

РЕШЕНИЕ

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «04» февраля 2014 г.

В полном объеме решение изготовлено «10» февраля 2014 г.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

при участии на заседании Комиссии от 22.01.2014:

- от Департамента ЖКХ и КИ мэрии города Магадана (ул. Парковая, 9/12, г. Магадан, 685000): <...> - руководителя департамента (паспорт <...> <...> – консультанта департамента (доверенность № 18 от 10.12.2013), <...> – начальника экономико-аналитического отдела департамента (доверенность № 1 от 21.01.2014);

- от МУП г. Магадана «Магадантеплосеть» (ул. Дзержинского, 9-Б, г. Магадан, 685000) – представитель не явился;

- от Прокуратуры города Магадана (ул. Якутская, 65, г. Магадан, 685000) – <...> (<...>);

на заседании Комиссии от 28.01.2014:

- от Департамента ЖКХ и КИ мэрии города Магадана: <...> ,

- от Прокуратуры города Магадана – <...>;

на заседании Комиссии от 04.02.2014:

- от Департамента ЖКХ и КИ мэрии города Магадана: <...>;

- от Прокуратуры города Магадана – <...> ,

- от МУП г. Магадана «Магадантеплосеть» – <...> ,

рассмотрев дело № 02-9/01-2014 по признакам нарушения:

- Департаментом жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана пунктов 6, 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении хозяйствующему субъекту – МУП города Магадана «Магадантеплосеть» доступа к информации о возможности получения субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов в приоритетном порядке (путем перечисления указанной субсидии МУП «Магадантеплосеть» до вступления в силу (опубликования) постановления мэрии

города Магадана от 16.07.2013 № 3020, утвердившего Порядок предоставления такой субсидии), что создало дискриминационные условия для иных хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке;

- Департаментом жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана и МУП города Магадана «Магадантеплосеть» - пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении Договора № 04/29 от 17.07.2013 О предоставлении субсидии из бюджета муниципального образования «Город Магадан» до вступления в силу (опубликования) постановления мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020, утвердившего Порядок предоставления такой субсидии,

что привело (либо могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке,

УСТАНОВИЛА:

Отделом контроля антимонопольного, рекламного законодательства и органов власти Магаданского УФАС России рассмотрены переданные Прокуратурой города Магадана материалы проверки соблюдения законодательства при исполнении мероприятий областной целевой программы «Энергосбережение и повышение энергетической эффективности в Магаданской области» на 2010-2013 годы и целевые показатели до 2020 года», утвержденной Постановлением администрации Магаданской области от 20.10.2010 № 609-па, в части проверки своевременности и эффективности расходования органами местного самоуправления денежных средств, выделенных из внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях Особой экономической зоны в 2013 году.

В ходе проведения указанной проверки Прокуратурой города Магадана установлено, что Департаментом жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана, в нарушение требований пунктов 6, 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Муниципальному унитарному предприятию города Магадана «Магадантеплосеть» (далее – МУП «Магадантеплосеть») предоставлена в приоритетном порядке информация о возможности предоставления субсидии до опубликования соответствующего постановления мэрии города Магадана, а также допущены дискриминационные действия в отношении иных организаций, которые могли бы претендовать на получение субсидии на возмещение затрат на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов, предусмотренных постановлением мэрии г. Магадана от 16.07.2013 № 3020, что приводит либо может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

По результатам рассмотрения установлено следующее.

В целях реализации Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», руководствуясь пунктом 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 №

131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», статьями 34.1 и 45 Устава муниципального образования «Город Магадан», Постановлением мэрии города Магадана от 26.11.2010 № 3654 утверждена муниципальная программа «Энергосбережение и повышение энергетической эффективности в муниципальном образовании "Город Магадан" на 2010-2017 годы».

Системой программных мероприятий к указанной муниципальной Программе предусмотрена, помимо прочего, реконструкция тепловых сетей с заменой трубопроводов на трубопроводы с ППУ-изоляцией. Ответственный исполнитель мероприятия – МУП г. Магадана «Магадантеплосеть» (пункт 3.2.12).

24 декабря 2012 года Законами Магаданской области №№ 1570-ОЗ и 1571-ОЗ утверждены Программа развития Особой экономической зоны в Магаданской области на 2013 год (далее - Программа) и Бюджет внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны на 2013 год.

Согласно Паспорту указанной Программы целью ее является создание благоприятных условий для социально-экономического развития Магаданской области.

В числе задач Программы содержится указание на обновление тепловых и водопроводных сетей с применением современных материалов.

