



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ярославской области**

Свободы ул., д. 46, г. Ярославль, 150000
тел. (4852) 72-95-20, факс (4852) 32-93-71
e-mail: to76@fas.gov.ru

17.05.2013 № 37.39/06-03

На № _____ от _____

Ответчик:

Департамент городского хозяйства
мэрии города Ярославля
150000, г. Ярославль,
ул. Андропова, 5/24

Заявитель:

Ворошнина А.В.

Заинтересованные лица:

ОАО «Ярославльлифт»
150003, г. Ярославль, ул. Воинова, 14

КУМИ мэрии города Ярославля
150000, г. Ярославль, ул. Депутатская, 9

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-03/11-13

26 апреля 2013 года

г. Ярославль

В полном объеме решение изготовлено 17 мая 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Паутов И.Г., члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти Гудкевич Е.В., главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Гаврилов С.В., специалист 2 разряда отдела контроля органов власти Коженков Е.В., при участии:

от департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля (далее также – департамент) – Выдрина П.Б., начальника отдела организации управления жилищным фондом Департамента (по доверенности);

от заявителя - Ворошниной А.В., Пушкиной М.С., адвоката;

от ОАО «Ярославльлифт» - Кругловой Н.П. (по доверенности);

от Комитета по управлению муниципальным имуществом мэрии города Ярославля – представитель не явился,

рассмотрев дело № 06-03/11-13 по признакам нарушения департаментом городского хозяйства мэрии города Ярославля части 1 статьи 15, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

14244

настоящее дело возбуждено 28.03.2013 по переданному из ФАС России обращению Ворошнина А.В. о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля при проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами по адресам: ул. Калинина, 43 и ул. Звездная, 5,

На заседании Комиссии Ворошнина А.В. поддержала доводы, указанные в обращении.

Представитель ответчика нарушение не признал и пояснил следующее.

Дело возбуждено по признакам нарушения антимонопольного законодательства по пункту 4 части 1 статьи 17 и части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции». Согласно статье 17 при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников;

2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Однако действие указанной нормы антимонопольного законодательства распространяется на требования к торгам и запросу котировок в отношении государственного и муниципального имущества.

Департаментом проводился открытый конкурс в соответствии с пунктом 13 статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации и в порядке, установленном Постановлением Правительства Российской Федерации от 06 февраля 2006 № 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом».

Предметом открытого конкурса являлось право на заключение договоров управления многоквартирными домами № 5 по ул. Звездная (лот № 1), № 43 по ул. Калинина (лот № 2). По результатам конкурсного отбора договор управления заключается с победителем конкурсного отбора с собственниками жилых и нежилых помещений указанных домов, если таковые имеются, либо с застройщиком. Департамент является лишь организатором проведения конкурса.

Данная деятельность включена в функции департамента и закреплена в Положении о департаменте. Принято распоряжение первого заместителя мэра – директора департамента о создании конкурсной комиссии по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами. Данным распоряжением сформирован состав конкурсной комиссии, определен порядок работы. Комиссия создана на постоянной основе. Её возглавляет первый заместитель директора департамента Шетнева Н.В., в должностные обязанности которой входит

организация работы по проведению открытых конкурсов. Конкурсная комиссия формируется не позднее, чем за 5 рабочих дней до размещения извещения о проведении конкурса. Организатор конкурса только после вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе объявляет наименование претендента, подавшего заявку.

Тот факт, что Шетнева Н.В. в силу приказа КУМИ мэрии города Ярославля № 6/949 от 27.09.2012 является членом Совета Директоров ОАО «Ярославльлифт», не может служить коррупциогенной составляющей, так как решение о принятии участия в конкурсном отборе принималось директором ОАО «Ярославльлифт», а не на Совете Директоров. Кроме того, являясь членом Совета Директоров, Шетнева Н.В., осуществляет представление интересов города Ярославля как собственника имущества ОАО «Ярославльлифт» в органе управления обществом, не участвует в хозяйственной деятельности общества и не является его акционером. Личной заинтересованности в работе ОАО «Ярославльлифт» у Шетневой Н.В. быть не может, никаких вознаграждений от общества она не получает. Заявителем не приведены факты личной заинтересованности Шетневой Н.В.

