

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 24

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«25» апреля 2016 г.

г. Киров

Прокуратурой Верхнекамского района Кировской области 28.03.2016 г. (вх. № 1980 от 31.03.2016) в Кировское УФАС направлено обращение и материалы для установления факта нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе проверки Кировским УФАС были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Администрацией Верхнекамского района Кировской области 29.01.2016 издано постановление №97 «О заключении договора аренды».

В соответствии с указанным постановлением с КОГУП «Межрайонная аптека № 113» решено заключить договоры аренды на помещения, расположенные по адресу:

г. Кирс, ул. Широнина, д. 10, пом. 1001, общая площадь 200,6 кв.м.;

п. Камский, ул. Ленина, д. 32, общая площадь 45,4 кв.м;

п. Рудничный, ул. Орджоникидзе, д. 24, пом. 1003, общая площадь 90,4 кв.м.

Согласно указанному постановлению договоры аренды с КОГУП «Межрайонная аптека №113» решено заключить без проведения торгов как с медицинской организацией на основании п.6 ч.1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-03 "О защите конкуренции", Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 "О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра "Сколково")".

16.02.2016 Постановлением администрации Верхнекамского района № 157 от 16.02.2016 внесены изменения в постановление № 97 от 29.01.2016.

В соответствии с указанным постановлением основанием заключения договоров аренды без торгов с КОГУП «Межрайонная аптека №113» является п.3 ч.1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Отделом по управлению имуществом Верхнекамского района 01.02.2016 заключен

договор аренды №8/2016.

В соответствии с п. 1.1 договора отдел по управлению имуществом Верхнекамского района передает КОГУП «Межрайонная аптека №113» во временное владение и пользование нежилое помещение площадью 45,4 кв.м., расположенное по адресу: п. Камский, ул. Ленина, д.32.

Срок действия договора установлен с 01.02.2016 г. по 31.12.2016 г.

01.02.2016 г. отделом по управлению имуществом Верхнекамского района заключен договор аренды №7/2016.

В соответствии с п. 1.1 договора отдел по управлению имуществом Верхнекамского района передает КОГУП «Межрайонная аптека №113» во временное владение и пользование нежилое помещение площадью 200,6 кв.м., расположенное по адресу: г. Кирс, ул. Широина, д.10.

Срок действия договора установлен с 01.02.2016 г. по 31.12.2016 г.

01.02.2016 г. отделом по управлению имуществом Верхнекамского района заключен договор аренды №9/2016.

В соответствии с п. 1.1 договора отдел по управлению имуществом Верхнекамского района передает КОГУП «Межрайонная аптека №113» во временное владение и пользование нежилое помещение площадью 90,4 кв.м., расположенное по адресу: пгт. Рудничный, ул. Орджоникидзе, д.24.

Срок действия договора установлен с 01.02.2016 г. по 31.12.2016 г.

Указанные договоры аренды заключены без проведения торгов.

Вместе с тем, КОГУП «Межрайонная аптека №113» согласно Устава, является коммерческой организацией организационно-правовой формы «унитарное предприятие», то есть КОГУП «Межрайонная аптека №113» не является государственным учреждением.

Согласно п.7 ст. 4 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Согласно п.5 ст. 4 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующим субъектом признается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Таким образом, КОГУП «Межрайонная аптека №113», с точки зрения Закона о

защите конкуренции, является хозяйствующим субъектом.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Отдел по управлению имуществом Верхнекамского района, заключая договоры аренды муниципального имущества от 01.02.2016 № 8/2016, от 01.02.2016 № 7/2016 и от 01.02.2016 № 9/2016, торги на право аренды муниципального имущества, в нарушение ч.1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, не проводил.

Согласно п.20 статьи 4 Федерального Закона о защите конкуренции государственные и муниципальные преференции - 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, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Отдел по управлению имуществом Верхнекамского района, заключая указанные договоры аренды с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращался.

Таким образом, отдел по управлению имуществом Верхнекамского района нарушил порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона «О защите конкуренции», что привело к нарушению п. 7 ч.1 ст.15 Закона «О защите конкуренции».

Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке в порядке, определенном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220, в данном случае не требуется, так как определение географических границ товарного рынка и определение состава его участников являются этапами проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, который используется в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта.

При этом в соответствии с положениями пункта 1.4 указанного Порядка не

требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных по признакам нарушения [пункта 2 части 1, части 4](#) (если соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) и [5](#) (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) [статьи 11, пункта 2 части 1 статьи 11.1, статей 14, 15, 16, 17, 17.1, 18](#) Закона о защите конкуренции.

Анализ имеющихся документов позволяет установить продуктовые границы рынка как рынок аренды муниципального имущества, а также географические границы рынка в пределах, муниципального образования Верхнекамский муниципальный район Кировской области.

В соответствии с п.п. 2,8 ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам и создание дискриминационных условий.

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

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг нарушающим часть 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при

публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Таким образом, действия отдела по управлению имуществом Верхнекамского района, по заключению договора аренды муниципального имущества от 01.02.2016 № 8/2016, от 01.02.2016 № 7/2016 и от 01.02.2016 № 9/2016, без проведения обязательной процедуры торгов, могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам на рынке аренды муниципального имущества, путем создания преимущественных условий для отдельных хозяйствующих субъектов, тем самым ограничивают, устраняют и недопускают конкуренцию и содержат признаки нарушения п.п.2, 7, 8 ч.1 ст.15, ч.1 ст. 17.1, ст.19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

До настоящего времени муниципальное имущество находится в пользовании и владении КОГУП «Межрайонная аптека №113», ввиду того, что срок действия договора аренды № 7/2016 от 01.02.2016 определен с 01.02.2016 г. по 31.12.2016 г., договора № 8/2016 определен с 01.02.2016 по 31.12.2016, договора № 9/2016 определен с 01.02.2016 года по 31.12.2016 года, таким образом, договоры считаются действующими.

В данном случае, бездействие отдела по управлению имуществом Верхнекамского района Кировской области по невозврату муниципального имущества из незаконного владения и пользования у КОГУП «Межрайонная аптека №113» в казну муниципального района, содержит признаки нарушения п.п.2, 7, 8 ч.1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Верхнекамский муниципальный район Кировской области переданного по договорам аренды от 01.02.2016 № 8/2016, от 01.02.2016 № 7/2016 и от 01.02.2016 № 9/2016.

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает** отдел по управлению имуществом Верхнекамского района Кировской о необходимости прекращения **в срок до 22.05.2016 г.** указанного бездействия, а именно:

Принять меры по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Верхнекамский район Кировской области, переданного по договорам аренды от 01.02.2016 № 8/2016, от 01.02.2016 № 7/2016 и от 01.02.2016 № 9/2016 КОГУП «Межрайонная аптека №113».

Информацию об исполнении предписания предоставить в Управление

Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **до 26.05.2016 года.**

Заместитель руководителя управления

<...>