

"18" июня 2009 г. г.Уфа

Комиссия Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии:

Ишбулатов

Равиль Асфанович Заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России;

Члены Комиссии:

Борисов

Николай Николаевич

Начальник отдела естественных монополий и финансовых рынков;

Матвеев

Владислав Александрович

Ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и финансовых рынков;

Шайдуллина

Фарида Закирзяновна Старший специалист 1 разряда отдела естественных монополий и финансовых рынков

при участии:

- от МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) - Войнов Сергей Иванович - юристконсульт (дов. № 6/н от 26.10.2007 г.);

на основании своего решения от "18" июня 2009 г. по делу №А-67/18-09 по признакам нарушения МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", согласно которой 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 по страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) прекратить нарушения части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) совершить действия направленные на отбор страховой 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 финансовых услуг по страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг на следующий страховой период (2009-2010 гг.).

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в срок до "15" октября 2009 года.

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

Примечание. За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего предписания в соответствии со статьей 51 Федерального закона "О защите конкуренции" влечет наложение административного штрафа на должностных и юридических лиц согласно ст.19.5 КоАП РФ.

РЕШЕНИЕ

"18" июня 2009 г. г.Уфа

Комиссия Управления федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии:

Ишбулатов

Равиль Асфанович Заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России;

Члены Комиссии:

Борисов

Николай Николаевич

Начальник отдела естественных монополий и финансовых рынков;

Матвеев

Владислав Александрович

Ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и финансовых рынков;

Шайдуллина

Фарида Закирзяновна Старший специалист 1 разряда отдела естественных монополий и финансовых рынков

при участии:

- от МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) - Войнов Сергей Иванович - юрисконсульт (дов. № 6/н от 26.10.2007 г.);

рассмотрев дело №А-67/18-09 по признакам нарушения МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", согласно которой 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 финансовой услуги - страхование ответственности,

УСТАНОВИЛА:

На основании ст.ст.24,25 Федерального закона от 26.07.2006г №135 ФЗ "О защите конкуренции" и в соответствии с приказом руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан от " 14 " апреля 2009 г. №50, в период с "15" апреля 2009 г. по "17" апреля 2009 г. Башкортостанским УФАС России проведено контрольное мероприятие по осуществлению контроля за соблюдением антимонопольного законодательства на рынке передачи электрической энергии МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан. Проверяемый период: 2008 год – 1 квартал 2009 года.

В ходе контрольного мероприятия проведён анализ Договоров оказания финансовых услуг для МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) на предмет соблюдения статьи 18 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26 июля 2006 г..

В соответствии с частью 1 статьи 18 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26 июля 2006 г. 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 следующих финансовых услуг: - открытие и ведение банковских счетов юридических лиц, осуществление расчетов по этим счетам; - личное страхование, в том числе медицинское страхование; - страхование ответственности ...

Понятие "субъект естественной монополии" определено в статье 3 Федерального закона от 17.08.95 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (далее - Закон о естественных монополиях) как хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Согласно той же статьи естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В соответствии с Уставом Предприятия, а также Договором №107/505/30-Ю от 14.05.2008 г. заключенным между МУП Электрических сетей городского округа город Салават Республики Башкортостан и ОАО «Башкирэнерго» основным видом деятельности МУП Электрических сетей городского округа город Салават Республики Башкортостан является передача электроэнергии.

Согласно статье 4 Федерального закона от 17.08.95 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" сферой деятельности субъектов естественных монополий определяется в том числе и услугами по передаче электрической энергии.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26 июля 2006 г. субъекты естественной монополии занимают доминирующее положение на рынке определенного товара, услуг.

Из чего следует, что МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) является субъектом естественной монополии и занимает доминирующее положение на рынке передачи электрической энергии

Анализ данного договора показал следующее:

17 апреля 2008 года МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) (далее - Страхователь) заключен Договор страхования ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг №2708GL0002Т с Салаватским отделением Уфимского филиала Открытого акционерного общества "Страховое общество газовой промышленности" (ОАО "СОГАЗ") (далее -Страховщик).

Данный договор заключен без проведения открытого конкурса или открытого аукциона.

Предметом указанного договора является страхование ответственности Страхователя осуществляющую деятельность по передаче электроэнергии по электрическим сетям, за вред причиненный жизни, здоровью, имуществу третьих лиц, окружающей природной среде.

Согласно статье 18 Закона "О защите конкуренции" субъекты, указанные в данной статье, обязаны заключать договоры на оказание финансовых услуг, перечисленных в пунктах 1-11 части 1 данной статьи, путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона. При этом названная статья не содержит условий, соблюдение которых будет являться основанием для заключения таких договоров без проведения соответствующих конкурсов или аукционов. Периодичность проведения открытых конкурсов/аукционов по отбору финансовых организаций для осуществления финансовых услуг, указанных в статье 18 Закона о защите конкуренции, антимонопольным законодательством не установлена.