КУМИ мэрии города Ярославля и ОАО «Ярославльлифт» поддержали позицию ответчика и также не усматривают нарушения антимонопольного законодательства Департаментом.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

22 ноября 2012 года состоялся открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления двумя введенными в эксплуатацию многоквартирными домами по адресам: ул. Калинина, 43 и ул. Звездная, 5, который проводился на основании статьи 161 Жилищного кодекса Российской Федерации, Постановления Правительства Российской Федерации от 06 февраля 2006 № 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом» и в соответствии с Положением о департаменте, утвержденным решением муниципалитета города Ярославля от 06.07.2007 № 492 «Об утверждении Положения о департаменте городского хозяйства мэрии города Ярославля».

Организатор конкурса - департамент городского хозяйства мэрии города Ярославля.

Председателем конкурсной комиссии назначена Шетнева Наталья Валентиновна, - первый заместитель директора департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля Распоряжением первого заместителя мэра - директора Департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля от 21.11.2011 № 607 «О создании конкурсной комиссии по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами».

Распоряжением заместителя мэра - директора Департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля от 13.03.2013 № 170 внесены изменения в указанное распоряжение в части состава конкурсной комиссии. Председателем конкурсной комиссии также осталась Шетнева Наталья Валентиновна, - первый заместитель директора департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля.

Участниками конкурса в соответствии с протоколом конкурса по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами № 8к-2012 (далее – протокол конкурса № 8к-2012) признаны ОАО «Ярославльлифт», ЗАО

«Верхневолжская управляющая компания», ООО «Яшма» и ЗАО «Управдом Фрунзенского района». Все участники присутствовали при проведении конкурса.

Приказом председателя Комитета по управлению муниципальным имуществом мэрии города Ярославля от 27.09.2012 № 6/949 «О досрочном прекращении полномочий всех членов совета директоров ОАО «Ярославльлифт» утвержден совет директоров ОАО «Ярославльлифт» (100% акций ОАО «Ярославльлифт» принадлежит Комитету по управлению муниципальным имуществом мэрии города Ярославля), в который включена Шетнева Наталья Валентиновна.

Таким образом, Шетнева Н.В. в момент проведения торгов являлась одновременно Председателем конкурсной комиссии организатора торгов и членом совета директоров ОАО «Ярославльлифт».

Как следует из протокола конкурса № 8к-2012, ОАО «Ярославльлифт» стал победителем по двум лотам (лот № 1 - ул. Звездная, дом № 5; лот № 2 - ул. Калинина, дом № 43), так как им была предложена наибольшая стоимость дополнительных работ и услуг в отличие от других участников конкурса.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.02.2006 № 75 «О порядке проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом» утверждены Правила проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом (далее – Правила).

Правила устанавливают порядок организации и проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом.

Принципами проведения конкурса согласно Правилам являются:

1) создание равных условий участия в конкурсе для юридических лиц независимо от организационно-правовой формы и индивидуальных предпринимателей;

2) добросовестная конкуренция;

3) эффективное использование средств собственников помещений в многоквартирном доме в целях обеспечения благоприятных и безопасных условий пользования помещениями в многоквартирном доме, надлежащего содержания общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся помещениями в доме;

4) доступность информации о проведении конкурса и обеспечение открытости его проведения.

На основании пункта 23 Правил членами конкурсной комиссии не могут быть физические лица, лично заинтересованные в результатах конкурса (в том числе лица, являющиеся претендентами, участниками конкурса или состоящие в трудовых отношениях с организациями, являющимися претендентами, участниками конкурса, а также родственники претендента (участника конкурса) - физического лица (физических лиц), состоящего в трудовых отношениях с организациями, являющимися претендентами, участниками конкурса, либо физические лица, на которых способны оказывать влияние претенденты, участники конкурса (в том числе лица, являющиеся участниками (акционерами) указанных организаций, членами их органов управления, кредиторами участников конкурса). В случае выявления таких лиц организатор конкурса обязан

незамедлительно исключить их из состава конкурсной комиссии и назначить иных лиц в соответствии с настоящими Правилами.

Указанная правовая норма также дословно содержится в пункте 4 Порядка работы конкурсной комиссии по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами (приложение 2), утвержденного распоряжением первого заместителя мэра – директора департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля от 21.11.2011 № 607.

