

РЕШЕНИЕ
по делу №51

Резолютивная часть оглашена 24.11.2011

В полном объеме изготовлено 19.12.2011

г. Екатеринбург

Комиссия Свердловского УФАС России по рассмотрению дела №54 о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ Свердловского УФАС России от 22.08.2011 № 409) при участии в качестве ответчика:

Управления имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов муниципального образования город Алапаевск муниципального образования город Алапаевск (624600, Свердловская область, г. Алапаевск, ул. Ленина, 18), начальник отдела – Карабатов С.В., Постановление о назначении от 07.02.2006 №150 - далее – Управление имущественных отношений МО город Алапаевск;

в отсутствие в качестве ответчиков:

- Главы муниципального образования города Алапаевск (624600, Свердловская область, г. Алапаевск, ул. Ленина, 18), далее - Глава МО город Алапаевск;

- Думы муниципального образования города Алапаевск (624600, Свердловская область, г. Алапаевск, ул. Ленина, 18), далее – Дума МО город Алапаевск;

заинтересованного лица:

ООО «Омега» (624600, Свердловская область, г.Алапаевск, ул.3 Интернационала, 2, корп. 1); рассмотрев в рамках главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело №51 по признакам нарушения антимонопольного законодательства:

- ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции Главой МО город Алапаевск, Думой МО город Алапаевск, Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов МО город Алапаевск, выразившегося в бездействии по приведению в соответствие с нормами Закона о защите конкуренции Положения «О передаче в аренду имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск» (далее - Положение о передаче в аренду имущества), принятое Решением Думы МО город Алапаевск от 27.01.2006 № 4 (в ред. 27.09.2007), Положения «О передаче в безвозмездное пользование имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск» (далее – Положение о передаче в безвозмездное пользование имущества), принятое Решением Думы МО город Алапаевск от 31.05.2007 № 46, в результате данные действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в отношении иных хозяйствующих субъектов;

- п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов муниципального образования город Алапаевск, выразившегося в предоставлении преимущества хозяйствующему субъекту обществу с ограниченной ответственностью «Омега» путем заключения договора безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 №1-к в нарушение требований, установленных статьями 19, 20 указанного закона,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 51 возбуждено Приказом от 22.08.2011 № 409 и Определением от 24.08.2011 дело назначено к рассмотрению на 29.09.2011, Определением от 29.09.2011 рассмотрения дела отложено на 24.11.2011.

Дума МО город Алапаевск представило ходатайство о рассмотрении дела №51 в отсутствие представителя ответчика (вх. №01-17300 от 24.11.2011). Данное ходатайство было удовлетворено. От ООО «Омега» поступило ходатайство о рассмотрении дела №51 в отсутствие представителя (вх. №01-14438 от 29.09.2011). Данное ходатайство было удовлетворено.

Основанием для возбуждения дела согласно п. 5 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции послужил результат проверки, при проведении которой выявлены факты нарушения антимонопольного законодательства органами местного самоуправления муниципального образования город Алапаевск (Акт по результатам плановой документарно - выездной проверки от 06.06.2011). По результатам проверки установлено следующее.

Положение о передаче в аренду имущества, Положение о передаче в безвозмездное пользование имущества не учитывают требования, предусмотренные ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», а

также требованиям Приказа Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Приказ ФАС России № 67).

Кроме того, органом местного самоуправления, уполномоченным в сфере имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов, - Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов МО город Алапаевск заключен договор безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 № 1-к, согласно которому Ссудодатель в лице Управления имущественных и правовых отношений и неналоговых доходов передает Ссудополучателю в лице ООО «Омега» во временное владение и пользование имущество комплекса теплоснабжения, который противоречит требованиям, установленными статьями 19, 20 Закона о защите конкуренции. В соответствии с нормами, действовавшими на момент заключения договора, муниципальная помощь предоставлялась с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, Управлением имущественных и правовых отношений и неналоговых доходов МО город Алапаевск такой порядок был нарушен.

В письменном объяснении ООО «Омега» (вх. № 01-14107 от 22.09.2011) и его представителем на заседании Комиссии сообщено следующее.

Договор безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 № 1-к заключён между Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов МО город Алапаевск и ООО «Омега» по результатам открытого конкурса, информация о котором была опубликована в печатном издании «Алапаевская газета» от 14.01.2008.

