

РЕШЕНИЕ

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «21» февраля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «4» марта 2013 г.

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: ... – руководитель управления;

Члены Комиссии:

... - начальник отдела контроля антимонопольного, рекламного законодательства и органов власти управления;

... – главный специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного, рекламного законодательства и органов власти управления,

с участием представителя администрации муниципального образования «Сусуманский район» ... – руководителя правового управления администрации Сусуманского района (доверенность от 05.12.2012),

рассмотрев дело № 02-9/19-2012 по признакам нарушения Администрацией муниципального образования «Сусуманский район» (Магаданская область, г. Сусуман, ул. Советская, 17) пункта 7 части 1 статьи 15, части 3 статьи 19, статьи 20 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" по факту выделения денежных средств в размере 2600 тыс. рублей ООО «Сусуман» на основании Распоряжения № 127-р от 18.11.2011 «О выделении средств»,

установила:

В Магаданское УФАС России поступило обращение Прокуратуры Сусуманского района Магаданской области от 29.10.2012 по факту выделения администрацией муниципального образования «Сусуманский район» денежных средств ООО «Сусуман» на основе принятых Распоряжений, в том числе на основании Распоряжения от 18.11.2011 № 127р «О выделении средств» в размере 2600,0 тыс. руб. ООО «Сусуман».

Заявитель полагает, что денежные средства в размере 2600, 0 тыс. руб. выделены ООО «Сусуман» из резервного фонда администрации муниципального образования на цели, не предусмотренные Порядком использования бюджетных ассигнований резервного фонда местной администрации, утвержденным Постановлением администрации Сусуманского района от 15.12.2008 № 374, а именно: на «возмещение затрат в целях бесперебойного прохождения отопительного сезона в осеннее - зимний период 2011-2012г.г. (бульдозер)».

Кроме того, согласно пункту 4 статьи 81 Бюджетного кодекса Российской Федерации средства резервных фондов местных администраций направляются на финансовое обеспечение непредвиденных расходов, в том числе на проведение аварийно-восстановительных работ и иных мероприятий, связанных с

ликвидацией последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных ситуаций. Вместе с тем, в нарушение указанной статьи Бюджетного кодекса РФ, цели на которые администрацией Сусуманского района выделены ООО «Сусуман» денежные средства не связаны с непредвиденными обстоятельствами, в том числе стихийными бедствиями либо чрезвычайными ситуациями, на ликвидацию которых могут быть, в силу закона, направлены средства резервного фонда.

Вышеизложенное, как полагает заявитель, указывает на предоставление администрацией Сусуманского района необоснованных преимуществ ООО «Сусуман» в осуществлении предпринимательской деятельности, что приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и указывает на нарушения статей 15, 16, 20 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", а также на наличие состава административного правонарушения, предусмотренного статьей 14,9 КоАП РФ.

Рассмотрев приложенные к обращению документы, а также документы, полученные по запросу управления, в том числе отчет о расходовании бюджетных средств, выделенных администрацией муниципального образования «Сусуманский район» в соответствии с Распоряжением от 18.11.2011 № 127-р, Комиссия установила:

ООО «Сусуман» было направлено ходатайство в адрес администрации муниципального образования «Сусуманский район» от 16.11.2011 исх. № 2274 с просьбой оказать финансовую помощь на приобретение бульдозера марки Т-170.

Аналогичная просьба о выделении денежных средств ООО «Сусуман» на приобретение техники (бульдозер) была направлена администрацией города Сусумана в адрес администрации муниципального образования «Сусуманский район» письмом от 16.11.2011 исх. № 1361.

Администрацией муниципального образования «Сусуманский район» было издано Распоряжение от 18.11.2011 № 127-р «О выделении средств», которым предусмотрено выделить ООО «Сусуман» субсидии на возмещение затрат в сумме 2600 тыс. руб. в целях бесперебойного прохождения отопительного сезона в осеннее - зимний период 2011-2012г.г. (бульдозер) за счет резервного фонда местной администрации.

