

## 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 № 02-9/21-2012 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 издания Распоряжения № 35-р от 25.04.2011 «О выделении средств» и перечисление денежных средств в размере 500,0 тыс. руб. ООО «Холодный»,

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 «Холодный» на основе принятых Распоряжений, в том числе на основании Распоряжения от 25.04.2011 № 35-р «О выделении средств» в размере 500,0 тыс. руб. ООО «Холодный».

Заявитель полагает, что денежные средства в размере 500,0 тыс. руб. выделены ООО «Холодный» 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 «приобретение материалов и выполнение работ по подготовке котельного оборудования к работе в осенне-зимний период 2011-2012г.г.». При проверке прокуратурой установлено, что денежные средства выделены ООО «Холодный» для выплаты лицам подрядной организации, осуществляющей ремонт котла на котельной общества, в частности ИП ..., с которым общество заключило договор подряда № 108 от 26.04.2011.

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 «Холодный» 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 «Холодный» 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 25.04.2011 № 35-р ООО «Холодный», Комиссия установила:

В адрес администрации муниципального образования «Сусуманский район» было направлено ООО «Холодный» ходатайство от 21.04.2011 исх. № 107 с просьбой оказать финансовую помощь для проведения капитального ремонта котла № 6 в котельной п. Холодный, приобретения материалов для ремонта котла в сумме 500 тыс. рублей.

Аналогичная просьба о выделении денежных средств ООО «Холодный» была направлена администрацией поселка Холодный в адрес администрации муниципального образования «Сусуманский район» письмом от 21.04.2011 исх. № 114 с просьбой предоставления финансовой помощи обществу для финансирования расходов, связанных с подготовкой к отопительному периоду 2011-2012г.г.

Администрацией муниципального образования «Сусуманский район» было издано Распоряжение от 25.04.2011 № 35-р «О выделении средств», которым предусмотрено выделить ООО «Холодный» денежные средства в сумме 500 тыс. руб. на «приобретение материалов и выполнение работ по подготовке котельного оборудования к работе в осенне-зимний период 2011-2012г.г.» за счет резервного фонда местной администрации».

На основании Распоряжения № 35-р администрацией муниципального образования «Сусуманский район» платежным поручением от 27.04.2011 № 3804 перечислены ООО «Холодный» денежные средства в размере 500,0 тыс. руб. (пятьсот тысяч рублей).

Согласно отчету о расходовании денежных средств, выделенных ООО «Холодный» на основании Распоряжения № 35-р, денежные средства в сумме 500 тыс. рублей

были израсходованы обществом на выплату ИП ... за работы: демонтаж и ремонт водогрейного котла № 6 на старой котельной поселка Холодный, выполненные по договору подряда № 108 от 26.04.2011, заключенному обществом с ИП ..., который уполномочен .... согласно доверенности от 24.01.2011 № 152 на заключение от его имени договоров в сфере предпринимательской деятельности.

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.

В соответствии с Распоряжением от 25.04.2011 № 35-р выделено 500 тыс. руб. ООО «Холодный», что подтверждается платежным поручением № 3804 от 27.04.2011, при этом заявление на дачу предварительного согласия в Магаданское УФАС от администрации муниципального образования не поступало.

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.

В действиях администрации Сусуманского района по факту принятия Распоряжения № 35-р от 25.04.2011 «О выделении средств» и перечисления денежных средств в размере 500 тыс. рублей ООО «Холодный» Магаданское УФАС России усмотрело признаки 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", в связи с чем, приказом от 26.11.2012 № 01-12/147 было возбуждено дело № 02-9/21-2012.

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

Целью Закона О защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. В соответствии с Решением Собрания представителей от 27.12.2010 № 30 «О бюджете муниципального образования «Сусуманский район» на 2011 год» в распределении ассигнований из бюджета утвержден резервный фонд местной администрации в размере 18000 000 рублей.

Ходатайства ООО «Холодный» от 21.04.2011 исх. № 107 и администрации поселка Холодный от 21.04.2011 исх. № 114 об оказании финансовой помощи на нужды ЖКХ были удовлетворены на основании Порядка использования бюджетных ассигнований резервного фонда местной администрации. Денежные средства в сумме 500 тыс. руб. были направлены ООО «Холодный» из резервного фонда администрации Сусуманского района. Отчет о расходовании денежных средств имеется.

В соответствии со статьей 4 Закона О конкуренции конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Никаких иных хозяйствующих субъектов, соперничающих с ООО «Холодный» не существует.

ООО «Холодный» 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, сбору и обработке сточных вод.

Выделение денежных средств, оформленное Распоряжением № 35-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.

Статья 19 Закона О защите конкуренции оговаривает цели предоставления муниципальных преференций, а также действия, которые не представляют собой муниципальной преференции. Не может быть отнесена к преференции предусмотренная региональным или местным актом поддержка в виде субсидии, выделяемая из резервного фонда, т.е. такая поддержка, которая была оказана ООО «Холодный» в соответствии с Распоряжением № 35-р.

Исследовав материалы дела и представленные документы, заслушав мнение представителя администрации Сусуманского района, Комиссия приходит к следующему выводу.

Постановлением администрации Сусуманского района, утвержден Порядок использования бюджетных ассигнований резервного фонда местной администрации от 15.12.2008 № 374 с изменениями и дополнениями внесенными Постановлениями от 27.12.2010 № 450, от 23.11.2012 № 455 (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, приобретение материалов на подготовку к отопительному сезону и др.

Денежные средства в размере 500, 0 тыс. руб. выделены ООО «Холодный» из резервного фонда администрации на цели, предусмотренные Порядком, а именно: для выполнения внепланового ремонта объектов ЖКХ (капитальный ремонт котла), приобретение материалов для ремонта котла.

Кроме того, при исследовании рынка по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), холодному водоснабжению, сбору и обработке сточных вод в географических границах муниципального образования «поселок Холодный» ООО «Холодный» занимает доминирующее положение (является единственной организацией) на указанном рынке работ (услуг). На основании приказа от 24.03.2011 № 01-12/28/49 ООО «Холодный» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении

такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов» с долей более 50% на рынке услуг по производству, передаче и распределению пара и горячей воды (тепловой энергии), холодному водоснабжению, сбору и обработке сточных вод в географических границах поселка Холодный Сусуманского района.

Поэтому принятие Распоряжения № 35-р о выделении денежных средств из районного бюджета ООО «Холодный» в сумме 500 тыс. руб. за счет резервного фонда на цели, предусмотренные Порядком использования бюджетных ассигнований резервного фонда местной администрации, не создает для указанного общества более выгодных условий деятельности, по сравнению с другими участниками на одном и том же товарном рынке, а, следовательно, не требовалось предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

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.

Контрольно-счетная палата Магаданской области письмом от 21.01.2013 № ВС-2/16 на запрос Магаданского УФАС России пояснила, что с учетом сложившейся правоприменительной и судебной практики согласно части 4 статьи 81 Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее – БК 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.

Таким образом, БК РФ не устанавливает в качестве обязательного критерия расходования средств резервного фонда только чрезвычайный характер. При расходовании средств резервного фонда, по смыслу статьи 81 БК РФ,

определяющим должен быть фактор непредвиденности расходов, то есть расходов, не предусмотренных в бюджете на текущий финансовый год.

Использование денежных средств ООО «Холодный», полученных по Распоряжению № 35-р, посредством заключенного договора с хозяйствующим субъектом, выполняющими работы для общества, не свидетельствуют о нарушении антимонопольного законодательства.

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.

Вышеизложенное свидетельствует, что в действиях администрации муниципального образования «Сусуманский район», выразившихся в издании Распоряжения № 35-р от 25.04.2011 «О выделении средств» в размере 500 тыс. руб. ООО «Холодный» и перечисление их обществу отсутствуют 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, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 02-9/21-2012, возбужденное в отношении администрации муниципального образования «Сусуманский район» по признакам нарушения 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", в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.