

РЕШЕНИЕ 038/1113/19

Резолютивная часть решения оглашена 28.10.2019г.

Полный текст решения изготовлен___11.2019г.

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

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя, начальник отдела антимонопольного контроля Управления ФАС по Иркутской области;

Члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления ФАС по Иркутской области;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления ФАС по Иркутской области;

в отсутствие представителей сторон, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела;

28.10.2019 г. рассмотрев дело № 038/01/17.1-1397/2019 от 09.09.2019г., возбужденное по признакам нарушения Администрацией Ербогаченского муниципального образования (ОГРН: 1053831009935, ИНН: 3829035931) пункта 11 ч. 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступило обращение прокуратуры Катангского района на действия администрации Ербогаченского муниципального образования, связанные с выявлением нарушений закона при предоставлении в пользование муниципального имущества.

На основании вышеуказанного обращения проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

Между администрацией Ербогаченского МО и ИП «Т» Заключены

договоры оказания услуг от 01.12.2018г. № 03-30/148, и от 08.01.2019г. № 03-30/02, предметом которых является оказание ИП «Т» услуг по уборке снега с проезжей части дорожного полотна в рамках благоустройства с. Ербогачен с использованием техники администрации Ербогаченского МО, а именно мини-погрузчика с бортовым поворотом ANT 1000.01, г/н АВ41012. Срок действия указанных договоров — с 01.12.2018г по 30.12.2018г., и с 08.01.2019г по 31.01.2019г. соответственно.

Кроме того, администрацией Ербогаченского МО с «Ю» заключен аналогичный договор от 01.02.2019г. № 03-30/17, срок действия которого с 01.02.2019г по 18.03.2019г.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено без проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров при предоставлении указанных прав на такое имущество на срок не более 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Вместе с тем, из актов приема-передачи к договору от 01.12.2018г. № 03-30/148 установлено, что по указанному договору администрацией Ербогаченского МО передавалось ИП «Т» муниципальное имущество, а именно мини-погрузчик с бортовым поворотом ANT 1000.01, г/н АВ41012 на период времени с 01.12.2018 по 30.12.2018г.

Из актов приема-передачи к договору от 08.01.2019г. № 03-30/02 установлено, что по указанному договору администрацией Ербогаченского МО передавалось ИП «Т» муниципальное имущество, а именно мини-погрузчик с бортовым поворотом ANT 1000.01, г/н АВ41012 на период времени с 08.01.2019 по 31.01.2019г.

Таким образом, в течение двух последовательных календарных месяцев Администрацией Ербогаченского МО одному лицу - ИП «Т» передавалось муниципальное имущество на общий срок более 30

календарных дней без проведения конкурентных процедур, что является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Из актов приема-передачи к договору от от 01.02.2019г. № 03-30/17 установлено, что по указанному договору администрацией Ербогаченского МО передавалось ИП «Ю» муниципальное имущество, а именно мини-погрузчик с бортовым поворотом АНТ 1000.01, г/н АВ41012 на период времени с 01.02.2019 по 18.03.2019г., что превышает установленный законом срок предоставления муниципального имущества одному лицу без проведения конкурентных процедур и так же является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как следует из письменных пояснений Администрации Ербогаченского муниципального образования, согласно п. 4 ч. 1 ст. 93 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» закупка у единственного поставщика может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей. Указанные ограничения годового объема закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не применяются в отношении закупок, осуществляемых заказчиками для обеспечения муниципальных нужд сельских поселений.

При проведении торгов имеет место состязательность участников, конкурирующих между собой за право заключить договор, и стремящихся предложить организатору торгов наиболее выгодные условия договора по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Именно торги позволяют максимально использовать механизм конкуренции и состязательности участников, достигать наиболее выгодных результатов, выдвигая более жесткие требования и условия по гарантиям исполнения, что и отвечает юридической природе торгов.

В Законе о защите конкуренции содержится явно выраженный запрет на предоставление прав владения, пользования муниципальным

имуществом одному лицу на срок более 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев в обход таких конкурентных способов, без использования которых нарушаются права неопределенного круга третьих лиц - потенциальных участников торгов.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку, а также выявлены контрагенты, предлагающие наилучшие условия выполнения работ, для обеспечения муниципальных нужд.

Указанная позиция согласуется с позицией, изложенной Президиумом ВАС РФ в постановлении от 05.04.2011г. №14686/10 по делу №А13-10558/2008.

Проведение публичных процедур способствует развитию конкуренции за обладание правом владения, пользования муниципальным имуществом путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к исполнению договора всех заинтересованных лиц. Непроведение публичных процедур, когда это необходимо в силу закона, свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ при осуществлении хозяйственной деятельности исполнителю и как следствие, к ограничению конкуренции.

В соответствии с [пунктом 11 части 1 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, может быть осуществлено без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в случае предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Вместе с тем, действия Администрации Ербогаченского МО по передаче прав владения, пользования муниципального имущества

(мини-погрузчика с бортовым поворотом АНТ 1000.01, г/н АВ41012) содержат признаки нарушения п. 11 ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции в части передачи прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в случае предоставления указанных прав на такое имущество на срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев.

На основании изложенного издан приказ Иркутского УФАС России №038/384/19 от 06.09.2019г. о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Ербогаченского муниципального образования (ОГРН: 1053831009935, ИНН: 3829035931) по признакам нарушения п.11 ч.1 ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с передачей прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в случае предоставления указанных прав на такое имущество на срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/17/1-1397/2019 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 038/01/17/1-1397/2019 от 06.09.2019г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок).

1.Временной интервал исследования.

В качестве временного интервала исследования товарного рынка принимается интервал с даты заключения первого из перечисленных контрактов – 01.12.2018г. по дату окончания срока действия последнего договора — 18.03.2019г..

2. Продуктовые границы товарного рынка.

Предметом контрактов является предоставление ИП «Т» и ИП «Ю»

Муниципального имущества, предназначенного для уборки снега (мини-погрузчик с бортовым поворотом ANT 1000.01).

3. Состав хозяйствующих субъектов.

Договоры заключены между Администрацией Ербогаченского МО и ИП «Т», и ИП «Ю».

Администрация Ербогаченского МО в своих письменных пояснениях, пояснила следующее.

Между администрацией Ербогаченского МО и ИП «Т» действительно заключены договоры оказания услуг от 01.12.2018г. № 03-30/148, и от 08.01.2019г. № 03-30/02, предметом которых является оказание ИП «Т» услуг по уборке снега с проезжей части дорожного полотна в рамках благоустройства с. Ербогачен с использованием техники администрации Ербогаченского МО, а именно мини-погрузчика с бортовым поворотом ANT 1000.01, г/н АВ41012. Срок действия указанных договоров — с 01.12.2018г по 30.12.2018г., и с 08.01.2019г по 31.01.2019г. соответственно.

Кроме того, администрацией Ербогаченского МО с Юрьевым Е.В. Заключен аналогичный договор от 01.02.2019г. № 03-30/17, срок действия которого с 01.02.2019г по 18.03.2019г.

При этом, между ИП «Т» и ИП «Ю» заключены договоры субподряда от 01.12.2018 и от 08.01.2019г. со сроком действия с 01.12.2018г по 30.12.2018г. , и с 08.01.2019 по 31.01.2019г. соответственно.

Условием вышеуказанных договоров не являлась обязанность исполнителя оказывать услуги по уборке снега ежедневно и в течение полного рабочего дня. Объем работ рассчитывался из погодных условий и выпавших осадков. Минипогрузчик ИП «Ю» передавался по путевым листам, время использования техники в которых зафиксировано. По окончании работ минипогрузчик возвращался на территорию Администрации. На весь срок действия договоров минипогрузчик в пользование ИП «Ю» не передавался. Акты приема-передачи минипогрузчика между Администрацией Ербогаченского МО и ИП «Ю», а также ИП «Т» не составлялись, условиями договоров составление таких актов не предусматривалось.

Всего за время действия договоров минипогрузчик ИП «Ю» Передавался 29 раз.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/17/1-1397/2019 от 06.09.2019г, исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, приходит к следующим выводам.

Между администрацией Ербогаченского МО и ИП «Т» заключены договоры оказания услуг от 01.12.2018г. № 03-30/148, и от 08.01.2019г. № 03-30/02, предметом которых является оказание ИП «Т» услуг по уборке снега с проезжей части дорожного полотна в рамках благоустройства с. Ербогачен с использованием техники администрации Ербогаченского МО, а именно мини-погрузчика с бортовым поворотом ANT 1000.01, г/н АВ41012. Срок действия указанных договоров — с 01.12.2018г по 30.12.2018г., и с 08.01.2019г по 31.01.2019г. соответственно.

Кроме того, администрацией Ербогаченского МО с «Ю» заключен аналогичный договор от 01.02.2019г. № 03-30/17, срок действия которого с 01.02.2019г по 18.03.2019г.

Все указанные контракты заключены в порядке, предусмотренном в п.4 ч.1 ст.93 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках) для осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей.

Доводы Администрации Ербогаченского МО о том, что условием вышеуказанных договоров не являлась обязанность исполнителя оказывать услуги по уборке снега ежедневно и в течение полного рабочего дня, объем работ рассчитывался из погодных условий и выпавших осадков. Минипогрузчик ИП «Ю» передавался по путевым листам, время использования техники в которых зафиксировано. По окончании работ минипогрузчик возвращался на территорию Администрации. На весь срок действия договоров минипогрузчик в пользование ИП «Ю» не передавался. Акты приема-передачи минипогрузчика между Администрацией Ербогаченского МО и ИП «Ю», а также ИП «Т» не составлялись, условиями договоров составление таких актов не предусматривалось, отклоняются Комиссией как несостоятельные ввиду следующего.