На основании Распоряжения № 127-р администрацией муниципального образования «Сусуманский район» платежным поручением от 24.11.2011 № 371434 перечислены ООО «Сусуман» денежные средства в размере 2600,0 тыс. руб. (два миллиона шестьсот тысяч рублей).

Согласно Отчету об использовании денежных средств, выделенных ООО «Сусуман» по Распоряжению № 127-р, денежные средства перечислены поставщику бульдозера ЗАО «Уральская марка» в соответствии с договором поставки № 169 от 28.11.2011, заключенным между ООО «Сусуман» и ЗАО «Уральская марка» (платежные поручения № 1613 от 01.12.2011 на сумму 2200 тыс. руб. и № 1626 от 06.12.2011 на сумму 2165 тыс. руб.).

Об исполнении указанного договора свидетельствует Акт приема-передачи по договору поставки № 169 от 28.11.2011 бульдозера Б10М.0111-ЕН.

Постановлением администрации Сусуманского района от 15.12.2008 № 374 утвержден Порядок использования бюджетных ассигнований резервного фонда местной администрации (далее по тексту - Порядок).

Пунктом 1.4 Порядка установлено, что в числе оснований использования бюджетных ассигнований резервного фонда, предусмотрено выделение денежных средств для внепланового, капитального ремонта объектов ЖКХ, а также на погашение задолженности по заработной плате работникам предприятий ЖКХ, приобретение материалов на подготовку к отопительному сезону и др.

Однако, денежные средства в размере 2600, 0 тыс. руб. выделены ООО «Сусуман» из резервного фонда администрации муниципального образования на цели, не предусмотренные Порядком, а именно: на возмещение затрат в целях бесперебойного прохождения отопительного сезона в осеннее - зимний период 2011-2012г.г. (бульдозер), фактически на поставку бульдозера для ООО «Сусуман».

Согласно п. 4 ст. 81 Бюджетного кодекса РФ средства резервных фондов местных администраций направляются на финансовое обеспечение непредвиденных расходов, в том числе на проведение аварийно-восстановительных работ и иных мероприятий, связанных с ликвидацией

последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных ситуаций.

Вместе с тем, в нарушение указанной статьи Бюджетного кодекса РФ, цели на которые администрацией Сусуманского района выделены ООО «Сусуман» денежные средства не связаны с непредвиденными обстоятельствами, в том числе стихийными бедствиями либо чрезвычайными ситуациями, на ликвидацию которых могут быть, в силу закона, направлены средства резервного фонда.

Кроме того, согласно части 1 статьи 78 Бюджетного кодекса РФ субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством (реализацией) товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

В силу подпункта 3 части 1 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг предоставляются, в том числе из местного бюджета - в случаях и порядке, предусмотренных решением представительного органа муниципального образования о местном бюджете и принимаемыми в соответствии с ним муниципальными правовыми актами местной администрации.

В соответствии с ч. 3 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ, муниципальные правовые акты, регулирующие предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг, должны определять:

1. категории и (или) критерии отбора юридических лиц (за исключением

государственных (муниципальных) учреждений), индивидуальных предпринимателей, физических лиц - производителей товаров, работ, услуг, имеющих право на получение субсидий;

2. цели, условия и порядок предоставления субсидий;

3) порядок возврата субсидий в случае нарушения условий, установленных при их предоставлении.

В соответствии с пунктом 20 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона О защите конкуренции) предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот – является муниципальной преференцией, которая может быть предоставлена исключительно в целях, предусмотренных статьей 19 Закона о защите конкуренции, и в порядке, установленном статьей 20 названного Закона о защите конкуренции, за исключением случаев, установленных частью 4 статьи 20 названного закона.

Глава 5 Закона О защите конкуренции регламентирует предоставление государственных и муниципальных преференций.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона О защите конкуренции муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, если такая преференция предоставляется:

1) на основании федерального закона, правового акта Президента Российской Федерации, правового акта Правительства Российской Федерации, законов субъектов Российской Федерации о бюджете, нормативных правовых актов органов местного самоуправления о бюджете, содержащих либо устанавливающих порядок определения размера государственной или муниципальной преференции и ее конкретного получателя;

2) путем направления на финансовое обеспечение непредвиденных расходов средств резервных фондов в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации;

3) в размере, не превышающем установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке, если такая преференция предоставляется не чаще чем один раз в год одному лицу;

4) в соответствии с федеральными, региональными, муниципальными или межмуниципальными программами развития субъектов малого и среднего предпринимательства.

Порядок предоставления государственной или муниципальной преференции предусмотрен статьей 20 Закона О защите конкуренции, в соответствии с которой орган местного самоуправления, имеющий намерение предоставить муниципальную преференцию, подает в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление такой преференции по форме, определенной

Федеральным антимонопольным органом.

Пункт 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе по недопущению, ограничению, устранению конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Согласно части 2 названной статьи целями Закона № 135-ФЗ являются, в том числе обеспечение свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Следовательно, принимаемые органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных органов, решения, а также совершаемые действия (бездействие), прежде всего, должны быть направлены на реализацию этих положений Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции (в действующей редакции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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), в частности запрещаются: предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 настоящего Федерального закона.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела представитель администрации муниципального образования «Сусуманский район» пояснил, что нарушений законодательства не допущено по следующим основаниям.

ООО «Сусуман» включено в реестр хозяйствующих субъектов с долей рынка более 35%, является монополистом в своей сфере деятельности, следовательно данному субъекту не может быть предоставлено никакое преимущество. Общество обладает более чем 50%-ной долей рынка в своем муниципальном образовании по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), холодному водоснабжению, удалению отходов, сбору и обработке сточных вод.

Распоряжение администрации Сусуманского района от 18.11.2011 № 127-р исполнено, цель его издания достигнута, и оно по состоянию на 26.11.2012 (дата возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства) утратило силу и является недействующим, при этом не требует принятия дополнительного

акта об его отмене. По мнению администрации, Распоряжение № 127-р не содержит признаков ограничения конкуренции. Выделение субсидии, оформленное Распоряжением № 127-р, представляет собой межмуниципальные отношения, ограничивающиеся Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Бюджетным кодексом РФ и муниципальным актом о резервном фонде.

Комиссия не соглашается с доводами представителя администрации Сусуманского района по вышеизложенным основаниям, а также на основании следующего.

В соответствии со статьей 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

Отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, регулирует Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), который в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о размещении заказов под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков.

В соответствии с Распоряжением № 127-р от 18.11.2011 денежные средства были выделены фактически для поставки бульдозера ООО «Сусуман». При этом поставка бульдозера выполнена ЗАО «Уральская марка», о чем свидетельствует отчет о расходовании перечисленных средств в сумме: договор поставки № 169 от 28.11.2011, Акт приема-передачи от 08.12.2011.

Выполнение работ (поставка техники) для муниципальных нужд по результатам торгов обеспечило бы создание условий для расширения количества участников размещения заказов, эффективное использование бюджетных средств. Комиссией установлено, что осуществить поставку бульдозера Б10М.01111-ЕН могут

хозяйствующие субъекты, предложения о поставке которых, размещены на сайтах Интернета. Таковыми являются: ООО «ЧТЗ-Уралтрак» (Нижний Новгород); Челябинский Завод Тракторных Систем; ООО «Строительно-дорожные машины и спецтехника (Ярославль); ООО «Техника и запчасти»; ООО «Торгово-Промышленная Компания АВТОМАГНАТ»; ООО «Уральская спецтехника» и др.

Передача администрацией муниципального образования Сусуманского района денежных средств ООО «Сусуман», которое их перечислило третьему лицу, фактически направлено на уклонение от исполнения требований Закона О размещении заказов и Закона О защите конкуренции.