Однако требования к периодичности проведения конкурсов вытекают из норм иного законодательства Российской Федерации. В частности, в соответствии с пунктом 2 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственный или муниципальный контракт может быть заключен на срок более одного года, только если предметом такого контракта являются выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказания которых составляет более одного года. При этом перечень таких работ, услуг устанавливается Правительством Российской Федерации. В настоящее время указанный перечень Правительством Российской Федерации не определен. Таким образом, для заключения государственных или муниципальных контрактов открытые конкурсы/аукционы по отбору финансовых организаций для оказания финансовых услуг, указанных в статье 18 Закона о защите конкуренции, необходимо будет проводить ежегодно, если иное не будет установлено Правительством Российской Федерации. Данные нормы не распространяются на действия субъектов, указанных в статье 18 Закона о защите конкуренции, по отбору финансовых организаций, если получение услуги не является государственной или муниципальной нуждой в понимании Закона о размещении заказов. При этом, поскольку открытые конкурсы/аукционы предусмотренные статьей 18 Закона о защите конкуренции проводятся в соответствии с положениями Закона о размещении заказов, при проведении открытых конкурсов/аукционов в соответствии со статьей 21, 33 Закона о размещении заказов необходимо в извещении о конкурсе/аукционе четко определять сроки (периоды поставок, выполнения работ, оказания услуг), начальную цену и объем услуг.

Следовательно, МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан должен был провести отбор страховой организацией 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 по страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг.

В ходе рассмотрения дела представитель МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан заявил, что согласно Письма ФАС России от 21 февраля 2007 г. N ИА/2168 "О разъяснении применения части 1 статьи 18 соответствии Федерального закона "О защите конкуренции", антимонопольное регулирование в соответствии со статьей 18 Закона о защите конкуренции осуществляется в отношении субъектов естественных монополий, включенных в реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственные регулирование и контроль.

Однако на момент рассмотрения дела в соответствии с частью 2 статьи 9 Федерального закона от 25.12.2008 N 281-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" в Федеральный закон от 17 августа 1995 года N 147-ФЗ "О естественных монополиях" внесены изменения, на основании которых в целях обеспечения прозрачности деятельности субъектов естественных монополий, открытости регулирования деятельности субъектов естественных монополий и защиты интересов потребителей субъекты естественных монополий обязаны обеспечивать свободный доступ к информации о своей деятельности, в том числе сведения о способах приобретения, стоимости и об объемах товаров, необходимых для производства регулируемых товаров.

Свободный доступ к информации о регулируемой деятельности субъектов естественных монополий обеспечивается субъектами естественных монополий в соответствии со стандартами раскрытия информации, утвержденными Правительством Российской Федерации, путем ее опубликования в средствах массовой информации, включая сеть "Интернет", и предоставления информации на основании письменных запросов потребителей.

В соответствии со ст.31 Федерального закона от 25.12.2008 N 281-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" вышеуказанные нормы настоящего Федерального закона вступают в силу со дня его официального опубликования.

Следовательно, можно сделать вывод, что МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) являясь субъектом естественной монополии при определении необходимости заключения договоров по страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг, для предоставления возможности участия физических и юридических лиц, обеспечения добросовестной конкуренции, а также обеспечения гласности и прозрачности обязан обеспечить свободный доступ к информации и к участию страховых организаций в открытом конкурсе или открытом аукционе в соответствии с положениями федерального закона о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Кроме того, Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации Постановлением от 30.06.2008 г. №30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" даёт разъяснения, в котором также указывает на то, что условия признания лица занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара (ограниченного в силу пункта 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, в том числе территориальными пределами) определяются статьей 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции".

Установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов.

При возникновении разногласий относительно обстоятельств, связанных с определением доли хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, арбитражный суд в случае необходимости разъяснения вопросов, требующих специальных знаний, с учетом положений пункта 1 статьи 82 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) вправе назначить экспертизу.

Вместе с тем при рассмотрении споров о нарушениях, совершенных лицом, не включенным в реестр хозяйствующих субъектов, не может быть отказано в признании его занимающим доминирующее положение на рынке лишь в связи с тем, что такое лицо в данный реестр не включено. Доля лица на рынке определенного товара, а на ее основе и факт занятия им доминирующего положения могут быть установлены также на основании иных документов.

По результатам рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу, что факт нарушения МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" подтверждается и выражается в отсутствии проведения отбора страховой организацией 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 страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг.

Руководствуясь статьей 23, статьей 36, частью 1 статьи 39, частями, 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать действия МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) нарушающими требования части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", в части неисполнения требований по отбору страховой 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 страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг.

2. МУП Электрических сетей городского округа г.Салават Республики Башкортостан (453250, г.Салават, ул.Северная, 1) выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем проведения отбора страховой организации в форме 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 страхованию ответственности, товаропроизводителей, продавцов, исполнителей работ, услуг на следующий страховой период (2009-2010 гг.).

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.