АКТ   ПРОВЕРКИ №32

г. Тюмень                                                                                                  29 июня 2011

             На основании приказа Тюменского УФАС России от 31.05.2011 №279  проведено плановое контрольное мероприятие в отношении администрации Мальковского муниципального образования Тюменского района Тюменской области (625517, Тюменская область, с. Мальково, ул. Совхозная, 21).

Продолжительность проверки: 2 рабочих дня.

Акт составлен:…

С копией приказа о проведении проверки ознакомлена 07.06.2011 глава администрации Мальковского муниципального образования ...

Лица, проводившие проверку: ведущий специалист-эксперт … – руководитель инспекции, специалист-эксперт ...

В проведении проверки принимали участие: глава Мальковского муниципального образования ...

Руководителем проверяемого лица в период проведения проверки являлась ...

Предметом проводимой проверки является соблюдение администрацией Мальковского муниципального образования требований Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), в том числе при реализации приоритетных национальных проектов.

Период, за который проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства: с 01.01.2008 по настоящее время.

Срок проведения проверки: с 28.06.2011 по 29.06.2011.

В соответствии с письмом Тюменского УФАС России от 07.06.2011 №ЕЧ/4465 у администрации Мальковского муниципального образования (далее также - Администрация) были затребованы следующие документы:

- положение об администрации Мальковского муниципального образования, структуре Администрации, положение об органах Администрации;

- муниципальные правовые акты, принятые Администрацией, а также ее органами в период с 01.01.2008 по настоящее время;

- договоры (соглашения), заключенные в период с 01.01.2008 по настоящее время, а также все иные действующие в настоящее время договоры (соглашения), независимо от даты их заключения с приложением реестра с указанием в нем хозяйствующих субъектов, реквизитов договоров, сроков и оснований их заключения;

- реестр муниципальных предприятий и учреждений, копии их уставов;

- документы, определяющие процедуру проведения торгов, отбора финансовых организаций;

- имеющиеся документы и материалы обо всех проведенных торгах за период с 01.01.2008 по настоящее время, в т.ч. по отбору финансовых организаций, распоряжению муниципальной собственностью;

- действующие акты, определяющие порядок управления муниципальной собственностью, в том числе по предоставлению муниципальных преференций и предоставлению земельных участков;

- сведения об участии Администрации в реализации приоритетных национальных проектах («Развитие АПК», «Здоровье», «Образование», «Жилье»).

Контрольным мероприятием было установлено следующее.

Всего в ходе проверки Администрацией было представлено 452 постановления и 744 распоряжения Администрации.

При анализе представленных муниципальных правовых актов было установлено следующее.

Так, Администрацией были приняты распоряжения от 20.02.2009 №20, от 21.01.2010 №6 о заключении договора аренды нежилого помещения с индивидуальным предпринимателем ... на срок 11 месяцев, 11 месяцев и 10 дней соответственно.

Кроме того, Администрацией были заключены следующие договоры, опосредующие передачу муниципального имущества:

- договор безвозмездного пользования б/н от 02.04.2007 о передаче МУП ЖКХ «Мальковское» муниципального имущества (всего 102 наименования согласно приложению к договору) сроком на 3 года;

- договор аренды №2ар от 10.12.2008 о передаче индивидуальному предпринимателю … нежилого помещения, находящегося по адресу: с. Мальково, ул. Новая, 12;

- договор безвозмездного пользования б/н от 01.01.2010 о передаче МУП ЖКХ «Мальковское» автотранспортного средства сроком на 1 год;

- договор аренды №1ар-09 от 20.02.2009 о передаче индивидуальному предпринимателю ... нежилого помещения сроком на 11 месяцев. В договоре предусмотрена возможность его продления;

- договор аренды №1ар-10 от 28.01.2010 о передаче индивидуальному предпринимателю ... нежилого помещения сроком на 1 год. В договоре предусмотрена возможность его заключения на новый срок, но не более чем до 01.07.2015.

Принятие вышеназванных распоряжений и заключение указанных договоров противоречило антимонопольному законодательству по следующим основаниям.

26.10.2006 вступил силу Закон о защите конкуренции, предусматривающий особый порядок распоряжения муниципальным имуществом. В частности, Законом о защите конкуренции предусмотрен порядок предоставления муниципального имущества в пользование хозяйствующим субъектам путем предоставления последним муниципальной помощи (с 17.08.2009 - преференции). Согласно 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, прав доступа к информации в приоритетном порядке является муниципальной помощью.

В соответствии со ст. 20 Закона о защите конкуренции муниципальная помощь может быть предоставлена с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа и только в целях, указанных в ст. 19 Закона о защите конкуренции.

При этом не является муниципальной помощью предоставление преимуществ в случаях, указанных в ч. 2 ст. 19 Закона о защите конкуренции, в том числе муниципальной помощью не является предоставление преимущества отдельному лицу по результатам торгов,поскольку проведение публичных процедур, т.е. создание условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом.

В свою очередь, передача муниципального имущества в пользование без проведения торгов в форме аукциона или конкурса является предоставлением преимущества отдельным хозяйствующим субъектам, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (потенциальными приобретателями прав на муниципальное имущество) и в конечном итоге может привести к недопущению и (или) ограничению конкуренции, а также к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Следует отметить, что перезаключение договоров аренды муниципального имущества на неопределенный срок в порядке ст.621 ГК РФ также не соответствует требованиям антимонопольного законодательства. Статья 621 ГК РФ не регулирует порядок предоставления прав на муниципальное имущество, а значит положения ст. 621 ГК РФ не являются основанием для безусловного перезаключения договоров аренды муниципального имущества на неопределенный срок.

