

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-10/92-14

г. Томск

Резолютивная часть решения 25 сентября 2014 года
оглашена:

В полном объеме решение 03 октября 2014 года
изготовлено:

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

председателя комиссии: - Бутенко Игоря Васильевича, заместителя
руководителя управления-начальника отдела контроля
монополистической деятельности;

членов комиссии: - Губановой Рамили Шаукатовны, начальника отдела
контроля органов власти;

- Лосева Виталия Григорьевича, ведущего
специалиста-эксперта отдела контроля органов
власти;

рассмотрев дело № 05-10/92-14 по признакам нарушения Департаментом городского хозяйства администрации г. Томска (634050, г. Томск, ул. Московский тракт, 19/1) и ООО «Ореол-Проф» (Мира пр., 13, кв. 101, г. Томск), абз.1 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В заседании Арбитражного суда Томской области по делу № А67-201/2014, в котором на стороне ответчика выступало Томское УФАС России, заявителем в качестве доказательства предоставлен договор №40/11 от 30.12.2011 на предоставление субсидии юридическим лицам-производителям товаров, работ и услуг, в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск» и инженерных сооружений на них, заключенный Департаментом городского хозяйства Администрации г. Томска и ООО «Ореол-Проф» без осуществления процедуры размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд в соответствии с

нормами Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», либо иных конкурсных процедур, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции для государственных и муниципальных нужд» имеющий признаки нарушения абз.1 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представитель ответчика (Департамента городского хозяйства администрации г. Томска) письменно проинформировал Томское УФАС России, что между департаментом городского хозяйства администрации Города Томска и ООО «Ореол-Проф» 30.12.2011 был заключен договор № 40/11 на предоставление субсидии юридическим лицам - производителям товаров, работ и услуг, в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них. От имени департамента городского хозяйства договор был подписан мной (В.Н. Панькиным - заместителем начальника по инженерной инфраструктуре) на основании распоряжения администрации Города Томска от 05.12.2011 № 347. Основанием для заключения договора явились муниципальные правовые акты, в том числе: решение Думы Города Томска от 15.12.2011 №273 «О бюджете муниципального образования «Город Томск» на 2012 год и плановый период 2013-2014 годов» и постановление администрации Города Томска от 25.12.2011 №1497 «Об утверждении Порядка предоставления в 2012 году субсидии юридическим лицам - производителям товаров, работ, услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них». Позднее в предмет договора, обязательства сторон и порядок приемки работ были внесены существенные изменения, зафиксированные дополнительным соглашением к договору от 10.01.2012. Соглашением сторон от 14.12.2012 договор от 30.12.2011 №40/11 расторгнут. В заседании комиссии сообщил устно о том, что пояснений не имеет, всё изложил письменно, при наличии вопросов готов ответить на них по мере возможности.

Второй ответчик ООО «Ореол-Проф», будучи уведомлен о времени и месте рассмотрения настоящего дела надлежащим образом, в заседание комиссии представителя не направил, о причинах не явки представителя не сообщил.

Представитель заинтересованного лица (Администрации Города Томска) представил письменные пояснения по делу, в которых сообщил, что Администрация Города Томска, ознакомившись с определением от 28.07.2014 о назначении дела №05-10/92-14 к рассмотрению, считает, что в части привлечения администрации Города Томска для участия в деле №05-10/92-14 в качестве заинтересованного лица является незаконным в силу

следующих обстоятельств. Согласно мотивировочной части Определения поводом к возбуждению дела №05-10/92-14 по признакам нарушения абз. 1 статьи 16 ФЗ «О защите конкуренции» явилось нарушение департаментом городского хозяйства администрации Города Томска запрета на заключение соглашений между органом, осуществляющим функции органа местного самоуправления (департаментом) и хозяйствующим субъектом (ООО «Ореол-Проф»). В качестве конкретного нарушения запрета на заключение соглашений определен договор № 40/11 на предоставление субсидии от 30.12.2011 на возмещение затрат, связанных с ремонтом автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», без проведения процедуры торгов. Основываясь на положениях ФЗ «О защите конкуренции», принимая во внимание предмет рассмотрения настоящего дела, обстоятельствами, имеющими юридическое значение для разрешения дела и подлежащее доказыванию, являются:

1. факт заключения договора №40/11 от 30.12.2011;
- 2) необходимость соблюдения сторонами указанного договора требований закона №94-ФЗ;
- 3) последствия для конкуренции на рынке работ по содержанию автомобильных дорог местного значения, которые повлекло заключение рассматриваемого договора.