Финансирование мероприятий Программы, согласно разделу 7, осуществляется за счет средств внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны.

Исполнителями Программы, в соответствии с разделом 8, определены:

- администрация Особой экономической зоны;
- органы исполнительной власти Магаданской области, определяемые губернатором Магаданской области в соответствии с пунктом 3 статьи 4 Закона Магаданской области от 08 апреля 2000 года № 118-ОЗ «О внебюджетном фонде социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны»;
- органы местного самоуправления муниципальных образований в рамках полномочий, установленных пунктом 4 части 1 статьи 14, пунктом 4 части 1 статьи 15, пунктом 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», и в пределах объема средств, выделяемых им в соответствии с настоящей Программой.

В соответствии с Приложением № 1 к Программе в Перечень программных мероприятий, помимо прочего, включены:

- приобретение стальных труб ВГП;
- изоляция труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке.

В соответствии с вышеназванными Законами Магаданской области от 24.12.2012 №№ 1570-ОЗ и 1571-ОЗ, Распоряжениями губернатора Магаданской области от 28.01.2013 №№ 24-р и 25-р муниципальному образованию «Город Магадан» из средств внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны выделено 2 280 тыс. руб., в том числе:

- на приобретение стальных труб ВГП - 900,0 тыс. руб.,

- на изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке – 1380,0 тыс. руб.

Постановлениями мэрии г. Магадана от 05.02.2013 №№ 446 и 447 «О выделении средств на подготовку теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов» главным распорядителем средств, выделенных из внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны на приобретение стальных труб ВГП и изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке определен Департамент жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана (далее – Департамент ЖКХ и КИ).

Фактически из внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны в бюджет МО «Город Магадан» поступило 2 277,53 тыс. руб., в том числе на приобретение стальных труб 897,53 тыс. руб., на изоляцию трубопроводов – 1 380,0 тыс. руб.

Согласно Расходному расписанию № 6 от 12.07.2013 Департаментом экономики и финансов мэрии г. Магадана из бюджета МО «Город Магадан» перечислено Департаменту ЖКХ и КИ мэрии г. Магадана 2 277 529,60 руб. (или 2 277,53 тыс. руб.).

Постановлением мэрии г. Магадана от 16.07.2013 № 3020, в соответствии с распоряжениями губернатора Магаданской области от 28.01.2013 №№ 24-р и 25-р «О выделении средств», постановлениями мэрии г. Магадана от 05.02.2013 №№ 446 и 447 «О выделении средств на подготовку теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов», утвержден Порядок предоставления субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов (далее – Порядок; проект Постановления одобрен Контрольной Палатой МО «Город Магадан»: заключение от 12.07.2013 № 345).

В соответствии с пунктом 2 указанного Порядка целью предоставления субсидии является возмещение затрат на проведение следующих первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов:

- приобретение стальных труб ВГП;

- изоляция труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке.

Пунктом 3 Порядка установлено, что условием предоставления субсидии является наличие понесенных получателем субсидии фактических затрат на приобретение стальных труб ВГП и изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке.

Согласно пункту 4.1. Порядка получателем субсидии может быть организация, осуществляющая регулируемые виды деятельности в сфере тепло-, водоснабжения и водоотведения.

Пунктами 5, 6 Порядка предусмотрено, что предоставление субсидии осуществляет Департамент жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана, являющийся главным распорядителем средств, выделенных из внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны на мероприятия, указанные выше.

Предоставление субсидии осуществляется на основании договора, заключенного между Департаментом ЖКХ и КИ и получателем субсидии.

Для заключения договора на предоставление субсидии Получатель субсидии предоставляет в Департамент ЖКХ и КИ следующие документы (пункт 7 Порядка):

- заявление на получение субсидии;

- заверенные копии договоров на приобретение стальных труб ВГП, изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке, заключенных между Получателем субсидии и юридическим лицом (индивидуальным предпринимателем);

- документы, подтверждающие фактические затраты на приобретение стальных труб ВГП, изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке.

В соответствии с пунктом 8 Порядка, Департамент ЖКХ и КИ в течение пяти рабочих дней с даты поступления полного пакета документов, рассматривает заявление и принимает решение о заключении либо об отказе в заключении договора на предоставление субсидии. В течение трех рабочих дней со дня принятия решения Департамент направляет в адрес Получателя субсидии подписанный Департаментом договор на предоставление субсидии либо уведомление об отказе в заключении договора на предоставление субсидии.

Постановление мэрии г. Магадана от 16.07.2013 № 3020 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов» вступило в силу после опубликования в газете «Вечерний Магадан» № 30 (1255) от 25.07.2013 (в соответствии с частью 2 статьи 47 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», пунктом 12 статьи 45 Устава МО «Город Магадан»).

До опубликования указанного Постановления, а именно - 17.07.2013 между Департаментом ЖКХ и КИ и МУП г. Магадана «Магадантеплосеть» заключен Договор № 04/29 О предоставлении субсидии из бюджета МО «Город Магадан».

В соответствии с указным договором МУП «Магадантеплосеть» в целях возмещения затрат на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов, а именно – на приобретение стальных труб ВГП и изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке, предоставляется субсидия в размере 2 777 529 руб. 60 коп.

В целях подтверждения понесенных МУП «Магадантеплосеть» затрат

представлены:

- Договор № 31300164123 от 15.03.2013, заключенный с ООО «СибСтальТорг» на поставку товара (стальных труб). Цена договора, согласно пункту 2.1, составляет 897 529 руб. 60 коп. (счет-фактура № СТ130319030 от 19.03.2013, Товарная накладная № СТ130319030 от 19.03.2013, Платежное поручение № 802 от 18.03.2013, счет на оплату № 5961 от 18.03.2013);

- Договор № 3/20-04/2013 от 22.03.2013, заключенный с ОАО «Магаданский механический завод», на оказание услуг по изоляции трубы пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке. Цена договора, согласно пункту 3.1, составляет 1 380 000,00 руб. (счет-фактура № 262 от 20.05.2013, Акт № 262 от 20.05.2013, Платежное поручение № 1597 от 22.05.2013, Счет № 244 от 20.05.2013).

Договор № 04/29 от 17.07.2013 вступил в силу с момента подписания - 17 июля 2013 года. Субсидия перечислена МУП «Магадантеплосеть» платежными поручениями от 23.07.2013 №№ 534786 и 534788, т.е. до опубликования (вступления в силу) постановления мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов» (25.07.2013).

В связи с изложенным, Магаданским УФАС России был издан Приказ № 01-12/2 от 14.01.2014 О возбуждении дела № 02-9/01-2014 по признакам нарушения Департаментом жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана пунктов 6, 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении хозяйствующему субъекту – МУП города Магадана «Магадантеплосеть» доступа к информации о возможности получения субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013-2014 годов в приоритетном порядке (путем перечисления указанной субсидии МУП «Магадантеплосеть» до вступления в силу (опубликования) постановления мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020, утвердившего Порядок предоставления такой субсидии), что создало дискриминационные условия для иных хозяйствующих субъектов, действующих на соответствующем товарном рынке.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, на основании статьи 46 Закона «О защите конкуренции», в заседании Комиссии объявлен перерыв до 28.01.2014.

В ходе дальнейшего рассмотрения настоящего дела в действиях Департамента жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана были обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело (пп. 6, 8 ч. 1 ст. 15), а именно – нарушение пункта 7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в предоставлении хозяйствующему субъекту – МУП города Магадана «Магадантеплосеть» муниципальной преференции в виде субсидии в размере 2 277 529 (два миллиона двести семьдесят семь тысяч пятьсот двадцать девять) рублей 60 копеек в целях реализации [Программы](#) «Энергосбережение и повышение энергетической эффективности в муниципальном образовании "Город Магадан" на 2010-2017 годы» без предварительного согласования с

антимонопольным органом и в отсутствие установленных законодательством публичных процедур, что привело (либо могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке, в связи с чем рассмотрение дела, на основании пункта 4 части 1 статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции», было отложено (Определение № 15 от 28.01.2014).

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее Закон № 131-ФЗ) организация в границах городского округа электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведения, снабжения населения топливом отнесена к вопросам местного значения.

Пунктом 3 части 1 статьи 17 указанного Закона установлено, что в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления поселений, муниципальных районов и городских округов обладают, в том числе, полномочиями по созданию муниципальных предприятий и учреждений, осуществление финансового обеспечения деятельности муниципальных казенных учреждений и финансового обеспечения выполнения муниципального задания бюджетными и автономными муниципальными учреждениями, а также осуществление закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18 Закона № 131-ФЗ финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов. В случаях и порядке, установленных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, указанные обязательства могут дополнительно финансироваться за счет средств федерального бюджета, федеральных государственных внебюджетных фондов и бюджетов субъектов Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (действовавшего в период возникновения рассматриваемых правоотношений) обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения, относятся к муниципальным нуждам.

Таким образом, организация тепло- и водоснабжения населения относится к муниципальным нуждам.