Конкурсной комиссией 27.02.2008 проведено рассмотрение заявок, по результатам которого составлен протокол. Из протокола следует, что конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что подана только одна заявка (ООО «Омега»). Принято решение заключить договор с ООО «Омега», заявка которого отвечает требованиям, установленным конкурсной документацией.

Таким образом, ООО «Омега» считает, что нарушений при заключении Договора безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 № 1-к допущено не было.

Глава МО город Алапаевск в письменном объяснении (вх. №01-14155 от 23.09.2011) поясняет, что Положение о передаче в аренду имущества, Положение о передаче в безвозмездное пользование имущества, принятые в 2006 и 2007 году соответственно, на момент их принятия не противоречили действующему законодательству.

Управление имущественных отношений МО город Алапаевск в письменном объяснении (вх. № 01-14154 от 23.09.2011) и представителем в заседании Комиссии сообщено следующее.

Договор безвозмездного пользования (ссуды) с ООО «Омега» был заключен не в порядке предоставления муниципальной преференции, а по результатам конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования. Извещение о проведении конкурса было опубликовано в официальном печатном издании - «Алапаевская газета» № 3 от 17 января 2008 года. Конкурсная документация была размещена на сайте alapaevsk.org.

Для участия в конкурсе была подана только одна заявка от ООО «Омега», с которым и был заключен договор безвозмездного пользования.

По мнению Управления имущественных отношений МО город Алапаевск, что при заключении договора безвозмездного пользования с ООО «Омега» не было допущено нарушений антимонопольного законодательства.

Думой МО город Алапаевск в письменном объяснении (вх. №01-16627 от 11.11.2011) сообщено следующее.

На заседании Думы 29 сентября 2011 года в Положение о передаче в аренду имущества, Положение о передаче в безвозмездное пользование имущества, внесены изменения (Решения Думы № 55-НПА и № 56-НПА от 29.09.2011).

Изменения, внесенные в вышеуказанные Положения, вступили в силу с момента официального опубликования в печатном издании «Алапаевская газета» («Вестник главы и Думы» № 41 от 06 октября 2011 года).

Оценив в соответствии с п.1 и п.2 ч.1 ст.49 Закона о защите конкуренции полученные и

исследованные в порядке ст.25, ч.2 ст.39, ч.2 ст.44, ч.4 и ч.5 ст.45 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, пояснения лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» вступил в действие 26.10.2006. В соответствии со ст.1 Закона о защите конкуренции, целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч.2), для обеспечения достижения которых им определяются организационные и правовые основы предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления (п.2 ч.1).

Под конкуренцией, согласно п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, 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 рынке. Таким образом, законодателем декларируется равенство правового положения, а также условий деятельности всех хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на соответствующем товарном рынке и недопущение ограничения конкуренции.

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

Передача федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органам или организациям, государственного (муниципального) имущества в пользование без проведения публичных процедур (торги в форме аукциона или конкурса, предусмотренные ст. 447 Гражданского кодекса РФ), и (или) предоставление льгот по арендной плате (в форме снижения или уменьшения ставок арендной платы) за пользование таким имуществом является предоставлением преимущества отдельным хозяйствующим субъектам, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции (редакция Закона о защите конкуренции от 26.07.2006) государственная или муниципальная помощь - предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями преимущества, которое обеспечивает отдельным хозяйствующим субъектам по сравнению с другими участниками рынка (потенциальными участниками рынка) более выгодные условия деятельности на соответствующем товарном рынке, путем передачи имущества и (или) иных объектов гражданских прав, прав доступа к информации в приоритетном порядке.

В соответствии со ст. 20 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная помощь предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, если государственная или муниципальная помощь предоставляется:

- 1) в соответствии с федеральным законом;
- 2) в соответствии с законом субъекта Российской Федерации о бюджете на соответствующий финансовый год;
- 3) в соответствии с нормативным правовым актом представительного органа местного самоуправления о бюджете на соответствующий финансовый год;
- 4) за счет резервного фонда органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации;
- 5) за счет резервного фонда органа местного самоуправления.

В соответствии с ч.1 ст. 21 Закона о защите конкуренции в случае, если акты о предоставлении государственной или муниципальной помощи не были предварительно представлены в антимонопольный орган (за исключением актов, предусмотренных п.п. 1-3 ч.1 ст.20 указанного закона), такие акты могут быть признаны судом недействительными полностью или частично, в том числе по иску антимонопольного органа. В случае признания судом акта о предоставлении государственной или муниципальной помощи недействительным полностью или частично антимонопольный орган выдает федеральному органу исполнительной власти, органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, предоставившим государственную или муниципальную помощь, предписание о принятии мер по

возврату имущества, если государственная или муниципальная помощь была предоставлена путем передачи государственного или муниципального имущества.