В качестве заинтересованного лица к участию в рассмотрении настоящего дела привлечена администрация Города Томска. В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 42 ФЗ «О защите конкуренции» лицами, участвующими в деле о нарушении антимонопольного законодательства, являются: заинтересованные лица - лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства. Заинтересованность лиц состоит в том, что вынесенное антимонопольным органом решение затронет их права и законные интересы. Права и законные интересы администрации Города Томска в связи с рассмотрением настоящего дела не затрагиваются и не могут быть затронуты, поскольку администрация Города Томска не является стороной по исследуемому договору, не принимала непосредственного участия в его заключении, на администрацию Города Томска в соответствии с учредительными документами не возложена обязанность по осуществлению полномочий по ремонту и содержанию дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск». Определение от 28.07.2014 не содержит указаний на объективную необходимость участия администрации Города Томска в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица. Необходимость участия администрации Города Томска в деле №05-10/92-14 для установления каких-либо обстоятельств, имеющих непосредственное юридическое значение для его правильного разрешения, отсутствует. В заседании комиссии

Представитель Администрации Города Томска придерживался позиции, изложенной в письменных пояснениях.

Учитывая отзывы и пояснения, изучив представленные сторонами документы и материалы, Комиссией установлено следующее.

15 декабря 2011 года Дума Города Томска приняла Решение № 273 «О бюджете муниципального образования «Город Томск на 2012 год и плановый период 2013-2014 годов». В Приложении № 6 к Решению Думы Города Томска от 15.12.2011 № 273 установлена ведомственная структура расходов бюджета муниципального образования «Город Томск» на 2012 год по разделам, подразделам, целевым статьям и видам расходов классификации расходов бюджета (далее Приложение № 6). Так в п.13 Приложения № 6 установлены расходы главного распределителя бюджетных средств – Департамента городского хозяйства Администрации Города Томска в виде субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ, услуг в целях возмещения затрат, связанных с ремонтом автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них.

В Приложении № 12 к Решению Думы Города Томска от 15.12.2011 № 273 установлен Порядок предоставления субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг. Согласно п.2 Указанного порядка установлены общие условия предоставления субсидий. Критерии отбора, конкретные условия и порядок предоставления субсидии, порядок возврата субсидий в случае нарушения условий, установленных при их предоставлении, определяются администрацией Города Томска.

25 декабря 2011 года принят «Порядок предоставления в 2012 году субсидии юридическим лицам - производителям товаров, работ, услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них», утвержденный Постановлением № 1497 Администрацией Города Томска (далее Порядок). В соответствии с п.5 Постановления администрации Города Томска от 25.12.2011 № 1497 настоящее постановление вступает в силу с 01.01.2012.

В соответствии с п.4 Порядка подлежащие возмещению затраты определяются департаментом городского хозяйства администрации Города Томска на основании выполненных и документально подтвержденных объемов работ с применением расчетных цен и тарифов на содержание автомобильных дорог и инженерных сооружений на них, утвержденных муниципальными правовыми актами администрации Города Томска в целях определения начальной (максимальной) цены контракта при размещении

заказов на выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципального образования «Город Томск» и муниципальных заказчиков. Указанные расчетные цены и тарифы применяются Департаментом городского хозяйства администрации Города Томска без учета рентабельности в размере, учтенном при формировании соответствующих цен и тарифов.

Для видов работ по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, по которым отсутствуют утвержденные муниципальными правовыми актами администрации Города Томска расчетные цены и тарифы, затраты определяются на основании локальных сметных расчетов без учета сметной прибыли.

Таким образом, Департамент городского хозяйства администрации Города Томска (далее Департамент) являлся органом Администрации Города Томска, уполномоченным на предоставление в 2012 году субсидии юридическим лицам на содержание автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них.