В силу пункта 1 статьи 72 БК РФ (в редакции, действовавшей до 01.01.2014), части 1 статьи 54 Закона № 131-ФЗ, пункта 1 статьи 10 Закона № 94-ФЗ для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для муниципальных нужд требуется размещение заказов путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Разделом 5 Программы развития Особой экономической зоны в Магаданской

области на 2013 год, утвержденной Законом Магаданской области от 24.12.2012 № 1570-ОЗ, также установлено, что реализация мероприятий Программы осуществляется путем размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» или Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 78 Бюджетного кодекса РФ субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения недополученных доходов и (или) финансового обеспечения (возмещения) затрат в связи с производством (реализацией) товаров (за исключением подакцизных товаров, кроме автомобилей легковых и мотоциклов), выполнением работ, оказанием услуг.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 78 БК РФ субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям, а также грантов, предоставляемых в форме субсидий), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг предоставляются из бюджета субъекта Российской Федерации и бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов - в случаях и порядке, предусмотренных законом субъекта Российской Федерации о бюджете субъекта Российской Федерации, законами субъектов Российской Федерации о бюджетах территориальных государственных внебюджетных фондов и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации или актами уполномоченных им органов государственной власти субъекта Российской Федерации.

Частью 3 статьи 78 БК РФ установлено, что нормативные правовые акты, муниципальные правовые акты, регулирующие предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг, должны определять, в частности, 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; цели, условия и порядок предоставления субсидий; порядок возврата субсидий в случае нарушения условий, установленных при их предоставлении.

Из изложенных правовых норм следует, что для предоставления субсидии из бюджета территориального внебюджетного фонда необходимо:

1) наличие закона субъекта Российской Федерации о бюджете территориального государственного внебюджетного фонда, предусматривающего случаи и порядок предоставления субсидии и ее конкретного получателя;

2) наличие нормативного правового акта высшего исполнительного органа

государственной власти субъекта Российской Федерации, принятого в соответствии с вышеназванным законом субъекта Российской Федерации и определяющего категории и (или) критерии отбора лиц – получателей субсидии, цели, условия и порядок предоставления субсидий, порядок возврата субсидий в случае нарушения условий, установленных при их предоставлении.

Законом Магаданской области от 24.12.2012 № 1571-ОЗ «О бюджете внебюджетного фонда социально-экономического развития Магаданской области в условиях деятельности Особой экономической зоны на 2013 год» не предусмотрены случаи и порядок предоставления субсидии, а также ее конкретный получатель.

Постановление мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020 «Об утверждении Порядка предоставления субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов», которым определены категории и (или) критерии отбора лиц – получателей субсидии, цели, условия и порядок предоставления субсидий, порядок возврата субсидий в случае нарушения условий, установленных при их предоставлении, не является нормативным правовым актом высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, принятым в соответствии с вышеназванным Законом Магаданской области от 24.12.2012 № 1571-ОЗ, на наличие которого указано в пункте 2 части 2 статьи 78 БК РФ.

Установлено также, что работы по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду выполнялись МУП «Магадантеплосеть» с привлечением подрядных организаций, что подтверждается Договором № 31300164123 от 15.03.2013, заключенным с ООО «СибСтальТорг» на поставку товара (стальных труб); Договором № 3/20-04/2013 от 22.03.2013, заключенным с ОАО «Магаданский механический завод», на оказание услуг по изоляции трубы пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке, что свидетельствует о том, что Предприятие не являлось производителем товаров (работ, услуг), как того требуют положения части 1 статьи 78 Бюджетного кодекса РФ.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 78 БК РФ одним из признаков субсидии является ее безвозмездный характер, что означает отсутствие для публичного образования, из бюджета которого выделяются бюджетные ассигнования, результата выполненных работ, оказанных услуг или поступление товара. Такой положительный результат возникает у получателя субсидии. Согласно статье 423 ГК РФ возмездность означает получение стороной платы или иного встречного предоставления за исполнение своих обязанностей.

В данном случае в рамках предоставленной субсидии между Департаментом ЖКХ и Ки мэрии города Магадана и МУП «Магадантеплосеть» было заключено соглашение о предоставлении субсидии на возмещение затрат на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов.

Буквальное толкование положений заключенного соглашения о предоставлении названной субсидии указывает на то, что возникшие правоотношения носят возмездный характер: проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов, на которые выделена субсидия, означает получение конкретного материального

результата для муниципального образования «Город Магадан» в виде выполненных работ по поставке стальных труб ВГП и изоляции труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке.

Следовательно, финансирование работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду не соответствует понятию субсидий, приведенному в статье 78 Бюджетного кодекса РФ.

Поскольку указанные выше работы относятся к муниципальным нуждам, реализация мэрией города Магадана предоставленных ей полномочий в этой сфере должна осуществляться посредством проведения процедуры размещения заказа.

В рассматриваемом случае фактически осуществлялось размещение заказа для муниципальных нужд города Магадана без проведения торгов путем предоставления субсидии МУП города Магадана «Магадантеплосеть», в то время, как работы по поставке стальных труб ВГП и изоляции труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке являются конкурентным видом деятельности и могут выполняться любым хозяйствующим субъектом независимо от организационно-правовой формы, а не только муниципальным предприятием.

Предоставление субсидий на возмещение затрат в связи с осуществлением деятельности по решению отдельных вопросов местного значения нарушает принцип результативности и эффективности использования бюджетных средств, а также принцип адресности и целевого характера бюджетных средств, заложенные в статьях 34, 38 БК РФ.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно части 1 статьи 420 Гражданского Кодекса Российской Федерации (части 1) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Следовательно, договор от 17.07.2013 № 04/29 о предоставлении субсидии МУП «Магадантеплосеть» соответствует понятию «соглашения», данному в статье 4 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 7 статьи 4 Федерального Закона «О защите конкуренции» конкуренция - это 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.

Таким образом, действия Департамента жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана и МУП города Магадана «Магадантеплосеть», выразившиеся в заключении Договора № 04/29 от 17.07.2013 о предоставлении субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов, (а именно – на приобретение стальных труб ВГП и изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке) без соблюдения требований законодательства о размещении заказов и с привлечением для выполнения указанных работ иных хозяйствующих субъектов, а также до вступления в силу (опубликования) постановления мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020, утвердившего Порядок предоставления такой субсидии, являются нарушением пункта 4 статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции», что приводит (либо может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке выполнения указанных работ и создает преимущественные условия для деятельности отдельному хозяйствующему субъекту.

На заседании Комиссии представители Ответчиков с указанными нарушениями не согласились, указав, что действия Департамента по заключению с МУП «Магадантеплосеть» договора о предоставлении субсидии не привели к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, поскольку в период со дня опубликования Постановления мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020 и вплоть до 31.12.2013 ни один другой хозяйствующий субъект с заявлением на получение субсидии не обратился, т.е. доступ на товарный рынок не ограничен.

Также указали, что предоставление субсидии относится к бюджетным правоотношениям, следовательно, нарушение порядка предоставления субсидии является бюджетным правонарушением, на которое нормы антимонопольного законодательства не распространяются.

Комиссия не соглашается с доводами представителей Ответчиков по следующим основаниям.

Достаточным основанием для вывода о нарушении антимонопольного законодательства является создание условий возможности наступления последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, работы, услуги.

Довод представителей Ответчиков о том, что рассматриваемые правоотношения регулируются исключительно нормами бюджетного законодательства, также подлежит отклонению в силу следующего.

Удовлетворение потребностей муниципального образования посредством выделения бюджетных средств предприятию без осуществления процедуры

размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд создает преимущества отдельному хозяйствующему субъекту, в то время как иные хозяйствующие субъекты лишены доступа к соответствующему товарному рынку, что может повлечь за собой недопущение, ограничение, устранение конкуренции. Следовательно, указанные действия подпадают под признаки нарушения, предусмотренного статьей 16 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, с учетом совокупности конкретных обстоятельств дела Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях Департамента признаков нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия Департамента жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана и МУП города Магадана «Магадантеплосеть», выразившиеся в заключении Договора № 04/29 от 17.07.2013 О предоставлении субсидии на проведение первоочередных работ по подготовке теплоэнергетических объектов к осенне-зимнему периоду 2013 – 2014 годов (а именно – на приобретение стальных труб ВГП и изоляцию труб пенополиуретаном в полиэтиленовой оболочке) без проведения торгов и с привлечением для выполнения указанных работ иных хозяйствующих субъектов, а также до вступления в силу (опубликования) постановления мэрии города Магадана от 16.07.2013 № 3020, утвердившего Порядок предоставления такой субсидии, нарушением пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что привело (либо могло привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. В связи с фактическим выполнением работ, в отношении которых оформлена субсидия, предписание Департаменту жилищно-коммунального хозяйства и коммунальной инфраструктуры мэрии города Магадана и МУП города Магадана «Магадантеплосеть» не выдавать.

3. Направить материалы дела должностному лицу Магаданского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных к административной ответственности.