РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 012/01/17.1-209/2021

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть объявлена 21 мая 2021 года

Решение в полном объеме изготовлено 26 мая 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл рассмотрению дела № 012/01/17.1-209/2021 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

<…> – заместителя руководителя - начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, Председатель Комиссии,

<…> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии,

<…>. – специалиста 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/17.1-209/2021, возбужденного по признакам нарушения Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в передаче прав на имущество по договорам от 09.01.2020 № 5697 и от 09.01.2020 № 5698 без проведения торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

в присутствии представителей ответчика, действующей на основании доверенности от 31.03.2021 № 17,

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле,

руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

На основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 23.11.2020 № 148 проведена плановая выездная

проверка в отношении Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В рамках проведения проверки в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» были установлены признаки нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 11.03.2021 № 26 в отношении Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» (далее - ответчик) возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в передаче прав на имущество по договорам от 09.01.2020 № 5697 и от 09.01.2020 № 5698 без проведения торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Определением от 11.03.2021 о назначении дела № 012/01/17.1-209/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, настоящее дело назначено к рассмотрению.

Согласно части 2 статьи 45 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется на заседании комиссии. Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте его рассмотрения. В случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие.

Представитель заинтересованного лица на рассмотрение дела не явился, надлежаще извещен, учитывая изложенное считаю возможным рассмотреть дело в его отсутствие.

30.04.2021 Комиссией в соответствии с требованиями статьи 48.1 Закона о защите конкуренции принято заключение об обстоятельствах дела, в котором Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях ответчика нарушения пункта 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции на

основании следующего.

В рамках рассмотрения дела установлено, что ответчиком и ООО «Кафе Столица» заключены следующие договоры аренды:

— договор от 09.01.2020 №5697 (нежилое помещение общей площадью 69 кв.м., этаж: цокольный, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д.27, пом.12, 63, 64, 65, 67, 68, для использования в целях размещения складских помещений для организации общественного питания);

— договор от 09.01.2020 №5698 (нежилое помещение общей площадью 704,9 кв.м., этаж: цокольный, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д.27, пом.14, 16-25, 32, 34, 35, 37-56, 58, 58а, 59-61, 69-73, для использования в целях организации общественного питания).

Как следует из данных договоров, договоры заключены на основании пункта 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 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 закрепленных 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 по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 13 части 1 указанной статьи Закона о защите конкуренции.

Пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрена возможность предоставления прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества правопреемнику приватизированного унитарного предприятия без проведения торгов.

Применение данного исключения возможно при наличии следующих признаков передаваемого имущества:

1) имущество не включено в состав подлежащих приватизации активов приватизированного унитарного предприятия;

2) имущество технологически и функционально связано с приватизированным имуществом;

3) имущество отнесено федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается, или к объектам, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Таким образом, государственное или муниципальное имущество может быть передано без проведения торгов в соответствии с пунктом 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, только если оно соответствует одновременно всем указанным признакам.

Аналогичная позиция изложена в Письме ФАС РФ от 17.03.2010 №АЦ/7021 «О разъяснении по вопросам применения Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пояснениям ответчика нежилые помещения, используемые ООО «Кафе Столица» не включены в состав подлежащих приватизации активов приватизированного муниципального предприятия «Столица» муниципального образования «Город Йошкар-Ола» на основании статьи 50 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации». Из пояснений так же следует, что указанные помещения входят в состав единого здания администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» по адресу: г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д. 27, практически все площади которого используются для обеспечения деятельности органов местного самоуправления. Более того, инженерные коммуникации в арендуемых помещениях (теплоснабжение, электроснабжение, водопровод, водоотведение и т.д.) являются неотъемлемой частью единых сетей административного здания.

Согласно передаточному акту подлежащего приватизации имущественного комплекса МП «Столица» МО «Город Йошкар-Ола», утвержденного распоряжением КУМИ администрации ГО «Город Йошкар-Ола» от 29.05.2017 № 573, в состав приватизации вошло следующее имущество:

- устройства, машины и оборудование;

- инструменты;

- вычислительная техника;

- производственный и хозяйственный инвентарь;

- продукты питания в баре;

- расчетный счета;

- продукты питания на складе;

- возвратная тара;

- краткосрочная задолженность;

- кредиторская задолженность.

Распоряжением КУМИ администрации ГО «Город Йошкар-Ола» от 06.06.2017 № 618 в состав приватизируемого имущества не вошли и переданы в казну

МО «Город Йошкар-Ола»:

- (нежилое помещение общей площадью 704,9 кв.м., этаж: цокольный, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д.27, пом.14, 16-25, 32, 34, 35, 37-56, 58, 58а, 59-61, 69-73, для использования в целях организации общественного питания);

- (нежилое помещение общей площадью 69 кв.м., этаж: цокольный, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д.27, пом.12, 63, 64, 65, 67, 68, для использования в целях размещения складских помещений для организации общественного питания).