Таким образом, под муниципальной помощью может рассматриваться не любое предоставление муниципального имущества хозяйствующему субъекту в пользование, а предоставление муниципального имущества в целях реализации задач, перечисленных в ч. 1 ст. 19 Закона о защите конкуренции, безвозмездно либо на льготных условиях.

Следовательно, передача государственного или муниципального имущества в безвозмездное пользование или по договору аренды хозяйствующим субъектам является одной из форм предоставления государственной (муниципальной) помощи и подлежит контролю в рамках главы 5 вышеназванного Закона.

До установления предусмотренного частью 4 статьи 17.1 порядка конкурсы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», а аукционы на право заключения таких договоров проводятся в порядке, установленном Федеральным законом от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (ч. 3 ст. 53 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с ч.2 ст.15 Федерального закона от 21.12.2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (в редакции Федерального закона от 05.02.2007 №13-ФЗ) информационное сообщение о продаже государственного или муниципального имущества подлежит опубликованию в средствах массовой информации, определенных соответственно Правительством Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления.

Далее в указанную статью были внесены изменения, согласно ч.2 ст.15 Федерального закона от 21.12.2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (в редакции Федерального закона от 31.05.2010 № 106-ФЗ) информационное сообщение о продаже государственного или муниципального имущества подлежит опубликованию в официальном печатном издании, а также размещению на официальном сайте в сети «Интернет», сайте продавца государственного или муниципального имущества в сети «Интернет» не менее чем за тридцать дней до дня осуществления продажи указанного имущества, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом.

В соответствии со ст.21 Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» при проведении открытого конкурса сведения, предусмотренные статьями 24 - 26 и 35 данного закона, подлежат размещению на официальном сайте концедента в сети «Интернет». В случае, если у муниципального образования нет официального сайта в сети «Интернет», размещением соответствующих сведений на официальном сайте в сети «Интернет» является размещение таких сведений на официальном сайте субъекта Российской Федерации, в границах которого расположено муниципальное образование. Такое размещение осуществляется без взимания платы с муниципального образования (ч.3). Правительством Российской Федерации может быть определен официальный сайт в сети «Интернет», на котором размещается информация о проведении всех открытых конкурсов (ч.4).

Таким образом, исходя из вышеуказанных норм, законодателем создавались условия, направленные на создание возможности свободного доступа неограниченного круга лиц к информации о государственном или муниципальном имуществе.

Государственной или муниципальной преференцией, в соответствии с п.20 ст.4 Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального закона от 17.07.2009 №164-ФЗ) является предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот.

Государственная (муниципальная) преференция предоставляется в целях, предусмотренных ст.19 Закона о защите конкуренции, и исключительно с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа (ст.20 Закона о защите конкуренции).

Согласно Закону о защите конкуренции любое предоставление государственного (муниципального) имущества, в том числе в аренду, без согласия антимонопольного органа, за исключением случаев, предусмотренных ст.19 Закона о защите конкуренции, является нарушением порядка предоставления государственной или муниципальной преференции и противоречит п. 7 ч. 1 ст. 15 указанного Закона и влечет последствия в виде признания недействительными актов органов власти.

Более того, с 02.07.2008 вступила в действие ст. 17.1 Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального закона от 30.06.2008 №108-ФЗ), которая установила порядок заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного (муниципального) имущества (в том числе договоров аренды):

- данные договоры могут быть заключены по итогам проведения торгов или аукционов;
- без проведения конкурсов или аукционов в указанных законом случаях;
- в порядке предоставления государственной или муниципальной помощи в соответствии с целями, определенными ч.1 ст.19 Закона о защите конкуренции.

Законом о защите конкуренции (в редакции Федерального закона от 17.07.2009 №173-ФЗ) предусмотрено:

ч.1 ст.17.1 - 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;

п.1 ч.3 ст.17.1 - в порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

ч.5 ст. 17.1 - 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.

ч.6 ст. 17.1 - 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 сети Интернет для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации.