В силу части 2 статьи 10 Федерального закона от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ "О противодействии коррупции" (далее – Закон о коррупции) под личной заинтересованностью государственного или муниципального служащего, которая влияет или может повлиять на надлежащее исполнение им должностных (служебных) обязанностей, понимается возможность получения государственным или муниципальным служащим при исполнении должностных (служебных) обязанностей доходов в виде денег, ценностей, иного имущества или услуг имущественного характера, иных имущественных прав для себя или для третьих лиц. Представитель нанимателя, если ему стало известно о возникновении у государственного или муниципального служащего личной заинтересованности, которая приводит или может привести к конфликту интересов, обязан принять меры по предотвращению или урегулированию конфликта интересов (часть 3 статьи 11 Закона о коррупции)

Как определено в уставе ОАО «Ярославльлифт» Совет директоров общества осуществляет общее руководство деятельностью общества, за исключением решения вопросов, отнесенных Федеральным законом «Об акционерных обществах» и настоящим уставом к компетенции общего собрания акционеров. Вопросы, отнесенные к компетенции Совета директоров общества, не могут быть переданы на решение единоличному исполнительному органу общества. Шетнева Н.В. в силу своего нахождения в Совете директоров могла иметь доступ к информации о действиях ОАО «Ярославльлифт», в том числе и о его возможном участии в конкурсах по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами.

Таким образом, в соответствии с Правилами Департамент городского хозяйства мэрии города Ярославля как организатор конкурса должен был исключить Шетневу Н.В. из состава конкурсной комиссии или принять меры к исключению её из состава Совета директоров ОАО «Ярославльлифт», что им однако сделано не было. Исполнение Шетневой Н.В. полномочий председателя конкурсной комиссии могло и может привести к ограничению конкуренции при проведении конкурсов по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами в связи с возможным участием в таких торгах ОАО «Ярославльлифт». Проводимую оценку конкурсных предложений нельзя считать в таком случае беспристрастной. Такой конкурс не обеспечивает равенства условий состязания и не направлен на выявление лучшего конкурсного предложения.

Тем самым, нарушен пункт 23 Правил проведения органом местного самоуправления открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом.

В связи с невозможностью участия Шетневой Н.В. в указанных торгах при таких обстоятельствах исполнение полномочий председателя конкурсной комиссии могло быть возложено на Югову О.А. – заместителя директора – начальника управления экономики и информатики департамента городского хозяйства мэрии

города Ярославля, которая также включена в состав конкурсной комиссии и является заместителем председателя комиссии.

Статьей 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), **которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.**

Статья 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещает действия, **которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции**, в том числе участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

В результате анализа конкурсной документации Комиссией не выявлено нарушений в порядке определения победителей в конкурсе по отбору управляющей организации для управления двумя введенными в эксплуатацию многоквартирными домами по адресам: ул. Калинина, 43 и ул. Звездная, 5. Таким образом, антимонопольный орган не находит оснований для обращения в суд с иском о признании указанных торгов недействительными, однако статьями 15 и 17 Закона о защите конкуренции запрещаются действия, которые приводят или **могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.** Совмещение в одном лице обязанностей председателя конкурсной комиссии и функций члена Совета директоров ОАО «Ярославльлифт» может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при проведении конкурсов по отбору управляющей организации для управления многоквартирными домами, в случае, если наряду с другими участниками в них примет участие ОАО «Ярославльлифт».

Довод Департамента о том, что статья 17 Закона о защите конкуренции распространяется только на требования к торгам и запросу котировок в отношении государственного и муниципального имущества Комиссией признан не состоятельным. Указанная статья, исходя из буквального толкования её смысла и названия, распространяет свое действие на любые торги. Довод департамента об отсутствии доказательств личной заинтересованности также не принимается Комиссией, так как в силу наличия прямого запрета, установленного пунктом 23 Правил, доказательства такой заинтересованности не требуются. Указанная правовая норма и направлена на недопущение личной заинтересованности.

В связи с вышеизложенным в действиях Департамента городского хозяйства мэрии города Ярославля Комиссией установлены нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в совмещении в одном лице обязанностей председателя конкурсной комиссии и функций члена Совета директоров ОАО «Ярославльлифт» при проведении торгов по отбору управляющих организаций для управления многоквартирными домами в связи с участием в таких торгах ОАО «Ярославльлифт»; части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в непринятии мер, направленных на предотвращение вышеуказанного совмещения в процессе проведения названных торгов.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать Департамент городского хозяйства мэрии города Ярославля нарушившим часть 1 статьи 15, часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Департаменту городского хозяйства мэрии города Ярославля предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Направить материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

И.Г. Паутов

Члены Комиссии

Е.В. Гудкевич

С.В. Гаврилов

Е.В. Коженков