30 декабря 2011 года Департамент заключил с ООО «Ореол-Проф» договор № 40/11 на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них на общую сумму 3947658, 37 руб. Срок выполнения работ по содержанию автомобильных дорог местного значения установлен с 1 января 2012 года по 31 мая 2012 года.

Договор от 30.12.2011 № 40/11 заключен Департаментом и ООО «Ореол-Проф» до вступления в силу Порядка (п.5 Постановления администрации Города Томска от 25.12.2011 № 1497).

Согласно п.1.1 Договора от 30.12.2011 № 40/11 ООО «Ореол-Проф» обязалось выполнить работы по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них согласно Перечню автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования «Город Томск» и инженерных сооружений на них (Приложение 1 к настоящему Договору) и смете на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и инженерных сооружений на них, расположенных на территории муниципального образования «Город Томск» (Приложение 2 к настоящему Договору), а также в соответствии с условиями настоящего Договора.

Из предмета Договора от 30.12.2011 № 40/11 на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального

образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, следует, что Департамент и ООО «Ореол-Проф» заключили договор не на возмещение недополученных доходов и (или) финансового обеспечения (возмещения) затрат в связи с производством (реализацией) товаров, а фактически договор на выполнение работ (подрядных работ) по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них и согласно смете на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и инженерных сооружений на них, расположенных на территории муниципального образования «Город Томск».

Согласно п.1.1 Положения о Департаменте городского хозяйства администрации города Томска, утвержденного Решением Думы города Томска от 26.06.2007 №530 (в ред. решения от 02.08.2011, действовавшей на момент заключения рассматриваемого Договора), Департамент является отраслевым органом администрации города Томска, осуществляющим управленческие функции в сфере благоустройства, коммунального хозяйства, транспорта и иных вопросов городского хозяйства на территории муниципального образования «Город Томск» – таким образом, Департамент согласно, учредительным документам является органом, осуществляющим функции органа местного самоуправления.

Постановлением Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661 «Об утверждении перечней имущества, передаваемого для содержания», согласно п.1 которого Департаменту городского хозяйства администрации Города Томска (В.М. Черноус) предписано осуществлять содержание объектов внешнего благоустройства согласно приложениям 1, 2, 3 к настоящему постановлению посредством размещения муниципального заказа для муниципальных нужд.

Приложение 1 к Постановлению Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661 содержит перечень объектов (автомобильных дорог общего пользования, местного значения муниципального образования Город Томск), которые перечислены в Приложении № 1 к Договору от 30.12.2011 № 40/11.

Департамент и ООО «Ореол-Проф» заключили Договор от 30.12.2011 № 40/11 на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, т.е. по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», содержащихся Приложении 1 к Постановлению Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661, без проведения процедуры торгов, вопреки п.1 Постановления Администрации Города Томска от 28.06.2011 № 661 «Об утверждении перечней имущества, передаваемого для содержания» согласно которому, содержание автомобильных дорог

местного значения указанных в приложении к рассматриваемому договору должно осуществляться посредством размещения муниципального заказа для муниципальных нужд.

Иные хозяйствующие субъекты не имели возможности подать заявку и претендовать на заключение договора на предоставление субсидии юридическим лицам – производителям товаров, работ и услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, т.к. Договор от 30.12.2011 № 40/11 заключен на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск» без проведения торгов посредством размещения муниципального заказа для муниципальных нужд, Договор от 30.12.2011 № 40/11 заключен Департаментом и ООО «Ореол-Проф» до вступления в силу Порядка, что полностью лишило возможности неопределённый круг хозяйствующих субъектов претендовать на заключение данного договора.

В соответствии со ст.6 Бюджетного кодекса Российской Федерации бюджет представляет собой форму образования и расходования денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления.

Федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов Российской Федерации разрабатываются и утверждаются в форме федеральных законов, бюджеты субъектов Российской Федерации и бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов разрабатываются и утверждаются в форме законов субъектов Российской Федерации, местные бюджеты разрабатываются и утверждаются в форме муниципальных правовых актов представительных органов муниципальных образований (ст.11 БК РФ).

