

## РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-11/14-13

г. Йошкар-Ола

*Резолютивная часть решения оглашена 24 июля 2013 года.*

*Текст решения в полном объеме изготовлен 31 июля 2013 года.*

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

в присутствии представителя Администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район»:

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства Администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» (425060, Республика Марий Эл, г. Звенигово, ул. Ленина, 39), возбужденного по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в не осуществлении надлежащего контроля за использованием муниципального имущества, переданного в аренду по договорам аренды и не совершения действий по недопущению использования арендованного муниципального имущества третьими лицами,

### УСТАНОВИЛА:

На основании приказа о проведении плановой выездной проверки от 20 августа 2012 №201, приказа о продлении срока проведения плановой выездной проверки от 27 сентября №241 была проведена проверка в отношении Администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район» по адресу: Республика Марий Эл, г. Звенигово, ул. Ленина, 39 (ИНН 1203001273, ОГРН 1021200560150).

По результатам контрольного мероприятия был составлен акт № 85 от 02.11.2012г. с выявленными признаками нарушения Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Указанное явилось основанием для возбуждения дел №02-11/14-13, №02-11/17-13 в соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции.

Определением Комиссии Марийского УФАС России от 19.06.2013 дела №02-11/14-13, №02-11/17-13 объединены в одно производство с присвоением номера дела №02-11/14-13.

Ответчиком по делу является Администрация муниципального образования

«Звениговский муниципальный район» действует на основании Положения, утвержденного решением десятой сессии пятого созыва Собрания депутатов муниципального образования "Звениговский муниципальный район" от 18.08.2010 №97 (далее – Положение).

Администрация муниципального образования "Звениговский муниципальный район" (далее - Администрация района) является органом местного самоуправления, осуществляющим исполнительно-распорядительные функции, наделенным Уставом муниципального образования "Звениговский муниципальный район" полномочиями по решению вопросов местного значения и полномочиями для осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Республики Марий Эл.

Согласно подпункту 2 пункта 2.1 Положения Администрация района осуществляет владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности муниципального района.

В собственности муниципального образования помимо прочего находится нежилое помещение площадью 289,8 кв.м., расположенное по адресу ул. Ленина, д.46, г. Звенигово.

Решением сорок восьмой сессии четвертого созыва Собрания депутатов муниципального образования «Звениговский муниципальный район» от 25.03.2009 №533 утверждено Положение о порядке учета и предоставления в аренду объектов нежилого фонда МО «Звениговский муниципальный район» (далее – Положение).

Данное Положение определяет основные принципы, порядок, правила учета и передачи в аренду нежилого фонда муниципальной собственности муниципального образования «Звениговский муниципальный район».

В соответствии с пунктом 2.1 Положения арендодателем объектов нежилого фонда муниципальной собственности является Администрация муниципального образования «Звениговский муниципальный район».

Пунктом 5.1. Положения установлено, что контроль за использованием переданных в аренду объектов нежилого фонда муниципальной собственности в соответствии с целями, под которые они были предоставлены, осуществляет Администрация муниципального образования «Звениговский муниципальный район».

Согласно пункта 5.3 Положения в случае несоблюдения арендатором условий договора и действующего законодательства, Администрация муниципального образования «Звениговский муниципальный район» принимает все предусмотренные законодательством меры воздействия на недобросовестных арендаторов, включая обращение в суд и принудительное выселение.

1) Между Администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» и индивидуальным предпринимателем Керимовым Ф.В. был заключен договор аренды муниципального имущества от 01.07.2010 №9 (далее – договор №9). Срок действия договора установлен с 01.07.2010г. по 30.06.2015 включительно.

Согласно пункта 1 данного договора Администрация муниципального

образования «Звениговский муниципальный район» (арендодатель) передает, а индивидуальный предприниматель Керимов Ф.В. (арендатор) принимает во временное владение и пользование за плату помещения – в здании, расположенном по адресу: РМЭ, г. Звенигово, ул. Ленина, д.46 общей площадью 73,4 кв.м.

Пунктом 2 главы III договора «Обязанности сторон» договора №6 установлено, что арендатор обязан не сдавать помещение (здание) как в целом, так и частично в субаренду.

Между тем, в занимаемом индивидуальным предпринимателем Керимовым Ф.В. помещении осуществляет деятельность ООО «Керимов» (дата присвоения ОГРН 18.04.2006).

Согласно пункту 2.3 статьи 2 Устава ООО «Керимов», утвержденного учредителем 10 апреля 2006 года, основной целью создания общества является расширение рынка товаров и услуг, торговой деятельности для извлечения прибыли. Предметом деятельности общества является, в том числе розничная торговля алкогольными и другими напитками.

Осуществление ООО «Керимов» деятельности по указанному адресу подтверждается актом проверки Инспекции Марийского УФАС России, № 85 от 02.11.2012г, а также материалами, полученными по запросу Марийского УФАС России от Минэкономразвития Республики Марий Эл (вх. 3674).

Так, 29.06.2006 ООО «Керимов» обратилось с заявлением в Министерство экономического развития, промышленности и торговли Республики Марий Эл о выдаче лицензии на право розничной продажи алкогольной продукции в том числе в магазине по улице Ленина, 46, г. Звенигово.