Исходя из требований статьи 78 Бюджетного кодекса Российской Федерации, субсидии могут быть предоставлены только производителям услуг, к которым ООО «Сусуман» не относится, поскольку непосредственно работы не осуществляло, следовательно у него не могло возникнуть затрат, связанных с поставкой техники.

Вместе с тем в соответствии с Распоряжением от 18.11.2011 № 127-р администрацией Сусуманского района перечислено 2600,0 тыс. руб. ООО «Сусуман», при этом предварительного согласия на предоставление преференции в письменной форме антимонопольным органом не дано, заявление на дачу такого согласия в Магаданское УФАС от администрации муниципального образования не поступало, а также процедур, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных или муниципальных нужд администрацией не проводилось.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона О защите конкуренции (в действующей редакции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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), в частности запрещаются: предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 настоящего Федерального закона.

Глава 5 Закона О защите конкуренции регламентирует предоставление государственных и муниципальных преференций.

В соответствии с частью 3 статьи 19 Закона О защите конкуренции муниципальная преференция в целях, предусмотренных частью 1 статьи 19, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за отдельными исключениями.

Порядок предоставления государственной или муниципальной преференции предусмотрен статьей 20 Закона О защите конкуренции, в соответствии с которой орган местного самоуправления, имеющий намерение предоставить муниципальную преференцию, подает в антимонопольный орган заявление о даче

согласия на предоставление такой преференции по форме, определенной Федеральным антимонопольным органом.

Исследовав материалы дела и представленные документы, заслушав мнение представителя администрации Сусуманского района, Комиссия приходит к выводу, что действия администрации муниципального образования «Сусуманский район» по принятию Распоряжения № 127-р от 18.11.2011 «О выделении средств» в сумме 2600 тыс. руб. ООО «Сусуман» и перечисление указанных средств на «возмещение затрат в целях бесперебойного прохождения отопительного сезона в осеннее - зимний период 2011-2012г.г. (бульдозер)» (фактически выделены на поставку бульдозера), без соблюдения требований Закона О защите конкуренции и Закона О размещении заказов ограничили доступ потенциальным хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки бульдозера Б10М.0111-ЕН и способным конкурировать в этой сфере за получение бюджетных средств, что может повлечь ограничение, устранение, недопущение конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Таким образом вышеуказанные действия администрации муниципального образования «Сусуманский район», совершенные в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона О защите конкуренции, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции между хозяйствующими субъектами, желающими осуществить вход на рынок, путем получения денежных средств для осуществления предпринимательской деятельности, указывают на нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, части 3 статьи 19, статьи 20 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации муниципального образования «Сусуманский район» нарушением пункта 7 части 1 статьи 15, части 3 статьи 19, статьи 20 Федерального закона от 26 июля 2006 ода N 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившиеся в принятии Распоряжения от 18.11.2011 № 127-р, предусматривающего выделение ООО «Сусуман» денежных средств в сумме 2600 000 руб. из средств резервного фонда муниципального образования Сусуманский район на возмещение затрат в целях бесперебойного прохождения отопительного сезона в осеннее - зимний период 2011-2012г.г. (бульдозер), и перечисление указанных средств ООО «Сусуман» в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции, устранившие иные хозяйствующие субъекты от возможности выполнения работ по поставке бульдозера Б10М.0111-ЕН, способные конкурировать в этой сфере за получение бюджетных средств, что могло повлечь ограничение, устранение, недопущение конкуренции на соответствующем товарном рынке.

2. Учитывая факт освоения денежных средств, выделенных администрацией муниципального образования «Сусуманский район» ООО «Сусуман» на основании распоряжения № 127-р от 18.11.2011 «О выделении денежных средств» на возмещение затрат в целях бесперебойного прохождения отопительного

сезона в осеннее - зимний период 2011-2012г.г. (бульдозер), предписание администрации муниципального образования «Сусуманский район» не выдавать.

Иные меры по пресечению или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.