

РЕШЕНИЕ
по делу №А-28/18-10

Резолютивная часть оглашена 19.05.2010

Решение в полном объеме изготовлено 31.05.2010

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: бухгалтера ООО «Теплотехник» <...> (по доверенности от 18.05.2010г. №3)

рассмотрев дело №А-28/18-10 по признакам нарушения ООО «Теплотехник» 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 «Теплотехник» (385730, Майкопский район, п.Тульский, ул.Ленина,93) был заключен с Акционерным коммерческим Сберегательным банком Российской Федерации Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) от 02.09.2009г. №1159. Пункт 7.1 части 7 Договора содержит условия: «Договор вступает в силу со дня его подписания Сторонами и действует в течение неопределенного срока».

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).

На основании экспертизы и решения правления Региональной энергетической комиссии – департамента цен и тарифов Краснодарского края Приказом от 30.11.2009г. №27/2009-т ООО «Теплотехник» установлены тарифы на тепловую энергию (производство, передача и сбыт).

Из пояснений <...> и согласно письму от 17.05.2010г. №235 ООО «Теплотехник» начал осуществлять свою деятельность после заключения Договора аренды котельных с

ММП ЖКХ Майкопского района 15.04.2009г.

Таким образом, ООО «Теплотехник» 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.

Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) от 02.09.2009г. №1159 заключенный ООО «Теплотехник» пунктом 7.1 части 7 Договора содержит условия: «Договор вступает в силу со дня его подписания Сторонами и действует в течение неопределенного срока».

Открытые конкурсы и открытые аукционы, предусмотренные статьей 18 Закона о защите конкуренции, должны проводиться в соответствии с положениями Закона о размещении заказов, при этом необходимо при проведении открытых конкурсов или открытых аукционов в соответствии со статьей 21 Закона о размещении заказов в извещении о проведении открытого конкурса и открытого аукциона четко определять сроки (периода поставок, выполнение работ, оказание услуг), начальную цену и объем услуг. Таким образом, договор, заключенный субъектами естественных монополий по итогам конкурса или аукциона, не может быть бессрочным.

На основании вышеизложенного, ООО «Теплотехник», являясь субъектом естественной монополии, обязано соблюдать требования пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции.

По истечении срока действия указанных договоров и при наличии необходимости субъекты, указанные в статье 18 ФЗ «О защите конкуренции», должны осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или аукциона.

С момента вступления в силу Закона о защите конкуренции заключение 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 заседании Комиссии ООО «Теплотехник» было представлено письмо от 17.05.2010г. №233. Данным письмом ООО «Теплотехник» поясняет, что Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) от 02.09.2009г. №1159 был заключен с Акционерным коммерческим Сберегательным банком Российской Федерации согласно письма Администрации МО «Майкопский район» для реализации Федерального закона РФ от 21.07.2007г. №185-ФЗ «О фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства». Данный расчетный счет предназначен для получения и расходования целевых средств на проведение капитального ремонта многоквартирных жилых домов.

Комиссией было разъяснено, что часть 1 статьи 18 Закона о конкуренции устанавливает обязанность субъектов естественных монополий осуществлять отбор финансовых организаций путем проведения открытого конкурса или открытого аукциона в соответствии с положениями Закона о размещении заказов для оказания перечисленных в данной статье финансовых услуг. Иные критерии, в том числе цель приобретения финансовой услуги, Законом о конкуренции не установлены.

Таким образом, субъектам естественных монополий необходимо проводить открытый конкурс или открытый аукцион по отбору финансовой организации для оказания поименованных в части 1 статьи 18 Закона о конкуренции, в том числе и для осуществления деятельности, не носящей естественно-монопольный характер.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Теплотехник» нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) от 02.09.2009г. №1159 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 «Теплотехник» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу №А-28/18-10

31 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 – Управление).

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 31 мая 2010 г. по делу №А-28/18-10 о нарушении ООО «Теплотехник» пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Теплотехник» прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 18 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении Договор банковского счета (в валюте Российской Федерации) от 02.09.2009г. №1159 без проведения открытых конкурсов, открытых аукционов.

2. . ООО «Теплотехник» осуществить отбор финансовой организации для предоставления услуги по открытию банковского счета путем проведения открытого конкурса, открытого аукциона 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 02.09.2010г. направив в адрес Адыгейского УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

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