Для получения указанной лицензии обществом представлены, помимо прочего, следующие документы:

заключение Управления государственного пожарного надзора от 28 июня 2006 года №32 о соблюдении на объектах соискателя лицензии требований пожарной безопасности, согласно которому Управление Государственного пожарного надзора ГУ МЧС России по Республике Марий Эл приняло решение о возможности реализации алкогольной продукции на объекте по адресу Ленина, д.46, г. Звенигово, Республика Марий Эл;

постановление главы администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район» от 21.06.2006 года №266, согласно которому магазин, принадлежащий ООО «Керимов», расположенные по адресу г. Звенигово, ул. Ленина, д.46 «Волна» удовлетворяет требованиям для розничной продажи алкогольной продукции.

06.07.2006 Министерством экономического развития, промышленности и торговли Республики Марий Эл ООО «Керимов» выдана лицензия серии МТр-11 №000526 на право розничной продажи алкогольной продукции, в том числе в магазине по улице Ленина, д. 46, г. Звенигово, Республика Марий Эл.

20.06.2011 ООО «Керимов» обратилось с заявлением о продлении срока действия лицензии на розничную продажу алкогольной продукции в магазине по ул. Ленина, д. 46, г. Звенигово.

Приказом Министерства экономического развития и торговли Республики Марий Эл срок действия лицензии продлен от 23.06.2011 №314 до 06.07.2016,

что подтверждается лицензией серии МЭ-12 №000432 от 21.06.11.

Таким образом, материалами дела подтверждается, что обществом с ограниченной ответственностью «Керимов» осуществлялась розничная торговля в магазине по ул. Ленина 46, г. Звенигово, арендуемом ИП Керимовым Ф.В.

Из письменных пояснений ответчика следует, что осуществление деятельности ООО «Керимов» в нежилом помещении, арендуемом ИП Керимовым Ф.В. обосновано тем, что Керимов Ф.В. является одновременно единственным учредителем и директором ООО «Керимов».

Данные доводы не могут быть приняты Комиссией Марийского УФАС России, так как в случае надлежащего контроля администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район», орган местного самоуправления должен был предпринять действия, направленные на соблюдение условий договора №9, заключенного с ИП Керимовым Ф.В. и недопущение использования муниципального имущества третьими лицами.

Администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» договоры аренды, иные договоры, предусматривающие переход прав владения, пользования в отношении муниципального имущества, с ООО «Керимов» заключены не были.

Следовательно, бездействие администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район» привело к фактическому использованию хозяйствующим субъектом муниципального имущества в отсутствие соответствующего договора.

В силу положений статьи 19 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ (ред. от 31.12.2005) "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" для получения лицензии на осуществление одного из видов деятельности, связанных с производством этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и указанных в пункте 2 [статьи 18](#) настоящего Федерального закона, организацией представляются в лицензирующий орган следующие документы:

- 1) [заявление](#) о выдаче лицензии с указанием полного и (или) сокращенного наименования и организационно-правовой формы юридического лица (организации), места его нахождения, мест нахождения его обособленных подразделений, осуществляющих лицензируемые виды деятельности, наименования банка и номера расчетного счета в банке, лицензируемого вида деятельности, который организация намерена осуществлять, вида продукции (в соответствии с [пунктами 3](#) и [4 статьи 18](#) настоящего Федерального закона), срока, на который испрашивается лицензия;
- 2) копии учредительных документов и копия документа о государственной регистрации организации - юридического лица (с предъявлением оригиналов в случае, если копии документов не заверены нотариусом);
- 3) копия документа о постановке организации на учет в налоговом органе;
- 4) копия документа об уплате государственной пошлины за предоставление лицензии;
- 5) [справка](#) налогового органа об отсутствии у организации задолженности

по уплате налогов, сборов, пеней и штрафов за нарушение [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА](#) Российской Федерации о налогах и сборах;

6) заключения специально уполномоченных государственных органов о соответствии производственных и складских помещений организации санитарно-эпидемиологическим, противопожарным, экологическим нормам и требованиям;

7) документ, подтверждающий техническую компетентность (аккредитацию) лаборатории химического и технологического контроля производства этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, или копия договора с такой лабораторией на проведение указанного контроля;

8) копии сертификатов соответствия основного технологического оборудования;

9) документ, подтверждающий наличие у организации уставного капитала (уставного фонда) в соответствии с пунктом 9 [статьи 8](#) и [пунктами 2.1](#) и [2.2](#) статьи 11 настоящего Федерального закона.

По смыслу приведенной нормы, хозяйствующий субъект для получения лицензии на право розничной продажи алкогольной продукции должен обладать на каком-либо праве имуществом для осуществления такой деятельности.

Однако, ввиду ненадлежащего контроля администрации, ООО «Керимов», не обладая имуществом по адресу ул. Ленина 46, г. Звенигово, Республика Марий Эл, получило лицензию на право осуществления по указанному адресу розничной продажи алкогольной продукции.