В целях реализации указанных положений был принят Приказ Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (начало действия Приказа ФАС России № 67 07.03.2010). Согласно ст. 2 Федерального закона от 27.07.2010 №210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» под государственной услугой понимается деятельность по реализации функций федерального органа исполнительной власти, государственного внебюджетного фонда, исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, а также органа местного самоуправления при осуществлении отдельных государственных полномочий, переданных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, которая осуществляется по запросам заявителей в пределах установленных нормативными правовыми актами Российской Федерации и нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации полномочий органов, предоставляющих государственные услуги, муниципальной услугой является деятельность по реализации функций органа местного самоуправления, которая осуществляется по запросам заявителей в пределах полномочий органа, предоставляющего муниципальные услуги, по решению вопросов местного значения, установленных в соответствии с Федеральным законом от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и уставами муниципальных образований.

Под функцией по осуществлению государственной услуги, согласно пп. д. п. 2 Указа Президента от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти», понимается предоставление органами исполнительной власти непосредственно или через подведомственные им государственные учреждения либо иные организации безвозмездно или по регулируемым органами государственной власти ценам услуг гражданам и организациям в области образования, здравоохранения, социальной защиты населения и в других областях, установленных федеральными законами.

В соответствии с п.5 ч.2 ст. 27 Уставом муниципального образования город Алапаевск, принятым

Решением Думы МО «г. Алапаевск» от 04.07.1996 №43 (далее – Устав МО город Алапаевск) в исключительной компетенции Думы находится определение порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности.

Дума по вопросам, отнесенным к ее компетенции федеральными законами, законами Свердловской области, Уставом МО город Алапаевск, принимает решения, устанавливающие правила, обязательные для исполнения на территории муниципального образования город Алапаевск, решение об удалении главы муниципального образования в отставку, а также решения по вопросам организации деятельности Думы и по иным вопросам, отнесенным к ее компетенции федеральными законами, законами Свердловской области, Уставом МО город Алапаевск (ч.1 ст. 55 Устава МО город Алапаевск).

Субъектами правотворческой инициативы по внесению в Думу проекта нормативного правового акта являются депутаты Думы, глава муниципального образования, иные органы местного самоуправления, органы прокуратуры, органы территориального общественного самоуправления, собрание граждан, конференция граждан, общественные объединения и инициативная группа граждан (ч.2 ст.55 Устава МО город Алапаевск).

Внесение изменений в муниципальный правовой акт осуществляется органом, принявшим муниципальный правовой акт (ст. 58 Устава МО город Алапаевск).

Глава муниципального образования как высшее должностное лицо муниципального образования город Алапаевск наделяется собственными полномочиями по решению вопросов местного значения, в том числе подписывает и обнародует в порядке, установленном настоящим Уставом, нормативные правовые акты (Решения), принятые Думой (ст. 34 Устава МО город Алапаевск).

Орган местного самоуправления, уполномоченный в сфере имущественных и правовых отношений и неналоговых доходов, - Управление имущественных и правовых отношений и неналоговых доходов (ст. 51 Устава МО город Алапаевск).

Согласно ч.4 ст.51 Устава МО город Алапаевск к полномочиям Управления имущественных отношений МО город Алапаевск относятся, в том числе:

- управление имуществом, находящимся в собственности муниципального образования город Алапаевск;
- ведение реестров имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск в порядке, установленном уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти;
- подготовка проектов нормативных правовых актов главы муниципального образования о создании, реорганизации и ликвидации муниципальных предприятий и муниципальных учреждений, приобретении, использовании и отчуждении муниципальной собственности;

Положением о передаче в безвозмездное пользование имущества установлено следующее: В соответствии с п. 7 ст. 1 Положения торги проводятся в форме открытого конкурса, и иных форм не предусмотрено, что противоречит требованиям ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой должны проводиться как в форме конкурса, так и аукциона. В соответствии с Приложением № 2 Приказа ФАС России № 67 определен перечень имущества, которое может быть передано только по результатам проведения торгов в форме конкурса, соответственно на остальное имущество должен быть проведен аукцион. Следовательно, Положением о передаче в безвозмездное пользование имущества должен быть определен порядок проведения как конкурса, так и аукциона.

Согласно п. 5.1 ст. 2 Положения извещение о проведении конкурса на право заключения договора безвозмездного пользования имуществом публикуется в печатном издании «Алапаевская газета» и на официальном сайте МО город Алапаевск, что противоречит ч. 6 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции – информация размещается на официальном сайте РФ в сети «Интернет», а также п. 27, п. 29 Приказа ФАС России № 67, в соответствии с которым информация о проведении конкурса размещается на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ.