Изучив пояснения ответчика и представленные в материалы дела документы, Комиссия пришла к выводу, что при заключении вышеуказанных договоров отсутствует вся совокупность признаков, указанных в пункте 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В частности, ответчиком не представлено доказательств того, что муниципальное имущество, переданное по договорам аренды технологически и функционально связано с приватизированным имуществом.

Комиссия отмечает, что факт размещения в арендуемых помещениях ООО «Кафе-Столица» заведения общественного питания не является обстоятельством, свидетельствующим о взаимосвязи зданий.

Документы, подтверждающие проведение торгов в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции при предоставлении вышеуказанного муниципального имущества по названным договорам в материалы дела не ответчиком представлено, следовательно, ответчик был не в праве передавать ООО «Кафе Столица» муниципальное имущество без торгов со ссылкой на пункт 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, передача в аренду конкретному хозяйствующему субъекту муниципального имущества без проведения торгов ставит ООО «Кафе Столица» в более выгодные условия по сравнению с иными хозяйствующими субъектами.

Для квалификации действий, по статье 17.1 Закона о защите конкуренции не требуется проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов, достаточно определить временные, продуктовые и географические границы товарного рынка.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220 (далее – Порядок) с учетом изменений, внесенных Приказом ФАС России от 30 января 2015 г. №3, составлен краткий обзор об

исследовании товарного рынка, который приобщен к материалам настоящего дела.

Временной интервал исследования товарного рынка определен с учетом особенностей товарного рынка и включает в себя период с 09.01.2020 по 10.03.2021. Продуктовые границы определены исходя из предмета договоров, а именно предоставление в аренду муниципального недвижимого имущества.

Таким образом, в рамках проведенного краткого обзора установлено, что рынок предоставления в аренду муниципального недвижимого имущества, не является закрытым и ограниченным в связи с тем, что любой хозяйствующий субъект вправе принять участие в соответствующих торгах, следовательно, является конкурентным.

При таких обстоятельствах, в действиях ответчика имеется нарушение требований пункта 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии представитель ответчика с нарушением требований антимонопольного законодательства не согласился, поддержал ранее представленные письменные пояснения, дополнительно указав, что оснований для признания в действиях ответчика нарушений требований антимонопольного законодательства не имеется поскольку переданное по договорам аренды от 09.01.2020 муниципальное имущество технологически и функционально связано с приватизированным имуществом.

Так, например, по мнению ответчика кондиционеры, включенные в состав приватизируемого имущества технологически и функционально связаны с нежилыми помещениями, поскольку располагаются на стенах арендуемых помещений.

Однако, Комиссия критически относится к данному заявлению ответчика, считает его не состоятельным, так как эксплуатация кондиционера может осуществляться раздельно независимо от его места установки, при монтаже кондиционера в ином месте его технические и функциональные характеристики нарушены не будут (схожая позиция указана в определении Верховного Суда РФ от 18.01.2017 № 302-КГ16-18751).

Кроме того, ответчик не подтвердил, что арендуемые ООО «Кафе Столица» помещения ограничены в обороте, аналогично указано в постановлении Арбитражного суда Дальневосточного округа от 15.12.2020 № Ф03-3512/2020 по делу № А51-18440/2019.

На основании изложенного, Комиссия приходит к итоговому выводу о наличии в действиях ответчика нарушения пункта 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в передаче прав на имущество по договорам от 09.01.2020 № 5697 и от 09.01.2020 № 5698 без проведения торгов,

что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренцию комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией в рамках рассмотрения дела установлено, что договоры аренды муниципального имущества от 09.01.2020 №5697, от 09.01.2020 №5698 в настоящее время прекратили свое действие.

20.04.2021 ответчиком с ООО «Кафе Столица» на основании пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключены договоры аренды муниципального имущества № 5835 (нежилое помещение общей площадью 69 кв.м., этаж: цокольный, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д.27, пом.12, 63, 64, 65, 67, 68, для использования в целях размещения складских помещений для организации общественного питания), № 5836 (нежилое помещение общей площадью 704,9 кв.м., этаж: цокольный, расположенное по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский проспект, д.27, пом.14, 16-25, 32, 34, 35, 37-56, 58, 58а, 59-61, 69-73, для использования в целях организации общественного питания). Срок действия договоров – до 19.05.2021, следовательно, в настоящее время данные договоры также прекратили свое действие.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, принимая во внимание, что ООО «Кафе Столица» продолжает пользоваться муниципальным имуществом, доказательств законности тому в материалы дела не представлено, Комиссия считает необходимым выдать ответчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» нарушение пункта 13 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в передаче прав на имущество по договорам от 09.01.2020 № 5697 и от 09.01.2020 № 5698 без проведения торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Выдать Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации городского округа «Город Йошкар-Ола» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии