

РЕШЕНИЕ № 38

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена 04.03.2013г.

В полном объеме решение изготовлено 12.03.2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия УФАС по РА),

рассмотрев 04.03.2013г. дело № 38 от 21.12.2012г., возбужденное по признакам нарушения Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 18) пункта 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в присутствии представителей: Администрации МО «Город Горно-Алтайск», Заявителя - Барнаульского филиала ОАО «ВымпелКом»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление вх. № 2907 от 22.11.2012г. от Барнаульского филиала ОАО «ВымпелКом» на действия Администрации МО «Город Горно-Алтайск» по вопросу обоснованности установления коэффициента K2 равного 60 для определения размера арендной платы за земельные участки, предоставленные для размещения и обслуживания станций сотовой связи.

В ходе рассмотрения заявления УФАС по РА в действиях Администрации МО «Город Горно-Алтайск», выразившихся в принятии постановления от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента K для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» выявлены признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно в установлении в отношении земельных участков, предоставленных для размещения и обслуживания станций сотовой связи значение K2 равного 60, при условии применения коэффициента для расчета размера арендной платы за земельные участки, предоставленные для размещения и эксплуатации объектов линейно-кабельных сооружений связи АТС-63 равного 1.

По признакам нарушения антимонопольного законодательства, Управлением на основании приказа № 223 от 21.12.2012г. возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации МО «Город Горно-Алтайск». Рассмотрение дела назначено на 16.01.2013г.

На основании пункта 2 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссией УФАС по РА рассмотрение данного дела было дважды

отложено и назначено к рассмотрению на 12.02.2013г. и 04.03.2013г. соответственно.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Алтайского республиканского УФАС России, изучив представленные документы, заслушав доводы сторон по делу, пришла к выводам:

1. Рассмотрение довода заявителя о том, что установленный Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» размер коэффициента K_2 является причиной повышения предельно допустимого размера годовой арендной платы, определенной пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 25.10.2001 № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» в размере двух процентов кадастровой стоимости арендованных земельных участков не входит в полномочия Комиссии УФАС по РА по следующим обстоятельствам:

Согласно ч. 1 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Частью 1 статьи 432 ГК РФ предусмотрено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Договор аренды земельного участка № 2200 от 23.06.2011г. подписан Арендодателем (Администрацией МО «Город Горно-Алтайск») и Арендатором (ОАО «ВымпелКом»), т.е. между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям (в том числе по цене договора), следовательно, договор считается заключенным.

Статьей 450 ГК РФ предусмотрено, что договор может быть изменен или расторгнут по соглашению сторон или по решению суда.

Комиссией УФАС по РА установлено, что ОАО «ВымпелКом» не обращалось в установленном законом порядке в Администрацию МО «Город Горно-Алтайск» об изменении существенных условий договора аренды земельного участка № 2200 от 23.06.2011г. (условий о цене договора).

На основании изложенного в полномочия УФАС по РА не входит рассмотрение вопросов об изменении существенных условий заключенного договора аренды земельного участка.

2. Согласно п. 3.3 договора аренды земельного участка, заключенного Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» с ОАО «ВымпелКом», расчет арендной платы производится по утвержденной формуле, согласно которой применяется коэффициент стимулирования K_2 равный 60.

Указанный коэффициент утвержден Постановлением Администрации МО «Город Горно-Алтайск» от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента K для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск».

Согласно пункту 9 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.11.2007 № 48 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании нормативных правовых актов полностью или частично» под нормативно-правовым актом понимается изданный в установленном порядке акт

уполномоченного на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающие правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение, направленные на урегулирование общественных отношений либо на изменение или прекращение существующих правоотношений.

Установленный постановлением Администрации МО «Город Горно-Алтайск» от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» коэффициент по виду использования земель, рассчитан на неоднократное применение, направленное на урегулирование общественных отношений в сфере определения размера арендной платы за земельные участки, предоставленные для определенных целей в зависимости от вида разрешенного использования.

В связи с чем Комиссия УФАС по РА делает вывод о том, что указанное постановление Администрации МО «Город Горно-Алтайск» является нормативным актом и подлежит рассмотрению в арбитражном суде по правилам главы 23 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

На основании ч. 1 ст. 192 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействующим нормативного правового акта, принятого государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, должностным лицом, если полагают, что оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности или создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В связи с чем Комиссия УФАС по РА не правомочна удовлетворить требование ОАО «ВымпелКом» о признании постановления Администрации МО «Город Горно-Алтайск» от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» не соответствующим федеральному законодательству.

3. Согласно абз. 5 п. 10 ст. 3 Федерального закона от 25.10.2001 № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» порядок определения размера арендной платы, а также порядок, условия и сроки внесения арендной платы за использование земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена, устанавливаются органами государственной власти субъектов Российской Федерации, если иное не предусмотрено Федеральным законом «О Государственной компании "Российские автомобильные дороги" и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Согласно п. 13-1 ч. 1 ст. 15-1 Закона Республики Алтай от 24.02.1998 № 2-4 «О правительстве Республики Алтай» в сфере имущественных отношений

Правительство Республики Алтай устанавливает порядок определения размера арендной платы, а также порядок, условия и сроки внесения арендной платы за земли, находящиеся в республиканской собственности, а также за земли, государственная собственность на которые не разграничена.

Пунктом 1 постановления Правительства Республики Алтай от 18.11.2008 № 261 утверждено Положение о порядке определения размера арендной платы, а также порядке, условиях и сроках внесения арендной платы за использование земельных участков на территории Республики Алтай, государственная собственность на которые не разграничена.

Согласно п. 2 указанного постановления органам местного самоуправления муниципальных районов, городского округа в Республике Алтай рекомендовано:

принять в установленном порядке коэффициенты, определяемые по категориям земель и виду разрешенного использования земельного участка для исчисления арендной платы за использование земельных участков на территории Республики Алтай, государственная собственность на которые не разграничена;

принять в установленном порядке понижающие коэффициенты к размеру арендной платы для категорий лиц, имеющих в соответствии с законодательством о налогах и сборах право на освобождение от уплаты земельного налога, право на уменьшение налоговой базы при уплате земельного налога, за исключением случаев, когда право на заключение договора аренды земельного участка приобретено на торгах.

Постановлением Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» на основании ст. 38 Устава муниципального образования «Город Горно-Алтайск», в соответствии с [Постановлением](#) Правительства Республики Алтай от 18.11.2008 № 261 «Об утверждении Положения о порядке определения размера арендной платы, а также порядке, условиях и сроках внесения арендной платы за использование земельных участков на территории Республики Алтай, государственная собственность на которые не разграничена» установлен порядок расчета и размеры коэффициента К (коэффициент, определяемый по категориям земель и виду разрешенного использования земельного участка) для расчета арендной платы за использование земельными участками на территории города Горно-Алтайска, государственная собственность на которые не разграничена.

Постановлением Администрации города Горно-Алтайска от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» в отношении земельных участков, предоставленных для размещения и обслуживания станций сотовой связи, значение К2 установлено равной 60.

Значение этого коэффициента является максимальным в сравнении с коэффициентами для других видов деятельности. Среднее значение последних колеблется от 0,001 до 2, при этом коэффициент для операторов связи установлен равным 1.

Установленный для операторов сотовой связи коэффициент стимулирования по виду использования земель (K2), равным 60, в десятки раз отличается от средневзвешенного, а также в шестьдесят раз отличается от коэффициента, установленного для операторов связи.

Согласно письменным пояснениям Администрации МО «Город Горно-Алтайск (вх. № 2984 от 03.12.2012г.), перед установлением K2 Администрация при устной беседе с операторами сотовой связи, которые были намерены заключить договор аренды земельного участка для размещения и обслуживания станций сотовой связи, в частности с ОАО «ВымпелКом», учла пожелания и возможности операторов сотовой связи. При применении K2 равного 60, размер арендной платы составлял примерно от 12000 до 24000 рублей в год, что соответствует рыночной стоимости размера арендной платы за земельные участки, предоставленные в аренду операторам сотовой связи для размещения и обслуживания станций сотовой связи.

Согласно договорам аренды земельных участков, находящихся в государственной собственности, заключенным Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» с хозяйствующими субъектами для размещения и обслуживания станций сотовой связи (операторами сотовой связи), размер арендной платы рассчитывается по утвержденной формуле, где применялся K2 – коэффициент стимулирования равный 60.

В договоре аренды земельного участка, находящегося в государственной собственности № 1998 от 27.07.2010г., заключенном Администрацией МО Город Горно-Алтайск» с ОАО «Сибирьтелеком» для размещения и эксплуатации объектов линейно-кабельных сооружений связи АТС-63 размер арендной платы рассчитывается по утвержденной формуле, где применялся K2 – коэффициент стимулирования равный 1.

В соответствии с п. 8 ст. 4 Закона о защите конкуренции условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами, признаются дискриминационными.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» оператор связи - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, оказывающие услуги связи на основании соответствующей лицензии; услуга связи - деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений; электросвязь - любые излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам; сооружения связи - объекты инженерной инфраструктуры (в том числе линейно-кабельные сооружения связи), созданные или приспособленные для размещения средств связи, кабелей связи.

Согласно представленным ОАО «ВымпелКом» материалам (вх. № 371 от 13.02.2013г.) следует, что в Уставе ОАО «ВымпелКом» (п. 4.2) предусмотрены следующие основные виды деятельности общества:

- создание средств и систем связи, в том числе быстроразвертываемых систем радиотелефонной связи для стационарных и подвижных абонентов, проектов, систем проводной, магистральной, кабельной, оптоволоконной, радиорелейной, спутниковой и других видов связи, создание телепортов и коммуникационных сетей;

- предоставление гражданам и организациям услуг связи в России и за рубежом на основе коммерческого использования создаваемых систем связи, в том числе различных видов радиотелефонной, проводной, магистральной, кабельной, оптоволоконной, радиорелейной, спутниковой и другой связи, включая международную.