В соответствии с п. 5.2 ст. 2 Положения Управление имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов может отказаться от проведения конкурса за пятнадцать дней, что не соответствует п. 33 Приказа ФАС России № 67, в котором говорится, что организатор конкурса может отказаться не позднее чем за тридцать дней, а извещение об отказе от проведения конкурса размещается на официальном сайте торгов в течение одного дня с даты принятия решения об отказе от проведения конкурса, а не 2-х дней.

Согласно п. 5.4 ст. 2 Положения конкурсная документация должна быть разработана в соответствии с п.п. 34 - 42 Приказа ФАС России № 67.

Согласно п. 5.5 ст. 2 Положения приём заявок на участие в конкурсе заканчивается за пять рабочих

дней до его проведения, что не соответствует п. 56 Приказа ФАС России № 67, когда прием заявок оканчивается в день вскрытия конвертов.

В соответствии с п. 5.8 ст. 2 Положения вскрытие конвертов с заявками происходит в порядке, установленном ст. 26 - 28 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», что противоречит ч. 5 ст. 17.1 Закон о защите конкуренции – порядок устанавливается федеральным антимонопольным органом, а именно: п.п. 61-69 Приказа ФАС России № 67.

Согласно п. 5.15 Положения – информационное сообщение об итогах конкурса публикуется в печатном издании «Алапаевская газета» и на официальном сайте муниципального образования город Алапаевск, что противоречит ч. 6 ст. 17.1 Закон о защите конкуренции, п. 27 Приказа ФАС России № 67 – информация размещается на официальном сайте Российской Федерации в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации.

Положением о передаче в аренду имущества установлено следующее:

В соответствии с п. 8 ст. 1 установлено, что Решением Думы МО город Алапаевск ежегодно утверждается перечень организаций и имущества, переданного в аренду этим организациям, с которыми договор аренды имущества заключается без проведения торгов, что противоречит ч. 1 ст. 17.1 Закон о защите конкуренции – либо путем проведения торгов, либо без торгов (в соответствии с исключениями ч.1 ст. 17.1 ФЗ Закон о защите конкуренции).

Согласно п. 5.1, п. 5.8 ст. 2 указанного положения установлено, что объявление о проведении аукциона публикуется Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов в печатном издании «Алапаевская газета», что противоречит в настоящее время ч.6 ст. 17.1 Закон о защите конкуренции, а также п. 27, п. 103 Приказа ФАС России № 67 – информация о проведении аукциона размещается на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ.

Этим же пунктом Положения установлено, что «шаг аукциона», как правило, устанавливается в размере от трех до десяти процентов стартовой ставки аукциона, хотя п.138 Приказа ФАС России № 67 установлено, что «шаг аукциона» устанавливается в размере пяти процентов начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона.

В соответствии с п. 5.2 ст. 2 Положения приём заявок оканчивается за пять рабочих дней, что противоречит требованиям, установленным п. 125 Приказа ФАС России № 67 (приём заявок на участие в аукционе прекращается в указанный в извещении о проведении аукциона день рассмотрения заявок на участие в аукционе непосредственно перед началом рассмотрения заявок).

Согласно п. 5.8 ст. 2 Положения установлено, что информационное сообщение об итогах аукциона публикуется в печатном издании «Алапаевская газета», что противоречит ч. 6 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, а также п. 27, п. 144 Приказа ФАС России № 67 (протокол аукциона размещается на официальном сайте в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов организатором аукциона или специализированной организацией в течение дня, следующего за днем подписания указанного протокола).

В соответствии с п. 6.1, п. 6.3, 6.8 ст. 2 Положения установлено, что объявление о проведении конкурса, информационное сообщение об итогах конкурса публикуется в печатном издании «Алапаевская газета», что противоречит требованиям ч. 6 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, п. 27, п. 29 Приказа ФАС России № 67, которыми установлено, что информация о проведении конкурса размещается на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством РФ.

Согласно п. 6.3 указанного Положения приём заявок заканчивается за пять рабочих дней, что противоречит п. 56 Приказа ФАС России № 67 (приём заявок на участие в конкурсе прекращается в день вскрытия конвертов с такими заявками и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в конкурсе).

