



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орёл, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

05.12.2016 № 4521/03

На № _____ от _____

Заказное с уведомлением о вручении

Правительство Орловской области
302021, г. Орёл, пл. Ленина, 1

Администрация г. Ливны
303850, г. Ливны, ул. Ленина, 7

МУП «ЖРЭП» (Заказчик)
302026, г. Орёл, ул. Комсомольская, 87

ЗАО «ЖКХ-Центр «Единое окно»
302026, г. Орёл, ул. Гагарина, д. 4

ИП Потапову А.В.
302028, г. Орёл, ул. Салтыкова – Щедрина, д. 2, 21

**РЕШЕНИЕ
по делу №229-16/03 АЗ**

05.12.2016

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 02.12.2016.

В полном объеме решение изготовлено 05.12.2016.

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

Председателя Комиссии: Солдатенковой И.В., заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Членов Комиссии: Бочкова С.А., главного государственного инспектора отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Погодиной Е.Ю., главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия),

в присутствии представителей:

ответчика по делу - Правительства Орловской области (далее так же - Правительство): Давыдова Е.А.,

Департамента строительства, топливно-энергетического комплекса, жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и дорожного хозяйства Орловской области (далее - Департамент): Лагутчинковой Л.В.,

в отсутствие представителей:

лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах - МУП «ЖРЭП» (Заказчик) (далее так же - Предприятие), уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – ООО «ЖКХ-Центр «Единое окно», уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

заявителя – администрации г. Ливны (далее так же – Заявитель, Администрация), заявлявшей ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителей,

лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах - ИП Потапова А.В., уведомленного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело №229-16/03АЗ, возбужденное по признакам нарушения Правительством и АО «РИЦ» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

21.03.2016 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) из Ливенской межрайонной прокуратуры Орловской области поступило заявление Администрации, в котором указывалось на признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в понуждении хозяйствующих субъектов (например, ОАО «Жилсервис», ООО «Гидромашжилсервис», ООО «ТеплоГазПрибор», МУП «Водоканал», МУП «Ливенские теплосети») к заключению с хозяйствующим субъектом АО «Региональный информационный центр Орловской области» (далее – АО «РИЦ») договоров по сбору платежей за предоставляемые коммунальные услуги (далее – Заявление).

Срок рассмотрения Заявления продлился в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, в том числе, от Департамента, касающихся обстоятельств, указанных в Заявлении.

В результате рассмотрения Заявления были установлены признаки нарушения Правительством и АО «РИЦ» пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, был издан приказ Управления от 21.06.2016 №89 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Правительством и АО «РИЦ» пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

21.06.2016 в соответствии с приказом Управления №89 в отношении Правительства и АО «РИЦ» по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции» было возбуждено дело №229-16/03АЗ (далее так же - дело).

Рассмотрение дела откладывалось и было назначено на 18.10.2016.

В соответствии с определением от 18.10.2016 о прекращении участия ответчика по делу в рассмотрении дела, участие АО «РИЦ» в рассмотрении дела в качестве ответчика по делу, было прекращено. В соответствии с определением от 18.10.2016 об отложении рассмотрения дела, в рассматриваемых действиях Правительства были выявлены признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В связи с указанными обстоятельствами, рассмотрение дела было отложено на 16.11.2016.

16.11.2016 представители лиц, участвующих в рассмотрении дела привели доводы, изложенные в ранее представленных письменных пояснениях.

Департаментом были представлены дополнительные письменные пояснения (исх. №14238 от 16.11.2016), в соответствии с которыми в рассматриваемых

действиях Правительства, по мнению Департамента, отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Присутствовавший на заседании Комиссии представитель Правительства пояснил, что позиция ответчика по делу полностью совпадает с упомянутыми письменными пояснениями Департамента.

Представитель ООО «ЖКХ-Центр «Единое окно» пояснил, что согласен с обстоятельствами, изложенными в определениях Комиссии по делу от 18.10.2016.

Представитель МУП «ЖРЭП» (Заказчик) пояснил, что позиция Предприятия изложена в ранее представленных письменных пояснениях.

Комиссией было рассмотрено ходатайство Администрации (исх. №1812 от 08.11.2016), в котором Администрация сообщает, что отзывает свое заявление, послужившее основанием для возбуждения дела, и в связи с указанными обстоятельствами, просит прекратить его рассмотрение. Изучив указанное ходатайство Администрации, Комиссия констатировала, что к выводу, что основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства определены статьей 48 Закона «О защите конкуренции», в перечень которых, такое основание, как отзыв заявителем своего заявления, послужившего основанием для возбуждения дела, не входит. В связи с вышеизложенными обстоятельствами, Комиссия пришла к выводу о невозможности его удовлетворения ходатайства Администрации.

Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела, заслушав пояснения лиц участвующих в деле, пришла к выводу о наличии в рассматриваемых действиях Правительства нарушения пункта 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» установлено, что перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции», в случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Частью 4 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» установлено, что копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На этом основании Комиссия пришла к выводу, что дело подлежит отложению, в целях составления и направления лицам, участвующим в рассмотрении дела, заключения об обстоятельствах дела.

Рассмотрение дела было отложено и назначено на 02.12.2016.

02.12.2016 в ходе рассмотрения дела представители Правительства и Департамента подтвердили ранее заявленные доводы.

В связи с вышеизложенными обстоятельствами, Комиссия, заслушав пояснения представителей лиц участвующих в рассмотрении дела, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим **ВЫВОДАМ:**

21.03.2016 в Управление из Ливенской межрайонной прокуратуры Орловской области поступило заявление Администрации, в котором указывалось

соответствии с которой определены сроки заключения между АО «РИЦ» и муниципальными унитарными предприятиями Орловской области соответствующих договоров.

Приложением №2 к Протоколу определены сроки заключения хозяйствующими субъектами с АО «РИЦ» аналогичных договоров.

Приложениями №№1,2 к Протоколу определено, что МУП «Водоканал» должно заключить договор с АО «РИЦ» в срок с 01.02.2016 до 29.02.2016, МУП «Ливенские теплосети» с в срок с 01.02.2016 до 29.02.2016, ОАО «Жилсервис» в срок до 30.06.2016, ООО «Гидромашжилсервис» в срок до 01.06.2016, ООО «ТеплоГазПрибор» в срок до 01.06.2016.

10.02.2016 состоялось совещание у заместителя Председателя Правительства Орловской области по строительству, топливно-энергетическому комплексу, жилищно-коммунальному хозяйству, транспорту и дорожному хозяйству Ремиги А.А. результаты которого были оформлены соответствующим, ими подписанным, протоколом от №б/н (далее – Протокол члена Правительства).

Протоколом члена Правительства определено следующее:

«1. МУП «ЖРЭП» (З) оформить договорные отношения с АО «РИЦ Орловской области» до 26.02.2016. (прим. по результатам проведения МУП «ЖРЭП» (З) запроса коммерческих предложений на официальном сайте ЕИС)

...

2. МПП ВКХ «Орелводоканал» до 26.02.2016 оформить договорные отношения с АО «РИЦ Орловской области».

...

3. ОАО «Жилсервис» (г. Ливны) в срок до 12.02.2016 оформить договорные отношения с АО «РИЦ Орловской области».

...

4. Администрации г. Ливны совместно с МУП «Водоканал» (г. Ливны) подготовить предложения по автоматизации расчетов за коммунальные услуги.

...

5. Назначить дату следующего совещания в целях контроля выполнения поручений настоящего протокола на 09.03.2016».

Таким образом, Протоколом члена Правительства было определено, что МУП «ЖРЭП» (З) должно заключить договор с АО «РИЦ» в срок до 26.02.2016, МПП ВКХ «Орелводоканал» в срок до 26.02.2016, ОАО «Жилсервис» (г. Ливны) в срок до 12.02.2016.

Так же, АО «РИЦ» в ходе рассмотрения дела сообщило (исх. №287 от 07.06.2016), что им в 2016 были заключены договоры, в том числе, со следующими хозяйствующими субъектами: МУП «Теплоэнерго» Урицкого района, МУП «Свердловский» Свердловского района, МУП «Коммунальник» Орловского района, ООО «Перспектива» г. Орёл

В адрес указанных выше хозяйствующих субъектов Управлением были направлены запросы о представлении информации, в результате анализа которой установлено следующее.

1. О реализации Протокола.

Наименование хозяйствующего субъекта	Сроки, установленные Протоколом	Дата заключения договора	Дата расторжения/исполнения договора
МУП «Водоканал» (г.	с 01.02.2016 до	-	-

Ливны)	29.02.2016		
МУП «Ливенские теплосети»	с 01.02.2016 до 29.02.2016	-	-
ОАО «Жилсервис» (г. Ливны)	с 01.02.2016 до 29.02.2016	12.02.2016	13.04.2016
ООО «Гидромашжилсервис»	до 01.06.2016	-	-
ООО «ТеплоГазПрибор»	до 01.06.2016	-	-
МУП «Теплоэнерго» Урицкого района	до 31.03.2016	10.06.2016	-
МУП «Свердловский» Свердловского района	до 31.03.2016	Март 2016	Не исполняется
МУП «Коммунальник» Орловского района	-	04.04.2016	-
ООО «Перспектива» г. Орёл	до 31.03.2016	12.05.2016	Не исполняется
МУП «ЖРЭП» (3)	с 01.02.2016 до 29.02.2016	08.06.2016	Не исполняется
МПП ВКХ «Орелводоканал»	с 01.02.2016 до 29.02.2016	29.02.2016	08.07.2016

2. О реализации Протокола члена Правительства.

