

РЕШЕНИЕ № 23

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 8-01/105 по признакам нарушения администрацией сельского поселения «Село Шереметьево» Вяземского муниципального района Хабаровского края ст.ст. 15, 20 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), (от администрации сельского поселения «Село Шереметьево» и от МУП ЖКХ «Спектр» поступили ходатайства о рассмотрении настоящего дела в отсутствие своих представителей),

УСТАНОВИЛА:

Хабаровским УФАС России в рамках осуществления контроля соблюдения антимонопольного законодательства установлено, что администрацией сельского поселения «Село Шереметьево» (далее – Администрация) на основании договора аренды от 01.09.2007 № 05 (срок действия договора: с 01.09.2007 по 31.08.2008) Муниципальному унитарному предприятию жилищно-коммунального хозяйства «Спектр» (далее - МУП ЖКХ «Спектр») передано недвижимое муниципальное имущество (объекты водоснабжения, теплоснабжения). Указанные арендные отношения продлены с 01.09.2008 по 31.08.2009 на основании дополнительного соглашения от 28.08.2008 к договору аренды от 01.09.2007 № 5. Данный договор, дополнительное соглашение заключены без проведения публичных процедур, а также без получения предусмотренного антимонопольным законодательством предварительного письменного согласия антимонопольного органа на передачу муниципального имущества.

По данным фактам Администрацией представлено объяснение (письмо от 01.06.2009 № 146), согласно которому Администрация не владела информацией о возможности предоставления МУП ЖКХ «Спектр» муниципальной помощи путем заключения договора аренды с согласия антимонопольного органа, как-то предусмотрено ст. 20 Закона о защите конкуренции.

Также представлено опубликованное в средствах массовой печати сообщение, подтверждающее, что 01.05.2009 Администрацией объявлен открытый конкурс на право заключения договора аренды муниципальных объектов коммунальной инфраструктуры для организации текущего ремонта и содержания мест общего пользования жилых домов, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, изучив материалы дела, доводы ответчика, пришла к следующим выводам.

В соответствии с учредительными документами МУП ЖКХ «Спектр» является предприятием, созданным, в том числе для осуществления деятельности, приносящей ему прибыль (п. 2.1. Устава), следовательно, в понятии п.5 ст. 4 Закона о защите конкуренции данное предприятие является хозяйствующим субъектом.

Согласно результатам анализа рынка услуг тепло-, водоснабжения, водоотведения, представленным отделом контроля экономической концентрации Хабаровского УФАС России, на территории Вяземского района наряду с МУП ЖКХ «Спектр» поименованные виды деятельности могут осуществлять МУП «Водоканал»,

МУП «Гортеплоэнерго», МУП «Городской коммунальщик».

Согласно ст. 4 Закона о защите конкуренции:

- товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

- хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В соответствии с п. 31 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 25.04.2006 № 108 (далее Порядок проведения анализа) в состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, постоянно продающие (производящие) в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на рассматриваемом рынке, могут быть включены:

а) физические и юридические лица, которые в течение краткосрочного периода (не более года) могут при обычных условиях оборота, отсутствии нарушений законодательства Российской Федерации и без дополнительных издержек издержки окупаются в течение года при уровне цен, отличающемся не более чем на 10 процентов от сложившейся средневзвешенной рыночной цены) войти на данный товарный рынок (далее - потенциальные продавцы);

б) продавцы товаров, взаимозаменяемых с данным товаром по производству.

Таким образом, на рынке жилищно-коммунальных услуг потенциально может осуществлять деятельность любой хозяйствующий субъект, имеющий желание и возможность (при отсутствии барьеров входа на рынок) осуществлять данные виды услуг.

В соответствии с п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции, предоставление органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями преимущества, которое обеспечивает отдельным хозяйствующим субъектам по сравнению с другими участниками рынка (потенциальными участниками рынка) более выгодные условия деятельности на соответствующем товарном рынке, путем передачи имущества и (или) иных объектов гражданских прав, является муниципальной помощью, при этом данная норма не содержит исключений по видам и составу объектов гражданских прав, передача которых признается муниципальной помощью.

Ч. 2 ст. 19 Закона о защите конкуренции установлено, что не является муниципальной помощью:

- предоставление преимуществ в результате определенных федеральными законами действий уполномоченного органа на основании вступившего в законную силу решения суда, по результатам торгов или иным способом, определенным законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд;

- закрепление государственного или муниципального имущества за хозяйствующими субъектами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;

- передача, выделение распределение государственного или муниципального

имущества отдельным лицам в целях ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, военных действий и проведения контртеррористических операций;

- предусмотренное законом субъекта Российской Федерации о бюджете на соответствующий финансовый год или нормативным правовым актом представительного органа местного самоуправления о бюджете на соответствующий финансовый год предоставление денежных средств (бюджетного кредита, субсидии, субвенции, бюджетных инвестиций) из бюджета субъекта Российской Федерации на соответствующий год, местного бюджета на соответствующий год лицу, которое обратилось с просьбой о предоставлении денежных средств и соответствует установленному в указанном законе или нормативном акте требованию к виду деятельности получателя и месту её осуществления получателем.

