

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «19» июня 2015г.

В полном объеме решение изготовлено «23» июня 2015г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Батурин С.В. – заместитель руководителя -

начальник отдела информационно-аналитического
и взаимодействия с полномочным представителем
Президента РФ

Члены Комиссии:

Ратникова О.С. – ведущий специалист-эксперт
отдела контроля органов власти;

Нефедова В.Н. – специалист 3 разряда
отдела контроля органов власти

рассмотрев дело № 430/04 по признакам нарушения МКУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» Первомайского района г. Ростов-на-Дону (далее по тексту – МКУ УЖКХ Первомайского района) ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»)

в присутствии и.о. директора МКУ УЖКХ Первомайского района

УСТАНОВИЛА:

В рамках проведения Ростовским УФАС России мониторинга соблюдения положений Жилищного Кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ЖК РФ) за период с 28.03.2014 г. года по февраль 2015 г, предусматривающих проведение открытого конкурса по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами, в случаях, если в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности порядке выдано разрешение на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов, установлено следующее:

03.09.2014 г. Департаментом архитектуры и градостроительства г. Ростов-на-Дону было выдано Разрешение на ввод объекта 5-этажного жилого дома со встроенными нежилыми помещениями, расположенного по адресу: ул. Вятская, 39/3, Первомайский район, г. Ростов-на-Дону (далее по тексту - МКД) в эксплуатацию № RU61310000-8116.

При этом, согласно письму МКУ УЖКХ Первомайского района от 09.02.2015 г. (вх. № 1844) конкурс по отбору управляющей организации для управления МКД, предусмотренный ч. 13 ст. 161 ЖК РФ, не проводился.

Кроме того, 14.12.2014 г. на общем собрании собственников помещений МКД выбран способ управления – управляющая компания ООО УК «Ника», что подтверждается копией протокола от 14.12.2014 г.

Названные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

Согласно письменным пояснениям МКУ УЖКХ Первомайского района от 13.04.2015 г. (вх. № 5559) МКУ УЖКХ Первомайского района не имело возможность исполнить требования п. 2 распоряжения Администрации г. Ростова-на-Дону от 28.03.2014 г. № 119 «Об утверждении плана мероприятий по исполнению постановления Правительства от 06.02.2006 г. № 75», так как Департаментом архитектуры и градостроительства г. Ростов-на-Дону (далее по тексту – ДАИГ), в установленные сроки, не была представлена информация об объекте, введенном в эксплуатацию в соответствующем районе г. Ростов-на-Дону.

Определением о назначении дела № 430/04 от 19.03.2015 г. (исх. № 4468/04) дело № 430/04 было назначено к рассмотрению на 20.04.2015 г.

Определением об отложении рассмотрения дела № 430/04 от 22.04.2015 г. (исх. № 6877/04), в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссия отложила рассмотрение дела № 430/04 на 19.06.2015 г.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, приходит к следующим выводам

В соответствии со [ст. 161](#) ЖК РФ собственники помещений в многоквартирном доме обязаны выбрать один из перечисленных в данной [норме](#) Закона способов управления многоквартирным домом. Способ управления многоквартирным домом выбирается на общем собрании собственников помещений в многоквартирном доме и может быть выбран и изменен в любое время на основании его решения. Решение общего собрания о выборе способа управления является обязательным для всех собственников помещений в многоквартирном

доме. Многоквартирный дом может управляться только одной управляющей организацией.

В соответствии с ч. 13 ст. 161 ЖК РФ в течение двадцати дней со дня выдачи в [порядке](#), установленном законодательством о градостроительной деятельности, разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома орган местного самоуправления размещает извещение о проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации на официальном сайте в сети "Интернет" и не позднее чем в течение сорока дней со дня размещения такого извещения проводит в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, открытый конкурс.

В свою очередь, согласно ч. 4 ст. 161 ЖК РФ орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

В настоящее время применяются Правила проведения органами местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 г. № 75 (далее по тексту – Правила № 75)

В соответствии с пунктом 4 Правил № 75 конкурс проводится на основе принципов создания равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей; добросовестной конкуренции; эффективного использования средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме; доступности информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

В силу п. 2 Правил № 75 под организатором конкурса понимается орган местного самоуправления или органы государственной власти городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга, уполномоченные проводить конкурс.

Ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» предусматривает, в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления обладают полномочиями по созданию муниципальных предприятий и учреждений.

В соответствии с ч. 1 ст. 123.21 Гражданского кодекса Российской Федерации учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера.

Согласно распоряжению Администрации г. Ростова-на-Дону № 119 от 28.03.2014 г. «Об утверждении плана мероприятий по исполнению постановления Правительства от 06.02.2006 г. № 75» (далее по тексту – Распоряжение) обязанность по проведению конкурсов, предусмотренных ч. 13 ст. 161 ЖК РФ возложена на МКУ «УЖКХ» районов г. Ростова-на-Дону.

Таким образом, МКУ УЖКХ Первомайского района является учреждением, наделенным правовыми полномочиями по реализации ч. 13 ст. 161 ЖК РФ.

Кроме того, Комиссия не может согласиться с доводом МКУ УЖКХ Первомайского района, что не представление ДАИГ в установленные сроки информации об объекте, введенном в эксплуатацию, воспрепятствовало проведению открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления МКД, поскольку, МКУ УЖКХ Первомайского района, во исполнение Распоряжения, было обязано осуществить все действия по получению документов и информации для проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации в МКД.

В силу [ч. 1 ст. 15](#) ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг 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).

Из данного [положения](#) следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении [ч. 1 ст. 15](#) ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Согласно правовой позиции ВАС РФ, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов, в установленном порядке, могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку, либо права ведения деятельности на нем. (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010; Постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 № 14686/10 по делу № А13-10558/2008).

Таким образом, не проведение в случаях, предусмотренных жилищным законодательством, открытого конкурса, подразумевающего состязательность хозяйствующих субъектов, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса могут быть выявлены контрагенты, предполагающие наилучшие условия, что обеспечивает соблюдение интересов собственников помещений в многоквартирных домах, а также хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке – рынке управления многоквартирными домами. (Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 09.12.2014 по делу № А53-7731/2014; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 07.03.2014 по делу № А79-2306/2013; Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 26.06.2013 по делу № А82-

6977/2012)

Таким образом, в бездействии МКУ «УЖКХ» Первомайского района г. Ростов-на-Дону, выразившемся в непроведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления 5-этажным жилым домом со встроенными нежилыми помещениями, расположенным по адресу: ул. Вятская, 39/3, Первомайский район, г. Ростов-на-Дону, содержится нарушение ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, в силу того, что в настоящее время собственниками помещений в многоквартирном доме, расположенном по адресу: ул. Вятская, 39/3, Первомайский район, г. Ростов-на-Дону, реализовано право по выбору способа управления многоквартирным домом, основания для выдачи предписания по настоящему делу отсутствуют.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 49 ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать МКУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» Первомайского района г. Ростов-на-Дону нарушившим ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».
2. МКУ «Управление жилищно-коммунального хозяйства» Первомайского района г. Ростов-на-Дону предписание не выдавать, в связи с отсутствием оснований.

Председатель Комиссии:

С.В. Батурин

Члены Комиссии:

О.С. Ратникова

В.Н. Нефедова

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