2) Между Администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» и индивидуальным предпринимателем Шамсутдиновым А.И. был заключен договор аренды муниципального имущества от 01.07.2010 №6 (далее – договор №6). Срок действия договора установлен с 01.07.2010 по 30.06.2015 включительно. Согласно пункта 1 данного договора Администрация муниципального образования «Звениговский муниципальный район» (арендодатель) передает, а индивидуальный предприниматель Шамсутдинов А.И. (арендатор) принимает во временного владение и пользование за плату помещения – поз.№25 на 2 этаже в здании, расположенном по адресу: РМЭ, г.Звенигово, ул.Ленина, д.46 общей площадью 20, 5 кв.м.

Основанием для заключения договора аренды муниципального имущества является: п.4 ст. 53 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Также в главе III «Обязанности сторон» договора №6 установлено, что арендатор обязан не сдавать помещение (здание) как в целом, так и частично в субаренду.

В занимаемом индивидуальным предпринимателем Шамсутдиновым А.И. помещении осуществляет деятельность ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки» (дата присвоения ОГРН 28.04.2006).

Согласно пункту 2.4 устава, утвержденного протоколом №4/2012 общего собрания участников ООО «Центр недвижимости и оценки» от 16.10. 2012 (в новой редакции), предметом деятельности общества является деятельность

специалистов по оценке страхового риска и убытков; предоставление посреднических услуг при оценке недвижимого имущества; предоставление прочих услуг (деятельность по оценке стоимости, не относящейся к недвижимому имуществу или страхованию); деятельность в области права, бухгалтерского учета и аудита; консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления предприятием; предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом, подготовка к продаже, покупка и продажа собственного недвижимого имущества.

Осуществление деятельности ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки» по адресу: РМЭ, г. Звенигово, ул. Ленина, д.46 подтверждается размещением вывески общества на указанном здании, письмом Прокуратуры Звениговского района (вх. 3780), согласно которому фактическое место осуществления деятельности ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки»: РМЭ, г. Звенигово, ул. Ленина, д.46.

Согласно пояснениям ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки», имеющимся в материалах дела, вывеска указывающая на нахождение общества в здании дома №46 улицы Ленина не имеет юридического значения, а носит лишь рекламный характер для клиентов.

Указанные доводы Комиссия Марийского УФАС России находит несостоятельными, поскольку ссылки на то что вывеска расположенная по указанному адресу является рекламой не нашли своего подтверждения, так в силу положений статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установка рекламной конструкции возможна на основании договора, при этом заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации. Кроме того установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5 - 7](#) статьи 19 Закона о рекламе законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Документов, свидетельствующих о проведении торгов и подтверждающих выдачу ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки» разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заинтересованным лицом не представлено.

Также, исходя из содержания размещенной вывески, она служит для информирования потребителей о размещении общества в здании по ул. Ленина 46, г. Звенигово.

Администрацией муниципального образования «Звениговский муниципальный район» договоры аренды, иные договоры, предусматривающие переход прав владения, пользования в отношении муниципального имущества, с ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки» заключены не были.

Из положений статьи 17.1 Закона о защите конкуренции следует, что право пользования муниципальным имуществом у хозяйствующего субъекта может возникнуть исключительно по результатам проведения торгов, либо в случаях, являющихся исключениями в соответствии с частью 1 указанной статьи.

Однако, из обстоятельств настоящего дела следует, что хозяйствующие субъекты фактически используют имущество, находящееся в муниципальной собственности, не несут затрат, связанных с арендой нежилых помещений.

На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России полагает, что бездействие ответчика, выразившееся в ненадлежащем контроле за использованием муниципального имущества привело к фактическому использованию такого имущества третьими лицами без законных на то оснований, что ставит их в преимущественное положение перед иными хозяйствующими субъектами, так как исключает необходимость прохождения публичных процедур, связанных с арендой муниципального имущества и осуществления соответствующих затрат, что может привести к ограничению прав субъектов хозяйствующих субъектов, в том числе вновь созданных, поскольку они не могут на равных началах принять участие в предоставлении прав в отношении муниципального имущества, и, следовательно, осуществлять хозяйственную деятельность с использованием данного имущества.

Более того, это ограничило права неопределенного круга хозяйствующих субъектов на равный доступ по приобретению прав владения и пользования муниципальным имуществом с целью использования в предпринимательской деятельности.

В соответствии со статьей 15 ФЗ «О защите конкуренции», федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В пункте 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» дается определение понятию конкуренция. Конкуренция – это 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.

Под хозяйствующим субъектом понимается 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 (пункт 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

ООО «Керимов» и ООО «Центр недвижимости, Экспертизы и Оценки» являются коммерческими организациями, основной целью которых является извлечение прибыли от хозяйственной деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Конституции РФ от 12.12.1993 года, в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Согласно статье 34 Конституции РФ от 12.12.1993 года, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Таким образом, администрацией были нарушены требования статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости выдачи предписания ответчику об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации", Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ответчика - администрации муниципального образования «Звениговский муниципальный район» нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в ненадлежащем контроле за использованием муниципального имущества третьими лицами, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.
2. Выдать предписание.
3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу для возбуждения административного производства в отношении лиц, виновных в нарушении антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

## Члены Комиссии

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

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