Кроме того, по мнению ФАС России, изложенному в письме № АГ/7334 от 02.04.2008г., передача хозяйствующим субъектам прав на объекты коммунальной инфраструктуры, находящиеся в муниципальной собственности и предназначенные для оказания услуг газо-, тепло-, электро-, водоснабжения и водоотведения, без проведения торгов препятствует развитию конкуренции, ущемляет интересы хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество, и приводит к ущемлению интересов потребителей услуг предприятий коммунальной инфраструктуры. При этом указанные действия ограничивают конкуренцию за обладание правами на объекты коммунальной инфраструктуры, то есть конкуренцию за доступ на соответствующий рынок.

В Тюменском УФАС России отсутствуют сведения о направлении администрацией Мальковского муниципального образования ходатайств о даче согласия на предоставление муниципальной помощи указанным выше хозяйствующим субъектам в 2007-2011 годах. В свою очередь передача муниципального имущества в пользование хозяйствующим субъектам, осуществленная в нарушение порядка, предусмотренного Законом о защите конкуренции, является предоставлением хозяйствующим субъектам незаконной муниципальной преференции.

Частью 1 ст.15 Закона о защите конкуренции установлен запрет органам местного самоуправления принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещено предоставление муниципальной преференции в нарушение порядка, предусмотренного главой 5 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии в действиях администрации признаков нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Предоставлением земельных участков Администрация не занимается – только утверждение проектов границ земельных участков, расположенных на территории муниципального образования. Предоставление земельных участков осуществляет администрация Тюменского муниципального района.

В сфере управления и распоряжения муниципальной собственностью администрация Мальковского муниципального образования руководствуется следующими муниципальными правовыми актами:

- положением о передаче муниципального имущества Мальковского муниципального образования в безвозмездное пользование, утвержденным решением Думы Мальковского муниципального образования от 18.05.2009 №21 (далее – Положение, утвержденное решением Думы Мальковского муниципального образования от 18.05.2009 №21);

- положением о порядке и условиях предоставления в аренду муниципального имущества из перечня муниципального имущества Мальковского  муниципального образования, включенного в Перечень муниципального имущества Мальковского муниципального образования свободного от прав третьих лиц (за исключением имущественных прав субъектов малого и среднего предпринимательства), предназначенного для передачи во владение и (или) пользование субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, утвержденным решением Думы Мальковского муниципального образования от 25.02.2011 №13 (далее – Положение, утвержденное решением Думы Мальковского муниципального образования от 25.02.2011 №13);

- положением об организации продажи государственного или муниципального имущества на аукционе и положения об организации продажи находящихся в государственной или муниципальной собственности акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе, утвержденным решением Думы Мальковского муниципального образования от 25.02.2011 №14.

При анализе указанных муниципальных правовых актов было установлено, что они не приведены в соответствие с действующим антимонопольным законодательством. Так, Положение, утвержденное решением Думы Мальковского муниципального образования от 25.02.2011 №13; Положение, утвержденное решением Думы Мальковского муниципального образования от 18.05.2009 №21 не соответствуют Закону о защите конкуренции, а также Правилам проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденным приказом ФАС России от 10.02.2010 №67.

В ходе проведения контрольного мероприятия было установлено, что Администрацией в соответствии с законодательством о размещении заказов было проведено 4 открытых конкурсов. При анализе документов проведении торгов признаков нарушения антимонопольного законодательства установлено не было.

Также не были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства и при проведении Администрацией торгов по продаже муниципального имущества (приватизации).

Администрация Мальковского муниципального образования в реализации приоритетных национальных проектах («Развитие АПК», «Здоровье», «Образование», «Жилье») не участвует.

Таким образом, в результате проведения контрольного мероприятия по проверке соблюдения администрацией Мальковского муниципального образования требований Закона о защите конкуренции, в действиях Администрации установлены признаки нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Прилагаемые документы (копии):

- приказ Тюменского УФАС России от 31.05.2011 №279 о проведении плановой выездной проверки;

- письмо о проведении проверки от 07.06.2011 №ЕЧ/ЕЧ/4465 о проведении проверки;

- устав Мальковского муниципального образования;

- решение Думы Мальковского муниципального образования от 18.05.2009 №21 об утверждении положения о передаче муниципального имущества Мальковского муниципального образования в безвозмездное пользование;

- решение Думы Мальковского муниципального образования от 25.02.2011 №13 об утверждении положения о порядке и условиях предоставления в аренду муниципального имущества из перечня муниципального имущества Мальковского муниципального образования, включенного в Перечень муниципального имущества Мальковского муниципального образования свободного от прав третьих лиц (за исключением имущественных прав субъектов малого и среднего предпринимательства), предназначенного для передачи во владение и (или) пользование субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства;

- решение Думы Мальковского муниципального образования от 25.02.2011 №14 об утверждении положения об организации продажи государственного или муниципального имущества на аукционе и положения об организации продажи находящихся в государственной или муниципальной собственности акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе;

- распоряжение администрации Мальковского муниципального образования от 21.01.2010 №6;

- распоряжение администрации Мальковского муниципального образования от 20.02.2009 №20

- уставы организаций, учредителем которых выступает Администрация;

- договоры о передаче муниципального имущества в аренду, безвозмездное пользование.

Подписи лиц, проводивших проверку:                                                 \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

С актом проверки ознакомлен, копию акта со всеми приложениями получил:

«\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2011 г. глава администрации \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Отметка об отказе руководителя проверяемого лица (его уполномоченного представителя, иного должностного лица) подписать акт \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Руководитель инспекции                                                                         \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_