ОАО «ВымпелКом» получены лицензии на услуги подвижной радиотелефонной связи, услуги связи по предоставлению каналов связи, телематических услуг связи, услуг связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей голосовой информации. В приложении к лицензиям указаны субъекты РФ, на которых лицензиат (ОАО «ВымпелКом») оказывает услуги связи (в том числе – Республика Алтай).

В Республике Алтай существует сеть подвижной радиотелефонной связи ОАО «ВымпелКом» стандартов GSM-900/1800 и IMT-2000/UMTS, которая предназначена для оказания услуг подвижной радиотелефонной связи, телематических услуг связи, услуг связи по передаче данных, что подтверждается письмом (исх. № 96-02/04 от 31.01.2012г.) Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Алтай.

В связи с чем, Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что сооружения связи ОАО «ВымпелКом», расположенные на арендуемом участке в границах МО «Город Горно-Алтайск», имеет многофункциональное назначение, поскольку используется данным оператором связи для оказания различных видов услуг связи. Дифференцировать самих операторов связи также невозможно по видам оказываемых услуг связи, поскольку каждый из них оказывает целый ряд таких услуг связи.

Таким образом, фактическое выделение хозяйствующих субъектов, оказывающих, в том числе и услуги сотовой связи, в отдельную от иных операторов связи категорию, установление разных правовых режимов для земельных участков, выделяемых указанным хозяйствующим субъектам, и земельных участков, выделяемых иным операторам связи для размещения сооружений связи, экономически необоснованно и не предусмотрено федеральными законами и не соответствует цели Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Действия Администрации МО «Город Горно-Алтайск», выразившиеся в принятии постановления от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» создают дискриминационные условия по отношению к хозяйствующим субъектам (операторам сотовой связи) в понимании п. 8 ст.4 Закона о защите конкуренции, поскольку ставят хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги связи, в неравное положение, путем необоснованного применения различного значения

коэффициента K2 для определения размера арендной платы за земельные участки предоставленные для размещения и обслуживания сооружений связи.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности создавать дискриминационные условия.

На основании вышеизложенного Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что действия Администрации МО «Город Горно-Алтайск», выразившиеся в принятии постановления от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента K для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск», согласно которому установлен коэффициент для определения размера арендной платы за земельные участки, предоставленные для размещения и обслуживания станций сотовой связи K2 равный 60, при условии применения коэффициента для расчета размера арендной платы за земельные участки, предоставленные для размещения и эксплуатации объектов линейно-кабельных сооружений связи АТС-63, равного 1, являются нарушением п. 8 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии УФАС по РА представитель Администрации МО «Город Горно-Алтайск» представил проект Постановления Администрации города Горно-Алтайска «О внесении изменений в Приложение № 1 к Постановлению Администрации города «Горно-Алтайска» от 26.01.2009г. № 11 «Об установлении значений коэффициента K для определения размера арендной платы за землю на территории муниципального образования «Город Горно-Алтайск».

Согласно указанному Проекту в приложении 1 к Постановлению Администрации города «Горно-Алтайска» от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента K для определения размера арендной платы за землю на территории муниципального образования «Город Горно-Алтайск» пункт 9 изложен в следующей редакции: «земельные участки, предоставленные для размещения и обслуживания объектов операторов связи», т.е. данный проект к акту Администрации МО «Город Горно-Алтайск» предусматривает единый коэффициент K2 для хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги связи (операторов связи).

Проект постановления одобрен Прокуратурой г. Горно-Алтайска и признан соответствующим законодательству (письмо исх. № 07-23-2013 от 28.02.2013г.), однако в установленном порядке на дату рассмотрения Комиссией УФАС по РА данного дела Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» принят не был.

На основании вышеизложенного, и 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 управления Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию МО «Город Горно-Алтайск» нарушившей пункт 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с принятием постановления от 26.10.2010 № 86 «О внесении изменений в приложение 1 к Постановлению Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск», предусматривающего создание дискриминационных условий в отношении операторов сотовой связи при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке по предоставлению услуг связи.

2. Выдать Администрации МО «Город Горно-Алтайск» предписание об изменении акта, нарушающего антимонопольное законодательство, а именно внести изменения в Постановление Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск»» путем применения единого значения коэффициента К2 для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск» предоставленную для размещения и обслуживания сооружений связи.

ПРЕДПИСАНИЕ № 38

12 марта 2013 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 12.03.2013г. по делу № 38 от 21.12.2012г. о нарушении Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» пункта 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Администрации МО «Город Горно-Алтайск» прекратить нарушения антимонопольного законодательства (пункта 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»), путем изменения акта, нарушающего антимонопольное законодательство, а именно, внести изменения в постановление Администрации города Горно-Алтайска от 26.01.2009 № 11 «Об установлении значений коэффициента К для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск»» путем применения единого значения коэффициента К2 для определения размера арендной платы за землю на территории МО «Город Горно-Алтайск», предоставленную для размещения и обслуживания сооружений связи.

О выполнении настоящего Предписания сообщить **в срок до 17 апреля 2013г.**, представив в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай подтверждающие документы.