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления

имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено без проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров при предоставлении указанных прав на такое имущество на срок не более 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Из анализа данной нормы следует, что законодатель не связывает факт наличия или отсутствия нарушения закона с фактическим исполнением договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Иными словами, даже том в случае, если фактически имущество по договору передавалось на меньший срок, чем срок действия договора, либо не передавалось вовсе, сам факт заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления на срок более 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурентных процедур является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, в ответе на запрос в адрес Иркутского УФАС России (исх. №02-13/645 от 09.08.2019), **администрацией Ербогаченского МО были представлены надлежащим образом заверенные документы, подтверждающие передачу имущества по договорам оказания услуг № 03-30/148 от 01.12.2018г., № 03-30/02 от 08.01.2019г., №03-30/17 от 01.02.2019г.**

Из актов приема-передачи к договору от 01.12.2018г. № 03-30/148 установлено, что по указанному договору администрацией Ербогаченского МО передавалось ИП «Т» муниципальное имущество, а именно мини-погрузчик с бортовым поворотом АНТ 1000.01, г/н АВ41012 на период времени с 01.12.2018 по 30.12.2018г.

Из актов приема-передачи к договору от 08.01.2019г. № 03-30/02 установлено, что по указанному договору администрацией Ербогаченского МО передавалось ИП «Т» муниципальное имущество, а именно мини-погрузчик с бортовым поворотом АНТ 1000.01, г/н АВ41012 на период времени с 08.01.2019 по 31.01.2019г.

Таким образом, в течение двух последовательных календарных месяцев Администрацией Ербогаченского МО одному лицу - ИП «Т» передавалось муниципальное имущество на общий срок более 30 календарных дней без проведения конкурентных процедур, что является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Из актов приема-передачи к договору от от 01.02.2019г. № 03-30/17 установлено, что по указанному договору администрацией Ербогаченского МО передавалось ИП «Ю» муниципальное имущество, а именно мини-погрузчик с бортовым поворотом АНТ 1000.01, г/н АВ41012 на период времени с 01.02.2019 по 18.03.2019г., что превышает установленный законом срок предоставления муниципального имущества одному лицу без проведения конкурентных процедур и так же является нарушением п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено без проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров при предоставлении указанных прав на такое имущество на срок не более 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Предоставление муниципального имущества индивидуальному предпринимателю на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов могло создать

преимущественные условия деятельности такому хозяйствующему субъекту, могло привести к ограничению доступа других хозяйствующих субъектов к муниципальному имуществу и, как следствие, к ограничению конкуренции на товарных рынках.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления [пунктом 7 статьи 4](#) лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного

самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Данный перечень не является исчерпывающим.

На основании вышеизложенного, Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 038/01/17/1-1397/2019 от 06.09.2019г. о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о нарушении п. 11 ч.1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Администрацией Ербогаченского муниципального образования, которое выразилось в передаче прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в случае предоставления указанных прав на такое имущество на срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев, что приводит к ограничению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок оказания услуг по уборке снега с проезжей части автомобильных дорог с использованием техники Заказчика хозяйствующим субъектам, осуществляющим аналогичную деятельность на данном товарном рынке.

Комиссией Иркутского УФАС России 07.10.2019г. принято заключение об обстоятельствах дела № 038/01/17.1-1397/2019.

Лицами, участвующими в деле, возражений и пояснений на заключение не представлено.

В настоящее время заключенные администрацией Ербогаченского МО договоры с ИП «Т» от 01.12.2018г. № 03-30/148, и от 08.01.2019г. № 03-30/02, а также с ИП Юрьевым Е.В. 01.02.2019г. № 03-30/17, исполнены, следовательно, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Ербогаченского муниципального образования (666611 ИРКУТСКАЯ ОБЛАСТЬ РАЙОН КАТАНГСКИЙ СЕЛО ЕРБОГАЧЕНУЛИЦА УВАЧАНА 6 , ОГРН: 1053831009935, Дата присвоения ОГРН: 29.12.2005, ИНН: 3829035931, КПП: 382901001) нарушившими п.11 ч.1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в передаче прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в случае предоставления указанных прав на такое имущество на срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев, что приводит к ограничению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок оказания услуг по уборке снега с проезжей части автомобильных дорог с использованием техники Заказчика хозяйствующим субъектам, осуществляющим аналогичную деятельность на данном товарном рынке.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле.

4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>