Согласно ст. 6 Положения о передаче в аренду имущества установлено, что арендатору может быть предоставлено право на передачу недвижимого имущества в субаренду юридическим лицам и физическим лицам. Данная статья не учитывает положения ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой 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, либо без проведения торгов, если подпадает под исключения ч. 1 ст. 17.1, либо в соответствии с ч. 4 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В Положении о передаче в аренду имущества не указано содержание конкурсной документации, порядок вскрытия конвертов, оценка и сопоставление заявок на участие в конкурсе, а также содержание аукционной документации, которые должны быть разработаны в соответствии с Приказом ФАС России № 67.

Таким образом, порядок передачи имущества, установленный Положением «О передаче в аренду имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск», принятым Решением Думы МО город Алапаевск от 27.01.2006 № 4 (в ред. 27.09.2007), а также Положением «О передаче в безвозмездное пользование имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск», принятым Решением Думы МО город Алапаевск от 31.05.2007 № 46, противоречит требованиям антимонопольного законодательства.

Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов МО город Алапаевск заключен договор безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 № 1-к, согласно которому Ссудодатель в лице Управления имущественных и правовых отношений и неналоговых доходов передает Ссудополучателю в лице ООО «Омега» во временное владение и пользование имущество комплекса теплоснабжения, который противоречит требованиям, установленными статьями 19, 20 Закона о защите конкуренции.

Договор безвозмездного пользования (ссуды) с ООО «Омега» был заключен по результатам конкурса. Извещение о проведении конкурса было опубликовано в официальном печатном издании - «Алапаевская газета» № 3 от 17 января 2008 года. Конкурсная документация была размещена на сайте alapaevsk.org.

Для участия в конкурсе поступила только одна заявка от ООО «Омега», конкурс признан несостоявшимся (протокол рассмотрения заявок от 27.02.2008). Договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом для выработки тепловой энергии на территории МО город Алапаевск заключен с ООО «Омега», заявка которого соответствовала всем требованиям, установленным конкурсной документацией.

Следовательно, Управлением имущественных доходов МО город Алапаевск при заключении договора безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 № 1-к с ООО «Омега» не было допущено нарушений антимонопольного законодательства.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции 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, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

Главой МО город Алапаевск, Думой МО город Алапаевск, Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов МО город Алапаевск не были предприняты действия по приведению в соответствие с нормами Закона о защите конкуренции Положения «О передаче в аренду имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск», принятого Решением Думы МО город Алапаевск от 27.01.2006 № 4 (в ред. 27.09.2007), Положения «О передаче в безвозмездное пользование имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск», принятого Решением Думы МО город Алапаевск от 31.05.2007 № 46, в результате чего данные действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в отношении иных хозяйствующих субъектов.

Решением Думы № 55-НПА от 29.09.2011 в Положение «О передаче в аренду имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск» внесены изменения. Согласно данному Решению Положение о передаче в аренду имущества изложено в новой редакции.

Решением Думы № 56-НПА от 29.09.2011 в Положение «О передаче в безвозмездное пользование имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск» также внесены изменения. Согласно данному Решению Положение о передаче в безвозмездное пользование имущества изложено в новой редакции.

Изменения, внесенные в вышеуказанные Положения, вступили в силу с момента официального опубликования в «Алапаевской газете» («Вестник главы и Думы» № 41 от 06 октября 2011 года).

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции Главой муниципального образования город Алапаевск, Думой муниципального образования город Алапаевск, Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов муниципального образования город Алапаевск, выразившегося в бездействии по приведению в соответствие с нормами Закона о защите конкуренции Положения «О передаче в аренду имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск», принятое Решением Думы МО город Алапаевск от 27.01.2006 № 4 (в ред. 27.09.2007), Положения «О передаче в безвозмездное пользование имущества, находящегося в собственности муниципального образования город Алапаевск», принятое Решением Думы муниципального образования город Алапаевск от 31.05.2007 № 46, в результате данные действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции в отношении иных хозяйствующих субъектов.
2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с добровольным устранением указанных нарушений.
3. Прекратить рассмотрение дела по признакам нарушения Управлением имущественных, правовых отношений и неналоговых доходов муниципального образования город Алапаевск п. 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в предоставлении преимущества хозяйствующему субъекту обществу с ограниченной ответственностью «Омега» путем заключения договора безвозмездного пользования (ссуды) от 07.03.2008 № 1-к в нарушение требований, установленных статьями 19, 20 указанного закона, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.