от « 24 » мая 2012 г. **№ 62/03-12**

Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения оглашена 11.05. 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 24.05. 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя комиссии:

Молчанова А.В. – и.о. руководителя УФАС по Кировской области;

Членов комиссии:

<...> – начальника отдела Кировского УФАС;

<... >– главного специалиста-эксперта Кировского УФАС;

<...> – специалиста Кировского УФАС;

в присутствии:

<...> – представителя Слободской районной Думы Кировской области по доверенности;

рассмотрев дело № 62/03-12, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далеее также – Закон о защите конкуренции) в отношении Слободской районной Думы Кировской области (Кировская область, г. Слободской, ул. Советская, д. 86),

У С Т А Н О В И Л А:

16.04.2012 года в адрес Кировского УФАС поступили копии нормативных актов муниципального образования «Слободской муниципальный район Кировской области» в сфере управления имуществом.

При анализе нормативных актов выявлены положения не соответствующие действующему антимонопольному законодательству, в частности, Закону о защите конкуренции, 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, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 года № 67 (далее также – Правила проведения конкурсов или аукционов).

Приказом и.о. руководителя Управления ФАС по Кировской области от 25.04.2012 года № 226 «О возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 62/03-12 по признакам нарушения Слободской районной Думой Кировской области (Кировская область, г. Яранск, ул. Кирова, д. 10) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в утверждении решением от 29.02.2008 года № 32/397 Положения о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской муниципальный район Кировской области», содержащего абз. 3 п.п. в) п. 7.4., п.п. а) и б) п. 7.4. (в части организации закрытых торгов), п. 8.1. (в части организации закрытых торгов), а также в бездействии Слободской районной Думы, выраженном в не приведении указанного Положения в соответствие с действующим антимонопольным законодательством в части следующих пунктов: абз. 2 и 4 п.п. в) п. 7.4., п. 8.1. (в части определения понятий аукциона и конкурса), п. 8.3., п. 8.7., что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Определением от 25.04.2012 года дело № 62/03-12 назначено к рассмотрению на 11.05.2012 года на 15 часов 00 минут.

Слободская районная Дума представила запрашиваемые документы. В пояснениях указывает, что Положение о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской муниципальный район Кировской области», утвержденное решением Слободской районной Думы от 29.02.2008 № 32/397, по которому рассматриваются признаки нарушения Закона о защите конкуренции, приведено в соответствие с действующим законодательством на прошедшем 21 очередном заседании Слободской районной Думы. К пояснениям приложена копия решения Слободской районной Думы от 27.04.2012 года № 21/201.

Заслушав пояснения, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующим выводам.

Решением Слободской районной Думы от 29.02.2008 года № 32/397 «Об утверждении Положения о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской муниципальный район Кировской области» утверждено соответствующее Положение.

В соответствии с пунктом 7.4. Положения по результатам рассмотрения вопросов о передаче в аренду объектов муниципальной собственности комиссия принимает одно из следующих решений:

а) предоставить имущество в аренду путем организации и проведения конкурса

(открытого или закрытого);

б) предоставить имущество в аренду путем организации и проведения аукциона (открытого или закрытого);

в) предоставить имущество в аренду без организации и проведения торгов (аукционов, конкурса) в случаях:

- предоставления муниципальной помощи в целях, предусмотренных законодательством о конкуренции, с предварительного письменного согласия антимонопольного органа;

- если в течение двух недель после публикации в средствах массовой информации и (или) сети Интернет извещения о предлагаемом в аренду объекте муниципальной собственности поступило заявление от одного претендента либо не поступило ни одного заявления. Указанное извещение может быть опубликовано в случае, если ранее объявленные торги на право аренды признаны несостоявшимися в связи с отсутствием заявок. Размер арендной платы при этом определяется по результатам независимой рыночной оценки;

- предоставления в аренду имущества некоммерческим организациям, не осуществляющим деятельность, приносящую им доход; органам государственной власти и органам местного самоуправления;

- реализации преимущественного права арендатора на заключение договора на новый срок;

- в случаях, предусмотренных пунктом 8.7 настоящего Положения, при этом размер арендной платы определяется исходя из предложения заявителя, но не ниже размера арендной платы, определенной по результатам независимой рыночной оценки.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 1. ст. 17.1 Закона 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 только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество в перечне случаев прямо указанных в части 1 статьи 17.1.

