



**Дело № 029/01/16-37/2019**

**Ответчик:**

**Администрация МО «Дмитриевское»**

**Ответчик:**

**Индивидуальный предприниматель Ботыгина Маргарита Анатольевна**

**Заинтересованные лица:**

**Ботыгин Борис Феодосьевич**

**Ботыгина Анастасия Борисовна**

**Ботыгина Людмила Борисовна**

**Паршина Яна Борисовна**

**Паршин Алексей Николаевич**

## **РЕШЕНИЕ**

**г. Архангельск**

**Резолютивная часть решения оглашена 26 февраля 2020 года**

**В полном объеме решение изготовлено 04 марта 2020 года**

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

Председатель - Цакулов Ю.Г.      Заместитель руководителя управления  
Цакулов Ю.Г.      Цакулов Ю.Г.

член комиссии	- Пестеренко Е.В.	Начальник отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Шахов А.Ю.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
Член комиссии	- Красильникова Е.И.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти

рассмотрев дело № 029/01/16-37/2019 по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» администрацией муниципального образования «Дмитриевское» и индивидуальным предпринимателем Ботыгиной М.А., в отсутствие сторон и заинтересованных лиц, уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела,

#### УСТАНОВИЛА:

Архангельское УФАС России рассмотрело поступившие из прокуратуры Устьянского района материалы, свидетельствующие о признаках нарушения закона «О защите конкуренции» со стороны Администрации МО «Дмитриевское» Устьянского района Архангельской области.

Как следует из представленной информации на протяжении длительного времени Администрация МО «Дмитриевское» предоставляет в пользование ИП Ботыгиной М.А. для осуществления розничной торговли помещение общей площадью 64 кв.метра, расположенное по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, без проведения торгов.

При этом, данное помещение по договорам аренды поочередно передается родственникам Ботыгиной М.А. Ботыгиной Л.Б. (дочь), Паршину А.Н. (зять), Ботыгиной А.Б. (дочь), Ботыгину Б.Ф. (муж), Паршиной Я.Б. (дочь), которые в свою очередь предоставляют данное помещение ИП Ботыгиной М.А.

Таким образом, рассматриваемое помещение, находящееся в муниципальной собственности, в обход конкурсных процедур было фактически предоставлено ИП Ботыгиной М.А. Администрацией МО «Дмитриевское» на протяжении длительного времени с привлечением для этих целей также родственников Ботыгиной М.А. Данные действия свидетельствуют о наличии признаков нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Администрации МО «Дмитриевское» и ИП Ботыгиной М.А., которая получила преимущественное право доступа к муниципальному имуществу и дальнейшего ведения предпринимательской деятельности.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, Архангельское УФАС России приняло решение о

возбуждении дела № 029/01/16-37/2019 в отношении Администрации МО «Дмитриевское» и ИП Ботыгиной М.А. по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции», о чем был издан приказ от 22.05.2019 № 71.

04.06.2019 Определением о назначении дела № 029/01/16-37/2019 к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика была привлечена Администрация муниципального образования «Дмитриевское» (Архангельская область, Устьянский район, д. Алферовская, ул. Спортивная, 3/2), а также Индивидуальный предприниматель Ботыгина Маргарита Анатольевна (ИНН 292202580907, Архангельская область, Устьянский район, д. Щеколдинская, ул. Новая, дом 1).

К участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц привлечены :

Ботыгин Борис Феодосьевич (Архангельская область, Устьянский район, д. Щеколдинская, ул. Новая, дом 1), Ботыгина Анастасия Борисовна (Архангельская область, Устьянский район, д. Щеколдинская, ул. Новая, дом 1), Ботыгина Людмила Борисовна (Вологодская область, г. Череповец, ул. Краснодонцев, дом 37, кв. 63), Паршина Яна Борисовна (Архангельская область, Устьянский район, п. Кизема, ул. Терешковой, дом 1, кв. 9), Паршин Алексей Николаевич (Архангельская область, Устьянский район, д. Щеколдинская, ул. Филимоновская, дом 17).

Администрация МО «Дмитриевское» в ходе рассмотрения дела сообщила следующие сведения:

Предоставление муниципального имущества в аренду носит заявительный характер.

Выбор ИП Ботыгиной М.А., Ботыгиной Л.Б., Паршина А.Н., Ботыгиной А.Б., Ботыгина Б.Ф., Паршиной Я.Б. в качестве арендаторов нежилого помещения, расположенного по адресу: д.8, ул. Дорожная, д. Алферовская, Устьянский район. Архангельская область (далее - помещение) обусловлен поступлением от указанных лиц соответствующих заявлений. Заявлений о предоставлении помещения от иных лиц, имеющих права на получение помещения во временное владение и (или) пользование, не поступало, в связи с чем нарушений прав третьих лиц администрацией муниципального образования «Дмитриевское» не допущено.

В поступивших в администрацию муниципального образования «Дмитриевское» от ИП Ботыгиной М.А., Ботыгиной Л.Б., Паршина А.Н., Ботыгиной А.Б., Ботыгина Б.Ф., Паршиной Я.Б. заявлениях о предоставлении в аренду помещения были указаны периоды, на которые заявители просили предоставить им в аренду помещение.

Принимая во внимание, что указанные заявителями периоды в каждом конкретном случае составляли не более 30 календарных дней, администрация муниципального образования «Дмитриевское» предоставляла ИП Ботыгиной М.А., Ботыгиной Л.Б., Паршину А.Н., Ботыгиной А.Б., Ботыгину Б.Ф., Паршиной Я.Б. права пользования в отношении помещения без проведения торгов, что согласуется с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ассортиментный перечень промышленных товаров, реализуемых ИП Ботыгиной М.А., Ботыгиной Л.Б., Паршиным А.Н., Ботыгиной А.Б., Ботыгиным Б.Ф., Паршиной Я.Б., в администрации муниципального образования «Дмитриевское» отсутствует.

Информацией о родственных связях между ИП Ботыгиной М.А. с другими арендаторами помещения администрация муниципального образования «Дмитриевское» не располагала.

Администрация муниципального образования «Дмитриевское» сообщила, что договоры аренды в отношении рассматриваемого помещения в 2019 году не заключались. Помещение находится в пользовании Администрации.

В целях проведения конкурсов и аукционов на заключение договора аренды помещения 14 февраля 2019 года заключен договор с ГБУ Архангельской области «БТИ» по оформлению и изготовлению технического плана и выполнению работ по постановке помещения на кадастровый учет в качестве самостоятельного объекта гражданских прав.

Арендаторы не обращались в администрацию муниципального образования «Дмитриевское» за выдачей согласия на сдачу арендованного имущества в субаренду (поднаем), передачу своих прав и обязанностей по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставление арендованного имущества в безвозмездное пользование. Соответственно согласий на дальнейшую передачу помещения в пользование других лиц во время нахождения его в аренде у Ботыгиной Л.Б., Паршина А.Н., Ботыгиной А.Б., Ботыгина Б.Ф., Паршиной Я.Б. администрация муниципального образования «Дмитриевское» не выдавала.

При предоставлении в аренду помещения администрация муниципального образования «Дмитриевское» руководствовалась, прежде всего, принципом эффективного использования муниципального имущества. О наличии либо отсутствии статуса индивидуального предпринимателя у арендаторов на дату заключения договоров аренды администрация муниципального образования «Дмитриевское» не располагала. Согласно пп. 1.6.1 п.1.6 ч.1 административного регламента, утвержденного постановлением главы муниципального образования «Дмитриевское» от 28.06.2012 № 51 «Об утверждении Административного регламента по предоставлению муниципальной услуги - передача муниципального имущества в аренду, безвозмездное пользование, продление действующих договоров, изменение условий действующих договоров на территории Дмитриевского сельского поселения», физические лица, одновременно с заявлением о предоставлении муниципального имущества в аренду, безвозмездное пользование, прилагают копию документа, удостоверяющего личность и копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории РФ. Указанный перечень документов является исчерпывающим, в связи с чем, у администрации отсутствовали основания для истребования у заявителей иных документов, в том числе подтверждающих, либо опровергающих статус индивидуальных предпринимателей.