Наименование хозяйствующего субъекта	Сроки, установленные Протоколом совещания	Дата заключения договора	Дата расторжения/исполнения договора
МУП «ЖРЭП» (3)	до 26.02.2016	08.06.2016	Не исполняется
МПП ВКХ «Орелводоканал»	до 26.02.2016	29.02.2016	08.07.2016
ОАО «Жилсервис» (г. Ливны)	до 12.02.2016	12.02.2016	13.04.2016

15.07.2016 в Управление из Департамента поступила информация, с приложением Протокола от 09.03.2016 №29 совещания у заместителя Председателя Правительства Орловской области по строительству, топливно-энергетическому комплексу, жилищно-коммунальному хозяйству, транспорту и дорожному хозяйству, в соответствии с которым, пункты 1 – 3 Протокола члена Правительства «признаны недействительными в связи с некорректностью формулировок».

Однако, Комиссия, принимая во внимание пояснения Правительства и Департамента о том, что Протокол члена Правительства не является обязательным к исполнению хозяйствующими субъектами, отмечает, что заключение между АО «РИЦ» с ОАО «Жилсервис» (г. Ливны), МПП ВКХ «Орелводоканал» и МУП «ЖРЭП» (3) произошло, в том числе, в период, установленный Приложением №2 к Протоколу члена Правительства, и в соответствии, с установленной в нем процедурой: по результатам проведения МУП «ЖРЭП» (3) запроса коммерческих предложений на официальном сайте ЕИС.

Пунктом 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» установлено, что органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещаются: дача хозяйствующим субъектам указаний о заключении в приоритетном порядке договоров.

Таким образом, хозяйствующие субъекты вправе самостоятельно принимать решения о заключении или не заключении каких-либо договоров, а органам государственной власти, в том числе Правительству, запрещается давать этим хозяйствующим субъектам указания (в рассматриваемом случае в Протоколе члена Правительства) о заключении этих договоров.

Кроме того, в Протоколе члена Правительства указывается на необходимость заключения хозяйствующими субъектами договоров именно с АО «РИЦ», то есть без представления свободы выбора контрагента, оказывающего аналогичные АО «РИЦ» услуги (например, конкурентов АО «РИЦ»: ЗАО «ЖКХ-Центр «Единое окно», ИП Потапов А.В.).

Указание в Протоколе члена Правительства на необходимость заключения ОАО «Жилсервис» (г. Ливны), МПП ВКХ «Орелводоканал» и МУП «ЖРЭП» (З) с АО «РИЦ» соответствующих договоров, является нарушением пункта 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», поскольку данные действия являются дачей хозяйствующим субъектам указаний о заключении в приоритетном порядке договоров, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Нарушение пункта 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» подтверждается фактической реализацией указаний, содержащихся в Протоколе члена Правительства путем заключения соответствующих договоров, в том числе, в поставленные Протоколом члена Правительства сроки, а так же фактами расторжения (не исполнения) данными хозяйствующими субъектами договоров с АО «РИЦ», в связи с тем, что АО «РИЦ» не представило необходимой информации и программного обеспечения, позволяющих исполнить обязательства по сбору и распределению платежей в сфере ЖКХ», так как «выявлено отсутствие в АО «РИЦ» необходимого программного функционала».

Таким образом, Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к выводу о наличии в рассматриваемых действиях Правительства нарушения пункта 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что устранение Правительством выявленного нарушения антимонопольного законодательства, в виде «признания недействительными в связи с некорректностью формулировок» пунктов 1 – 3 Протокола члена Правительства (Протокол от 09.03.2016 №29 совещания у заместителя Председателя Правительства Орловской области по строительству, топливно-энергетическому комплексу, жилищно-коммунальному хозяйству, транспорту и дорожному хозяйству), не является основанием для прекращения рассмотрения дела, так как данное основание не входит в перечень оснований для прекращения рассмотрения дела, определенный статьей 48 Закона «О защите конкуренции».

Вместе с тем, ввиду устранения выявленного нарушения, Комиссия так же приходит к выводу, об отсутствии оснований для выдачи предписания об

устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Факт нарушения Правительством Орловской области пункта 4 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», признать.

2. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с устранением Правительством Орловской области нарушения антимонопольного законодательства до момента вынесения решения по делу.

3. Вопрос об административной ответственности должностного лица Правительства Орловской области за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в установленном порядке, в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:



И.В. Солдатенкова

Члены Комиссии:



С.А. Бочков

Е.Ю. Погодина

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