Отношения, возникающие между субъектами бюджетных правоотношений в процессе составления и рассмотрения проектов бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, утверждения и исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, контроля за их исполнением, осуществления бюджетного учета, составления, рассмотрения и утверждения бюджетной отчетности, относятся к числу бюджетных правоотношений. Указанные отношения регулируются бюджетным законодательством Российской Федерации (статьи 1, 2 БК РФ).

Деятельность органов местного самоуправления и иных участников бюджетного процесса по составлению и рассмотрению проектов бюджетов, утверждению и исполнению бюджетов, контролю за их исполнением, осуществлению бюджетного учета, составлению, внешней проверке, рассмотрению и утверждению бюджетной отчетности

осуществляется в рамках бюджетного процесса, участники которого и их полномочия определены Бюджетным кодексом Российской Федерации (статьи 6, 152 БК РФ).

Вопросы предоставления субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг регламентированы в ст.78 БК РФ. Согласно п.3 ч.2 указанной статьи субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг предоставляются из местного бюджета в случаях и порядке, предусмотренных решением представительного органа муниципального образования о местном бюджете и принимаемыми в соответствии с ним муниципальными правовыми актами местной администрации.

В соответствии с ч.1 ст.78 БК РФ субсидии юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе в целях возмещения затрат или недополученных доходов в связи с производством (реализацией) товаров, выполнением работ, оказанием услуг.

Из системного толкования статей 78, 86 БК РФ можно сделать вывод о том, что законодатель предусмотрел исчерпывающий перечень случаев возможного субсидирования юридических лиц (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальных предпринимателей, а также физических лиц – производителей товаров, работ, услуг.

Согласно ст. 69 БК РФ к бюджетным ассигнованиям относятся, в том числе ассигнования на:

- оплату государственных (муниципальных) контрактов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных (муниципальных) нужд;

- предоставление субсидий юридическим лицам (за исключением субсидий государственным (муниципальным) учреждениям), индивидуальным предпринимателям, физическим лицам – производителям товаров, работ, услуг.

Согласно п.6 ст.13 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» к полномочиям органов местного самоуправления в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной

деятельности относятся осуществление дорожной деятельности в отношении автомобильных дорог местного значения.

Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления Российской Федерации» (далее Закон о местном самоуправлении) к вопросам местного значения относит, в частности дорожную деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа и обеспечение безопасности дорожного движения на них, включая создание и обеспечение функционирования парковок (парковочных мест), осуществление муниципального контроля за сохранностью автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, а также осуществление иных полномочий в области использования автомобильных дорог и осуществления дорожной деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации (п.5 ч. 1 ст. 16 Закона о местном самоуправлении), организацию благоустройства территории городского округа (п. 25 ч. 1 ст. 16 Закона о местном самоуправлении).

В соответствии с ч. 2 ст. 18 Закона о местном самоуправлении финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения, исполняются за счет средств местных бюджетов (за исключением субвенций, предоставляемых местным бюджетам из федерального бюджета и бюджетов субъектов Российской Федерации). 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.

Таким образом, дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа, организация благоустройства территории городского округа относится к вопросам местного значения, которые исполняются за счет средств местного бюджета.

Согласно нормам статей 52, 53 Закона о местном самоуправлении, а также ч.1 ст. 86 Бюджетного кодекса Российской Федерации, расходные обязательства муниципального образования возникают, в том числе в результате принятия муниципальных правовых актов по вопросам местного значения и заключения договоров (соглашений) по данным вопросам. Согласно с ч.2 ст.86 БК РФ указанные расходные обязательства муниципального образования устанавливаются органами местного самоуправления самостоятельно и исполняются за счет собственных доходов и источников финансирования дефицита соответствующего местного бюджета.

Статьей 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 94-ФЗ) установлено, что под муниципальными нуждами понимается потребность муниципальных образований в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения, финансируемая за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников.

В соответствии с ч.1 ст.54 Закона о местном самоуправлении размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд осуществляется 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».

Согласно ч.1 ст.72 Бюджетного Кодекса Российской Федерации размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, решение вопросов местного значения является муниципальной нуждой и, как следствие, должно было происходить с применением публичных процедур – т.е. посредством размещения муниципального заказа, который в силу норм Закона № 94-ФЗ должно осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона (в том числе аукциона в электронной форме).