В силу ст. 18 ГК РФ граждане могут совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах. Администрация полагает, что в данном случае ответственность за нарушение порядка использования муниципального имущества, а именно, не получение согласия арендодателя на сдачу помещения в субаренду, равно как и аренда имущества для торговли в отсутствие статуса индивидуального предпринимателя, несут арендаторы помещения.

Администрация МО «Дмитриевское» считает, что отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Администрация МО «Дмитриевское» пояснила, что в целях проведения конкурсов и аукционов на заключение договора аренды рассматриваемого помещения администрацией представлен в отделение ГАУ Архангельской области «МФЦ» по Устьянскому району необходимый пакет документов для постановки помещений на кадастровый учет. Документы находятся в обработке. Действий по организации проведения торгов не предпринимались.

Советом депутатов МО «Дмитриевское» 31.12.2011 утверждена методика определения размера арендной платы за пользование муниципальным имуществом (представлена). В отношении рассматриваемого имущества с 01.01.2017 размер арендной платы составлял 1898 рублей 00 копеек (расчет представлен).

Счета на оплату не выставлялись, оплата производилась на основании договоров.

Администрация МО «Дмитриевское» письмом от 22 января 2020 года № 22 сообщила, что помещение, расположенное по адресу: Архангельская область, Устьянский район, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, поставлено на кадастровый учет, направлена заявка на проведение оценки рыночной стоимости арендной платы уполномоченному лицу.

ИП Ботыгина сообщила, что в качестве индивидуального предпринимателя осуществляет деятельность с 1 декабря 2006 года, имеет право осуществлять торговлю в нестационарных торговых объектах и рынках.

Все договоры помещения по адресу: Архангельская область, Устьянский район, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, заключались на срок 1 месяц как на ИП Ботыгину, так и на членов ее семьи, поскольку этого требовала Администрация, поскольку для заключения договора на длительный срок не хватало всех необходимых документов для проведения аукциона. Именно Администрация предложила такую схему аренды. Никаких иных претендентов на аренду данного помещения не было.

После заключения договоров аренды между ИП и членами ее семьи заключались договоры субаренды. Плату за аренду помещений вносила непосредственно ИП Ботыгина.

Ответчик сообщила, что с 2019 года договоры аренды между ней и Администрацией МО «Дмитриевское» не заключались по причине того, что началась проверка прокуратуры по факту сдачи данного помещения в аренду. Но несмотря на отсутствие договоров предприниматель продолжала вносить оплату за занимаемое помещение.

Считает необходимым обязать администрацию подготовить все документы на рассматриваемое помещение для дальнейшего проведения процедуры торгов на аренду. Со своей стороны факта нарушения не признает.

К объяснению приложены заявления на аренду, договоры на аренду помещения между ИП Ботыгина и Администрацией МО «Дмитриевское», договоры субаренды между ИП Ботыгиной и членами ее семьи, декларации по ЕНВД за период с 2018 по 1 квартал 2019 года, чеки об уплате арендной платы и оплаты электроэнергии.

Предприниматель представила накладные, перечень физических лиц, входящих в

одну группу лиц, информацию о доходах, подтверждаемую декларациями за 2017, 2018 и 2019 годы, также представлены накладные, свидетельствующие об ассортименте товаров, реализуемых предпринимателем. ИП Ботыгина пояснила также, что арендуемое ею помещение никому не нужно, желающих арендовать его кроме нее нет.

Заинтересованные лица запрашиваемой информации, пояснений в течение рассмотрения дела не направляли.

В рамках рассмотрения дела был направлен дополнительный запрос от 23.07.2019 № 05-10\3587 прокурору Устьянского района с просьбой выяснения вопроса, продолжает ли индивидуальный предприниматель Ботыгина М.А. осуществлять деятельность в помещении, расположенном по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, в течение 2019 года, поскольку в своем объяснении по делу индивидуальный предприниматель Ботыгина М.А. указала, что с 2019 года договоры аренды между Администрацией МО «Дмитриевское» и ней не заключались, при этом предприниматель производит оплату за занимаемое помещение.

Письмом от 20.08.2019 № 824ж-2018 прокуратура Устьянского района сообщила, что согласно информации, представленной ОМВД России по Устьянскому району, помещение, расположенное по адресу: Архангельская область, Устьянский район, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, в течение 2019 года используется ИП Ботыгиной М.А. в целях розничной продажи промышленных товаров.

Представлены письма администрации МО «Дмитриевское» от 13.08.2019 № 172 и информация ОМВД России по Устьянскому району от 19.08.2019 № 11861.

28 января 2020 года, рассмотрев дело № 029/01/16-37/2019, Комиссия Архангельского УФАС России пришла к выводу о наличии в материалах дела достаточных доказательств, указывающих на наличие признаков нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Администрации Муниципального образования «Дмитриевское» и Индивидуального предпринимателя Ботыгиной Маргариты Анатольевны, в связи с чем было принято заключение об обстоятельствах дела, предусмотренное статьей 48.1 данного закона. Рассмотрение дела было отложено. Лицам, участвующим в деле, были направлены копии заключения об обстоятельствах дела № 029/01/16-37/2019, предложено представить пояснения, доказательства, доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Стороны не представили пояснения, доказательства, доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

26 февраля 2020 года дело рассмотрено с учетом следующего.

В Архангельское УФАС России из прокуратуры Устьянского района поступила информация, свидетельствующая о признаках нарушения закона «О защите конкуренции» со стороны Администрации МО «Дмитриевское» Устьянского района Архангельской области.

Как следует из представленной информации на протяжении длительного времени Администрация МО «Дмитриевское» предоставляет в пользование ИП Ботыгиной М.А. для осуществления розничной торговли помещение общей площадью 64 кв.метра, расположенное по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, без проведения торгов.

При этом, данное помещение по договорам аренды поочередно передается родственникам Ботыгиной М.А. - Ботыгиной Л.Б. (дочь), Паршину А.Н. (зять), Ботыгиной А.Б. (дочь), Ботыгину Б.Ф. (муж), Паршиной Я.Б. (дочь), которые в свою очередь предоставляют данное помещение ИП Ботыгиной М.А. по договорам субаренды.

Как следует из договоров аренды, подписанных с указанными выше физическими лицами, помещение передается Администрацией для розничной торговли промышленными товарами. При этом, указанные граждане, кроме ИП Ботыгиной М.А., не зарегистрированы в качестве индивидуальных предпринимателей, при этом статья 23 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, за исключением случаев, предусмотренных абзацем вторым настоящего пункта.

Из пояснений, представленных Администрацией МО «Дмитриевское», следует, что рассматриваемое помещение предоставлялось ИП Ботыгиной М.А. и указанным выше физическим лицам (арендаторам) на основании их личных заявлений. Иные лица с просьбой о предоставлении данного помещения в аренду не обращались. Помещение использовалось для организации торговли промышленными товарами. Платежи по договору поступали на счет администрации. Согласия на передачу в субаренду от администрации не требовалось, поскольку в договорах аренды отсутствовал пункт, предусматривающий запрет на передачу в субаренду.

В материалы дела представлены договоры аренды, начиная с 01 января 2017 года. Все они поочередно заключались:

ИП Ботыгина Маргарита Анатольевна	Ботыгин Борис Феодосьевич (муж)	Ботыгина Анастасия Борисовна (дочь)	Паршина Яна Борисовна (дочь)	Паршин Алексей Николаевич (зять)	Ботыгина Людмила Борисовна (дочь)
01.01.17- 31.01.17	01.02.17- 28.02.17	01.03.17- 31.03.17	01.04.17- 10.04.17	01.05.17- 31.05.17	01.06.17- 30.07.17
01.07.17- 31.07.17	01.08.17- 31.08.17	01.09.17- 30.09.17	01.10.17- 31.10.17	01.11.17- 30.11.17	01.12.17- 31.12.17
01.01.18- 31.01.18	01.02.18- 28.02.18	01.04.18- 30.04.18	01.03.18- 31.03.18	01.05.18- 30.05.18	31.05.18- 29.06.18
30.06.18-	30.07.18-	28.09.18-	29.08.18-	28.10.18-	27.11.18-



29.07.18	28.08.18	27.10.18	27.09.18	26.11.18	26.12.18
27.12.18- 26.01.19					

Таким образом, помещение общей площадью 64 кв.метра, расположенное по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, поочередно предоставлялось разным лицам без проведения торгов для осуществления деятельности по продаже промышленных товаров, при этом единственным лицом, которое осуществляло данный вид деятельности, была Ботыгина Маргарита Анатольевна, зарегистрированная в качестве индивидуального предпринимателя.

Как следует из содержания права собственности, установленного статьей 209 Гражданского кодекса РФ, собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

В соответствии со статьей 606 Гражданского кодекса РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Статьей 610 ГК РФ установлено, что договор аренды заключается на срок, определенный договором.

Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. В этих случаях, если срок аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законом, договор по истечении предельного срока прекращается.

Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному.

Сдача арендованного имущества в субаренду возможна только с согласия арендодателя (статья 615 ГК РФ).

Порядок распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности, регламентирован статьей 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон 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, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей.

Такое исключение установлено, в частности, в пункте 11 части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которому муниципальное имущество может быть передано без проведения торгов 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, материалами дела подтверждается, что помещение по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, длительное время (срок, превышающий 30 календарных дней) находилось во владении и пользовании индивидуального предпринимателя Ботыгиной М.А. В указанном помещении предприниматель осуществляла деятельность по торговле промышленными товарами.

Учитывая изложенное, собственнику рассматриваемого помещения следовало выбрать иной способ предоставления прав владения и пользования рассматриваемым имуществом.

Так, например, во исполнение статьи 17.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральной антимонопольной службой издан Приказ от 10.02.2010 № 67, которым 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 - Правила).

Согласно п. 1 Правил, они устанавливают порядок организации и 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 в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Правила последовательно определяют требования к участникам конкурсов или аукционов, порядок подачи заявок на участие в конкурсе, порядок вскрытия конвертов с заявками, процедуру оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, не предоставляя организатору конкурса права применять иной порядок.

В данном случае возможность ведения деятельности по розничной торговле промышленными товарами обусловлена наличием помещения для организации данной деятельности.

Федеральный закон «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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. Признаками ограничения конкуренции является 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.

С позиции законодательства о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на товарном рынке, должны быть поставлены в равные условия с тем, чтобы каждый из них за счет самостоятельных действий был способен повлиять на условия обращения товара на товарном рынке, что

одновременно исключает возможность одностороннего влияния какого-либо хозяйствующего субъекта на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции. Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции. Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Защита определенной конкурентной среды (соперничества хозяйствующих субъектов) не может рассматриваться в отрыве от правомерности целей (результатов) соперничества и его условий, правовых требований к конкурентам. Недопустимо неправомерное ограничение конкуренции в отношении тех хозяйствующих субъектов, которые действуют на товарном рынке в соответствии с правовыми нормами и законными интересами других лиц, желают и готовы выйти на соответствующий товарный рынок, понимая, что деятельность на нем должна отвечать определенным юридическим, техническим (технологическим) и экономическим стандартам.

Рынок получения права владения и (или) пользования муниципальным имуществом по общему правилу является конкурентным. Неправомерное пользование находящимися в муниципальной собственности объектами недвижимого имущества ведет к недопущению конкуренции за доступ к данному муниципальному имуществу.

