

Резолютивная часть решения оглашена: 27 августа 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено: 3 сентября 2015 г.

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

Председатель Комиссии:

- заместитель руководителя Управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела контроля
органов государственной власти,
ведущий специалист-эксперт
-отдела контроля органов
государственной власти,

рассмотрев дело №1105-ФАС52-10/15 в отношении администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области (606210, Нижегородская обл., г.Лысково, ул. Ленина, 23) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.06 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

. – представителя администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области по доверенности от 25.08.2015 № 129.01.13.189,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со ст. 22, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Нижегородское УФАС России проанализировало документы, представленные администрацией Лысковского муниципального района Нижегородской области на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства.

По результатам проверки выявлено следующее.

Постановлением администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области от 04.04.2011 №30 утверждено «Положение о порядке заключения договоров на размещение рекламной конструкции на земельном участке, здании или другом недвижимом имуществе, находящимся в муниципальной собственности Лысковского района» (далее - Положение №30).

Согласно пункту 1.5 Положения №30 торги проводятся в форме конкурса. Победителем торгов в форме конкурса признается лицо, предложившее максимальную цену лота и принявшее предлагаемые условия конкурса.

Возможность выявления победителя торгов по иным критериям, кроме цены, Положением 30 не предусмотрено.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, в действиях администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части издания Положения о порядке заключения договоров на размещение рекламной конструкции на земельном участке, здании или другом недвижимом имуществе, находящимся в муниципальной собственности Лысковского района, положения которого противоречат требованиям действующего законодательства, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

По признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Нижегородским УФАС России 31 июля 2015 года в отношении администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области возбуждено дело №1105-ФАС52-10/15.

Рассмотрение дела по существу состоялось 27 августа 2015 года.

При рассмотрении дела ответчик представил объяснения по делу и сообщил, что с принятием Постановления администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области от 06.05.2015 № 417 «Об утверждении порядка проведения открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях и ином недвижимом имуществе, находящимся в муниципальной собственности Лысковского муниципального района, а также на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, на территории Лысковского муниципального района» (далее – Положение № 417) Положение №30 утратило законную силу.

Изучив материалы дела, заслушав выступления привлеченных по делу лиц, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации установлено, что в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка

конкуренции, свобода экономической деятельности.

Конституционные принципы единого рынка и поддержки конкуренции как основы построения экономической системы Российской Федерации определяют наличие в антимонопольном законодательстве механизмов, устанавливающих пределы влияния органов исполнительной власти и органов местного самоуправления РФ на условия функционирования товарных рынков.

Постановлением администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области от 04.04.2011 №30 утверждено «Положение о порядке заключения договоров на размещение рекламной конструкции на земельном участке, здании или другом недвижимом имуществе, находящимся в муниципальной собственности Лысковского района» (далее - Положение №30).

В соответствии с пунктом 6.4. Положения №30 определение победителя осуществляется на основании критериев, определенных конкурсной документацией.

Согласно пункту 1.5 Положения №30 торги проводятся в форме конкурса. Победителем торгов в форме конкурса признается лицо, предложившее максимальную цену лота и принявшее предлагаемые условия конкурса.

Пунктом 6.5. Положения №30 определено, что при равенстве предложений по цене объекта победителем признается тот участник, чья заявка была подана раньше.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ торги проводятся в форме аукциона или конкурса. При этом выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а на конкурсе - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Однако согласно Положению №30 конкурсная комиссия при принятии решения о признании участника победителем должна руководствоваться исключительно предложениями претендентов по цене.

Возможность выявления победителя торгов по иным критериям, кроме цены, Положением №30 не предусмотрено.

Таким образом, Положением №30 предусмотрено, что проведение торгов в форме конкурса является формальным; в данном случае конкурс, подменяет собой аукцион с закрытой формой подачи предложения о цене, при которой участники не могут реализовать свое право на участие в открытой и прозрачной процедуре торгов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - 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.

Таким образом, издание Положения №30, которым утвержден порядок проведения торгов, может повлечь недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Закона 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.

Таким образом, действия администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области являются нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части издания Постановления от 04.04.2011 №30, положения которого противоречат требованиям действующего законодательства, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Положение №30 утратило законную силу с принятием администрацией Лысковского муниципального района Нижегородской области Постановления от 06.05.2015 № 417, определяющим новый порядок проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно подпункту 5 пункта 9.3 Положения № 417 если после троекратного объявления аукционистом цены договора ни один участник аукциона не поднял карточку, участник аукциона, надлежащим образом исполнявший свои обязанности по ранее заключенному договору в отношении имущества, права на которое передаются по договору в отношении имущества, права на которое передаются по договору, и письменно уведомивший организатора аукциона о желании заключить договор (далее – действующий правообладатель), вправе заявить о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора.

Подпунктом 6 пункта 9.3 Положения № 417 предусмотрено, что если действующий правообладатель воспользовался правом, предусмотренным подпунктом 5 пункта 9.3 настоящего Положения, аукционист вновь предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора, после чего в случае если такие предложения были сделаны и после троекратного объявления аукционистом цены договора ни один участник аукциона не поднял карточку, действующий правообладатель вправе снова заявить о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора.

В силу пункта 9.4. Положения № 417 победителем аукциона в соответствии с пунктом 142 Правил, утвержденных Приказом ФАС России от 10 февраля 2010 года № 67, признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора, либо действующий правообладатель, если он заявил о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом наиболее высокой цене договора.

Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) для действующего правообладателя не предусмотрена возможность преимущественного права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Согласно статье 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено

только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров. Во исполнение [статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции ФАС России издан [Приказ](#) от 10.02.2010 N 67.

Пунктом 1 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции допускается иной порядок распоряжения государственным или муниципальным имуществом в случае установления такого порядка федеральными законами Российской Федерации.

Учитывая, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в порядке, установленном Законом о рекламе, положения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и Правила, утвержденные [Приказом](#) ФАС России от 10.02.2010 N 67, не распространяются на заключение договоров, предусматривающих размещение рекламных конструкций.

Таким образом, подпункты 5 и 6 пункта 9.3 и пункт 9.4 Положения № 417 противоречат требованиям Закона о рекламе, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Следовательно, действия администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области по изданию Постановления от 06.05.2015 № 417, положения которого противоречат требованиям действующего законодательства, являются нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с выявленным нарушением Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области предписания об изменении акта, нарушающего антимонопольное законодательство.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1, 5 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Лысковского муниципального района Нижегородской области нарушившей часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области предписание об изменении акта, нарушающего антимонопольное законодательство.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1105-ФАС52-10/15

27 августа 2015 года

г. Нижний Новгород

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

Председатель
Комиссии:

- заместитель руководителя Управления;

Члены Комиссии:

- начальник отдела контроля органов государственной власти;
- ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов государственной власти,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на основании своего Решения от 27 августа 2015 года по делу №1105-ФАС52-10/15 о нарушении администрацией Лысковского муниципального района Нижегородской области (606210, Нижегородская обл., г.Лысково, ул. Ленина, 23) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.06 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области **в срок до 30 сентября 2015 года** внести изменение в Постановление администрации Лысковского муниципального района Нижегородской области от 06.05.2015 № 417, а именно: привести «Порядок проведения открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях и ином недвижимом имуществе, находящимся в

муниципальной собственности Лысковского муниципального района, а также на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, на территории Лысковского муниципального района» в соответствии с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и исключить подпункты 5, 6 пункта 9.3, пункт 9.4, а также исключить из подпункта 7 пункта 9.3 слова «или после заявления действующего правообладателя о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом цене договора».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: