований статьи 18 Закона «О защите конкуренции» отсутствуют.

По данному заявлению Комиссия поясняет следующее.

Статья 18 Закона о защите конкуренции не предусматривает привлечение субъектов естественных монополий к административная ответственности.

Вместе с тем при наличии соответствующих доказательств действия финансовых организаций и субъектов естественных монополий, связанные с предоставлением финансовых услуг без проведения открытого конкурса/аукциона, могут быть квалифицированы как согласованные действия, которые приводят ли могут привести к ограничению конкуренции, что запрещено статьями 11,16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьи 41, частью 1

статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Зенит-2» нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в пролонгации после вступления в силу Закона о защите конкуренции (после 26.10.2006) Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №61 от 02.08.2006г. без осуществления отбора финансовой организации путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд для оказания финансовой услуги по открытию банковского счета.

2. Выдать ООО «Зенит-2» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ  
по делу №А-17/18-10

28 мая 2010 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Женетль А.Ш. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Управления).

Члены Комиссии:

Точив Б.Б. – начальник отдела Управления;

Псеуш М.Х. – главный специалист-эксперт Управления;

Рыбина А.Т. – ведущий специалист-эксперт Управления;

Вдовина О.Ю. - ведущий специалист-эксперт Управления.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) на основании своего решения от 26 мая 2010 г. по делу №А-17/18-10 о нарушении ООО «Зенит-2» пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Зенит-2» не позднее истечения срока действия Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №61 от 02.08.2006г. прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции, выразившееся в пролонгации Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №61 от 02.08.2006г. после вступления в силу Закона о защите конкуренции, без проведения открытых конкурсов, открытых аукционов.

2. ООО «Зенит-2» не позднее истечения срока действия Договора банковского счета (в валюте Российской Федерации) №61 от 02.08.2006г. осуществить отбор

финансовой организации для предоставления услуги по открытию и ведению банковских счетов путем проведения открытых конкурсов, открытых аукционов в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 02.08.2010г. направив в адрес Адыгейского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

- извещение о проведении торгов;
- протоколы, составленные в ходе размещения заказа.