Такой случай, как: - если в течение двух недель после публикации в средствах массовой информации и (или) сети Интернет извещения о предлагаемом в аренду объекте муниципальной собственности поступило заявление от одного претендента либо не поступило ни одного заявления. Указанное извещение может быть опубликовано в случае, если ранее объявленные торги на право аренды признаны несостоявшимися в связи с отсутствием заявок. Размер арендной платы при этом определяется по результатам независимой рыночной оценки; - в Законе о защите конкуренции не указан.

Формулировки пунктов:

- предоставление муниципальной помощи в целях, предусмотренных законодательством о конкуренции, с предварительного письменного согласия антимонопольного органа;

- предоставления в аренду имущества некоммерческим организациям, не осуществляющим деятельность, приносящую им доход;

не соответствуют положениям части 1 статьи 17.1, а именно:

4) некоммерческим организациям, созданным в форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных статьей 31.1 Федерального закона от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

9) в порядке, установленном главой 5 настоящего Федерального закона (Глава 5. Предоставление государственных или муниципальных преференций).

Кроме того, в соответствии с ч. 5 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Во исполнение ч. 5 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции Приказом ФАС России от 10.02.1010 года № 67 утверждены Правила 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 (далее также – Правила проведения конкурсов или аукционов).

Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса.

В соответствии с пунктом 2 Правил проведения конкурсов или аукционов проводимые в соответствии с настоящими Правилами конкурсы являются открытыми по составу участников. Проводимые в соответствии с настоящими Правилами аукционы являются открытыми по составу участников и форме подачи предложений.

Таким образом, п.п. а) и б) п. 7.4. Положения в части возможности предоставления имущества в аренду на закрытых аукционах или конкурсах не соответствуют требованиям Приказа № 67.

В соответствии с пунктом 8.1. Положения аукционы и конкурсы (торги) на право аренды, безвозмездного пользования и доверительного управления муниципальным имуществом могут быть открытыми или закрытыми.

В части закрытых торгов пункт 8.1. также противоречит положениям Приказа № 67.

Кроме того, в соответствии с пунктом 8.1. Положения конкурсом признается способ определения арендатора (ссудополучателя, доверительного управляющего), при котором победителем становится соискатель, представивший наиболее выгодные предложения по использованию муниципального имущества (наиболее выгодные предложения по управлению муниципальным имуществом), а аукционом признается способ определения арендатора (доверительного управляющего), при котором победителем становится соискатель, предложивший наивысшую цену за право заключения договора аренды (доверительного управления) или предложивший наибольший размер арендной платы (доходов, подлежащих перечислению собственнику) в соответствии с условиями аукциона.

В соответствии с пунктом 86 Правил проведения конкурсов или аукционов победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер.

В соответствии с пунктом 142 Правил проведения конкурсов или аукционов победителем аукциона 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.

Таким образом, нормы пункта 8.1. Положения не соответствуют требованиям Приказа № 67.

В соответствии с пунктом 8.3. Положения при заключении договора на торгах организатором торгов выступает УМИ и ЗР, которое: - утверждает информационное сообщение о торгах и публикует его в районной газете "Слободские куранты" или в официальном издании района. Возможно дополнительное размещение информации в сети Интернет.

В соответствии с ч. 6 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции с 1 января 2011 года информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации (далее - официальный сайт торгов).

В целях реализации ч. 6 ст. 17.1 Постановление Правительства РФ определен сайт www.torgi.gov.ru в качестве официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о проведении торгов 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.

Таким образом, указанная норма пункта 8.3. Положения не соответствует требованиям законодательства.

В соответствии с пунктом 8.7. Положения в случае если в течение срока приема заявок на участие в торгах поступила заявка лишь от одного участника, соответствующая условиям торгов, торги признаются несостоявшимися, а соответствующий договор может быть заключен с данным участником в порядке, установленном настоящим Положением.

Данная норма не соответствует положениям пункта 15 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой договор заключается без торгов с лицом, подавшим единственную заявку на участие в конкурсе или аукционе, в случае, если указанная заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией или документацией об аукционе, а также лицу, признанному единственным участником конкурса или аукциона, на условиях и по цене, которые предусмотрены заявкой на участие в конкурсе или аукционе и конкурсной документацией или документацией об аукционе, но по цене не менее начальной (минимальной) цены договора (лота), указанной в извещении о проведении конкурса или аукциона. При этом для организатора торгов заключение предусмотренных настоящей частью договоров в этих случаях является обязательным.

Статья 17.1 Закона о защите конкуренции введена Федеральным законом от 30.06.2008 N 108-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации». В соответствии со статьей 7 данный документ вступил в силу со дня официального опубликования, за исключением отдельных положений, вступающих в силу в иные сроки (опубликован в "Российской газете" - 02.07.2008).

Приказ ФАС РФ от 10.02.2010 N 67 зарегистрирован в Минюсте РФ 11.02.2010 за №16386, опубликован в Российской газете, N 37, 24.02.2010.

Таким образом, после вступления в силу изменений в федеральное законодательство в части регулирования вопросов управления и распоряжения муниципальным имуществом, указанные выше нормы Положения о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской муниципальный район Кировской области», утвержденного решением Слободской районной Думы от 29.02.2008 № 32/397, стали противоречить законодательству о защите конкуренции и создавать условия для недопущения, устранения, ограничения конкуренции.

Вместе с тем, Слободской районной Думой Кировской области до возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства не предпринимались меры по приведению Положения в соответствие с требованиями федерального антимонопольного законодательства.

В соответствии с 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).

Комиссия Кировского УФАС приходит к выводу, что бездействие Слободской районной Думой, выраженное в непринятии мер по приведению в соответствие с федеральным законодательством Положения о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской район Кировской области», утвержденного решением от 29.02.2008 года № 32/397, содержащего абз. 3 п.п. в) п. 7.4., п.п. а) и б) п. 7.4. (в части организации закрытых торгов), п. 8.1. (в части организации закрытых торгов), абз. 2 и 4 п.п. в) п. 7.4., п. 8.1. (в части определения понятий аукциона и конкурса), п. 8.3., п. 8.7., нарушает требования ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Комиссия, вместе с тем, принимает во внимание представленное ответчиком решение Слободской районной Думы Кировской области от 27.04.2012 года № 21/201 «О внесении изменений в Положение о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской муниципальный район Кировской области». Указанным нормативным актом Положение приведено в соответствие с действующим федеральным антимонопольным законодательством в части тех пунктов, которые указаны в приказе о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства от 25.04.2012 года № 226.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Комиссия Кировского УФАС приходит к выводу о наличии оснований для прекращения рассмотрения дела в связи с добровольным устранением ответчиком нарушения законодательства.

Также комиссия учитывает, что имеющиеся материалы дела не свидетельствуют о наличии последствий нарушения антимонопольного законодательств, в связи с чем, комиссия считает, что основания для возбуждения дела об административном правонарушении отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения Слободской районной Думой Кировской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «Закона о

защите конкуренции», выраженный в непринятии мер по приведению в соответствие с федеральным законодательством Положения о порядке управления и распоряжения муниципальным имуществом муниципального образования «Слободской район Кировской области», утвержденного решением от 29.02.2008 года № 32/397, содержащего абз. 3 п.п. в) п. 7.4., п.п. а) и б) п. 7.4. (в части организации закрытых торгов), п. 8.1. (в части организации закрытых торгов), абз. 2 и 4 п.п. в) п. 7.4., п. 8.1. (в части определения понятий аукциона и конкурса), п. 8.3., п. 8.7.

2. В связи с добровольным устранением нарушений антимонопольного законодательства прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 62/03-12.

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

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