В целях рассмотрения дела в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» был проведен анализ состояния конкуренции.

На основании пункта 10.8 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка. При определении таких

границ может приниматься во внимание предмет соглашения, заключенного между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

в) определение географических границ товарного рынка.

Источниками исходной информации явились материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе, информация, представленная лицами, участвующими в деле.

На основании пункта 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

В данном случае анализ проводился с целью принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 029/01/16-37/2019, которое возбуждено в отношении Администрации муниципального образования «Дмитриевское» и индивидуального предпринимателя Ботыгиной Маргариты Анатольевны по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при получении преимущественного права доступа к муниципальному имуществу и дальнейшего ведения предпринимательской деятельности.

Временной интервал был определен с 01.01.2017 по дату исследования, при этом информация о заключении договоров аренды помещения, расположенного по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, имеющаяся в материалах дела, датируется с 01.08.2016).

Продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка является доступ к муниципальному имуществу и дальнейшее ведение предпринимательской деятельности.

С учетом того, что помещение, которое является предметом взаимоотношений между Администрацией МО «Дмитриевское» и ИП Ботыгиной М.А., располагается в д. Алферовская Устьянского района Архангельской области, которая входит в границы муниципального образования «Дмитриевское», географические границы рынка – территория муниципального образования «Дмитриевское» Устьянского района Архангельской области.

Таким образом, принимая во внимание, что рассматриваемое помещение, находящееся в муниципальной собственности, в обход конкурентных процедур было фактически предоставлено ИП Ботыгиной М.А. Администрацией МО «Дмитриевское» на протяжении длительного времени с привлечением для этих целей также родственников Ботыгиной М.А., о чем было достоверно известно администрации МО «Дмитриевское» (это следует, в частности, из объяснений Липковой Надежды Юрьевны, данного помощнику прокурора Устьянского района 17.12.2018) данные действия свидетельствуют о нарушении статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Администрации МО «Дмитриевское» и ИП Ботыгиной М.А., которая получила преимущественное право

доступа к муниципальному имуществу и дальнейшего ведения предпринимательской деятельности.

Администрацией МО «Дмитриевское» и ИП Ботыгиной М.А. было достигнуто соглашение (совершены согласованные действия), в результате чего помещение, расположенное по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, в обход процедуры торгов предоставлялось в пользование индивидуальному предпринимателю Ботыгиной М.А. и лица, входящим с ней одну группу лиц в соответствии со статьей 9 (пп. 7, 8 части 1).

Поскольку правонарушение является длящимся, датой его обнаружения следует считать дату подготовки докладной записки о выявлении признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, а также руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, статьей 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

#### РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального образования «Дмитриевское» (Архангельская область, Устьянский район, д. Алферовская, ул. Спортивная, 3/2, ОГРН 1052907034201, ИНН 2922006958) и Индивидуального предпринимателя Ботыгину Маргариту Анатольевну (ИНН 292202580907, Архангельская область, Устьянский район, д. Щеколдинская, ул. Новая, дом 1) нарушившими требования статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Администрации муниципального образования «Дмитриевское» и Индивидуальному предпринимателю Ботыгиной Маргарите Анатольевне предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем прекращения фактического предоставления в нарушение требований Федерального закона «О защите конкуренции» индивидуальному предпринимателю Ботыгиной М.А. и использования индивидуальным предпринимателем Ботыгиной М.А. помещения по адресу: Устьянский район Архангельской области, д. Алферовская, ул. Дорожная, дом 8, для осуществления ее предпринимательской деятельности.

Предписание исполнить в срок до 01.07.2020.

Информацию об исполнении предписания представить в срок до 01.07.2020.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

**Председатель комиссии:**

**Ю.Г. Цакулов**

**Е.В. Нестеренко**

**Члены комиссии:**

**Е.И. Красильникова**

**А.Ю. Шахов**