В рамках рассмотрения представленных Администрацией документов установлено, что в отсутствие оснований, предусмотренных ч. 2 ст. 19 Закона о защите конкуренции, Администрация не обращалась в антимонопольный орган с ходатайством о получении предварительного согласия на предоставление муниципальной помощи МУП ЖКХ «Спектр» путём передачи в пользование указанного хозяйствующего субъекта муниципального имущества. Торги на право заключения договора аренды Администрацией также не проводились.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» под вопросами местного значения понимаются вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией Российской Федерации и данным Федеральным законом осуществляется населением и (или) органами местного самоуправления самостоятельно.

П. 4 ст.14 названного закона организация в границах поселения тепло-, водоснабжения населения и водоотведения отнесена к вопросам местного значения поселения.

С целью предоставления услуг жилищно-коммунального комплекса, на основании договора аренды от 01.09.2007 № 05, Администрацией передано МУП ЖКХ «Спектр» недвижимое имущество, что в понятии п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции является муниципальной помощью, подлежащей контролю в порядке, установленном главой 5 данного закона.

Согласно ст. 51 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или в постоянное пользование физическим и юридическим лицам, отчуждать, совершать иные сделки в отношении такого имущества в соответствии с федеральными законами.

Исходя из приведенной нормы законодательства, осуществление прав владения, пользования, распоряжения муниципальным имуществом в первую очередь должно основываться на требованиях законодательства, в том числе антимонопольного.

Ч. 1 ст. 19 Закона о защите конкуренции установлено, что муниципальная помощь может предоставляться в целях:

- 1) обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях;
- 2) проведения фундаментальных научных исследований;
- 3) защиты окружающей среды;
- 4) развития культуры и сохранения культурного наследия;
- 5) производства сельскохозяйственной продукции;
- 6) поддержки субъектов малого предпринимательства, осуществляющих приоритетные виды деятельности;
- 7) социального обслуживания населения;
- 8) социальной поддержки безработных граждан и содействия занятости населения.

Согласно ч. 1 ст. 20 Закона о защите конкуренции муниципальная помощь предоставляется с предварительного письменного согласия антимонопольного органа, за исключением случаев, если муниципальная помощь предоставляется в соответствии с федеральным законом; в соответствии с законом субъекта Российской Федерации о бюджете на соответствующий финансовый год; в соответствии с нормативным правовым актом представительного органа местного самоуправления о бюджете на соответствующий финансовый год; за счёт резервного фонда органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации; за счёт резервного фонда органа местного самоуправления.

Ч. 2 ст. 20 Закона о защите конкуренции установлено, что орган местного самоуправления, имеющий намерение предоставить муниципальную помощь, направляет в антимонопольный орган ходатайство о даче письменного согласия на предоставление такой помощи.

Таким образом, Законом о защите конкуренции установлено, что передача муниципального имущества органом местного самоуправления хозяйствующему субъекту возможна посредством трех основных способов:

1. через решение представительного органа власти (решение о бюджете);
2. через торги (в соответствии с действующим законодательством);
3. через согласование с антимонопольным органом (в соответствии с главой 5 Закона о защите конкуренции).

Все три способа исключают единоличное принятие решения, в той или иной степени являются публичными и конкурентными.

Установленный порядок предоставления муниципальной помощи направлен на обеспечение контроля состояния конкурентной среды и последствий передачи органами местного самоуправления имущества и иных объектов гражданских прав хозяйствующим субъектам для состояния конкурентной среды соответствующего товарного рынка.

Учитывая, что передача хозяйствующему субъекту прав на имущество обусловлена проведением торгов на право заключения соответствующего договора, либо предоставлением муниципальной помощи, в установленном законом порядке, Администрация, в зависимости от выбранного способа передачи такого имущества, должна была соблюсти определенные процедуры (согласование муниципальной помощи, проведение торгов).

Передача прав пользования муниципальным имуществом по вышеуказанному договору Администрацией осуществлена в целях, не предусмотренных ч. 1 ст. 19 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, действия Администрации, в части заключения с МУП ЖКХ «Спектр» договора аренды от 01.09.2007 № 05 (передача в пользование муниципального имущества), в целях не соответствующих ст.19 Закона о защите конкуренции, а также без получения предварительного письменного согласия

антимонопольного органа на предоставление названному хозяйствующему субъекту муниципальной помощи, являются нарушением установленного порядка предоставления муниципальной помощи, предусмотренного ст. 20 Закона о защите конкуренции.

Вышеуказанные действия Администрации, выразившиеся в передаче муниципального имущества в пользование названному хозяйствующему субъекту в приоритетном порядке, ограничили (исключили) возможность доступа хозяйствующих субъектов, осуществляющих (имеющих возможность осуществлять) аналогичную с названными хозяйствующими субъектами деятельность, на рассматриваемых товарных рынках.

Ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на осуществление органами местного самоуправления действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При таких обстоятельствах, действия Администрации привели к нарушению ст. 15, 20 Закона о защите конкуренции, что установлено и доказано в ходе рассмотрения настоящего дела.

Ст. 17.1 Закона о защите конкуренции установлен исчерпывающий перечень оснований заключения договоров в отношении государственного или муниципального имущества без проведения торгов, а именно:

1) предоставление прав на это имущество на основании международных договоров Российской Федерации (в том числе межправительственных соглашений), федеральных законов, устанавливающих иной порядок распоряжения этим имуществом, актов Президента Российской Федерации, решений Правительства Российской Федерации, решений суда, вступивших в законную силу;

2) передача религиозным организациям в безвозмездное пользование культовых зданий и сооружений и иного имущества религиозного назначения;

3) предоставление указанных прав на это имущество государственным органам, органам местного самоуправления, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации;

4) предоставление указанных прав на это имущество на срок не более чем тридцать календарных дней (предоставление указанных прав на это имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Кроме того, ч.4 ст. 53 Закона о защите конкуренции до 01.07.2010 установлена возможность заключения на новый срок без проведения торгов договоров аренды, указанных в ч.ч. 1, 3 ст. 17.1 данного закона и заключенных до 01.07.2008 с субъектами малого и среднего предпринимательства, за исключением субъектов малого и среднего предпринимательства, указанных в ч.3 ст. 14 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», и субъектов малого и среднего предпринимательства, осуществляющих добычу и переработку полезных ископаемых (кроме общераспространенных полезных ископаемых).

Рассматриваемый договор аренды заключен с МУП ЖКХ «Спектр» 29.04.2008, т.е. до вступления в силу ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации, а также физические лица, внесенные в единый

государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие установленным законом условиям. При этом муниципальные унитарные предприятия, каковым является МУП ЖКХ «Спектр», к субъектам малого и среднего предпринимательства не относятся.

В соответствии с ч. 2 ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации условия заключенного договора сохраняют силу и после принятия закона, устанавливающего обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

При заключении договора на новый срок, в том числе при продлении срока действия договора путем подписания дополнительного соглашения, у сторон возникают новые правоотношения, которые в соответствии с ч. 1 ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивными нормами), действующим на момент их возникновения.

Ст. 17.1 Закона о защите конкуренции вступила в силу 02.07.2008.

В данной связи заключение с МУП ЖКХ «Спектр» дополнительного соглашения от 28.08.2008 к договору аренды от 01.09.2007 № 5, на основании которого срок действия договора аренды от 01.09.2007 № 5 продлен с 01.09.2008 по 31.08.2009, является нарушением порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества, предусмотренного ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь, ст. 23, ч. 1 ст.39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать действия администрации сельского поселения «Село Шереметьево» Вяземского муниципального района Хабаровского края, в части:

а) заключения с МУП ЖКХ «Спектр» договора аренды от 01.09.2007 № 5 без проведения торгов, а также без предварительного письменного согласия антимонопольного органа нарушением ст.ст. 15, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

б) заключения с МУП ЖКХ «Спектр» дополнительного соглашения от 28.08.2008 к договору аренды от 01.09.2007 № 5 без проведения торгов нарушением ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации сельского поселения «Село Шереметьево» Вяземского муниципального района предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Предложить администрации сельского поселения «Село Шереметьево» Вяземского муниципального района рассмотреть возможность расторжения договора аренды от 01.09.2007 № 5, о чем письменно уведомить Хабаровское УФАС России, с приложением подтверждающих документов.

В случае непоступления в Хабаровское УФАС России названных документов, обратиться в Арбитражный суд Хабаровского края с иском о признании договора

аренды от 01.09.2007 № 5 недействительным.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 19

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь частью 1 статьи 21, статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения от 17.06.2009 № 23 по делу № 8-01/105 о нарушении администрацией сельского поселения «Село Шереметьево» Вяземского муниципального района Хабаровского края (682944, с. Шереметьево, ул. Школьная, 4) статей 15, 17.1, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. Администрации сельского поселения «Село Шереметьево» Вяземского муниципального района прекратить нарушение статей 15, 17.1, 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", с целью чего впредь при передаче в пользование хозяйствующим субъектам объектов муниципальной собственности, в том числе при продлении (переоформлении) договорных отношений, соблюдать требования, установленные антимонопольным законодательством.

2. В срок до 15.07.2009 сообщить в Хабаровское УФАС России о решении, принятом в целях исполнения п.1 настоящего предписания.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.