Следовательно, с учетом вышеуказанных норм Бюджетного кодекса Российской Федерации, расходные обязательства по решению вопросов местного значения: дорожная деятельность в отношении автомобильных дорог местного значения в границах городского округа (содержание автомобильных дорог, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них) должна осуществляться путем проведения торгов для муниципальных нужд.

Согласно ч.1 ст.1 Закона № 94-ФЗ (действовавшего на момент заключения договора), указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности

размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Согласно абз. 1 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, 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 соответствии с п. 18 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соответственно, рассматриваемый договор от 30.12.2011 № 40/11, заключенный Департаментом и ООО «Ореол-Проф» полностью соответствует понятию «соглашение», данному в ст. 4 Закона «О защите конкуренции».

Таким образом, удовлетворение потребностей муниципального образования посредством выделения Департаментом бюджетных средств предприятию без осуществления процедуры размещения заказов путем проведения торгов для муниципальных нужд является нарушением требований положений ст.16 Закона о защите конкуренции, поскольку в данном случае создаются преимущества отдельному хозяйствующему субъекту, в то время как иные хозяйствующие субъекты лишены доступа к соответствующему товарному рынку, что свидетельствует об ограничении конкуренции,

Из вышеизложенного следует, что правовое регулирование конкурентных отношений и отношений, связанных с размещением заказов предполагает взаимосвязанные цели и задачи.

Таким образом, учитывая то, что конкуренция, в соответствии с п.7 ст.4 Закона о защите конкуренции, есть 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, то заключением Договора (соглашения) от 30.12.2011 № 40/11 между Департаментом и ООО «Ореол-Проф» без проведения торгов, установлено ограничение доступа хозяйствующих субъектов, осуществляющих конкурентные виды деятельности.

Принимая во внимание вышеизложенное Департамент (орган, осуществляющий функции органа местного самоуправления) и ООО «Ореол-Проф» (хозяйствующий субъект), заключив Договор от 30.12.2011 № 40/11 – соглашение на выполнение подрядных работ по содержанию

автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них без процедуры размещения заказа для муниципальных нужд, чем исключили возможность неопределённого круга хозяйствующих субъектов претендовать на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог и инженерных сооружений на них, расположенных на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них, т.е. заключив соглашение, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, нарушили запрет установленный абз. 1 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Несоблюдение порядка отбора хозяйствующих субъектов для выполнения работ для муниципальных нужд посредством проведения публичных процедур является нарушением антимонопольного законодательства, так как приводит к устранению соперничества хозяйствующих субъектов осуществляющих деятельность на соответствующих товарных рынках (содержания дорог).

Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий рассматриваемого устного соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении участниками договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в ст. 16 Закона «О защите конкуренции» последствиям.

Мнение Томского УФАС по данному вопросу подтверждается позицией Президиума ВАС РФ, изложенной в Постановлении от 21.12.2010 №9966/10, позицией ВАС РФ, изложенной в Определении от 27.04.2012 №4651/12 по делу А45-9905/2011.

Дополнительным доказательством нарушения антимонопольного законодательства является:

- Заключение рассматриваемого договора (соглашения) на предоставление субсидии до вступления в законную силу Постановления администрации Города Томска от 25.12.2011 № 1497 «Порядок предоставления в 2012 году субсидии юридическим лицам - производителям товаров, работ, услуг в целях возмещения затрат, связанных с содержанием автомобильных дорог местного значения, находящихся на территории муниципального образования «Город Томск», и инженерных сооружений на них», что полностью исключило соперничество между хозяйствующими субъектами.

Оснований для прекращения дела в порядке ст.48 Закона о защите конкуренции не установлены.

Руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.ч.1-3 ст.41, , ч.1 ст.49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Департаментом городского хозяйства администрации города Томска и ООО «Ореол-Проф» допущено нарушение абз.1 ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путём заключения соглашения (договора от 30.12.2011 № 40/11) на предоставление субсидии между органом осуществляющим функции органа местного самоуправления и хозяйствующим субъектом, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

3. Предписание о прекращении нарушения (договора) не выдавать в связи с исполнением обязательств по договору (соглашению).

4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии:

И.В. Бутенко

Члены Комиссии:

Р.Ш.

Губанова

В.Г. Лосев