

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №041/01/17.1-252/2019

20 сентября 2019 года
Камчатский

г. Петропавловск-

Резолютивная часть решения оглашена «17» сентября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «20» сентября 2019 года

Комиссия УФАС России по Камчатскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (далее – Комиссия):

Председатель Комиссии: Кодерле И.В. – временно исполняющая обязанности руководителя УФАС по Камчатскому краю;

Члены Комиссии:

- Муравкина Ю.А. - главный специалист - эксперт отдела правового обеспечения и рекламы УФАС по Камчатскому краю,
- Пеннер Д.В. – специалист первого разряда отдела правового обеспечения и рекламы УФАС по Камчатскому краю.

В присутствии заявителя: представитель Военной прокуратуры Петропавловск – Камчатского гарнизона – Р.А. Корчевой (удостоверение);

В присутствии ответчика по делу: представитель Федерального государственного казенного учреждения «261 Отделение морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации» - Тимошенко С.В. (доверенность от 14.05.2019, сроком по 31.12.2019),

В отсутствии заинтересованных лиц уведомлены о месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело №041/01/17.1-252/2019 в отношении Федерального государственного казенного учреждения «261 Отделение морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении Договора аренды федерального недвижимого имущества, кадастровый номер <...> -41-01/008/2010-838, инв. №0602, лит. 572, расположенное по адресу: Камчатский край, г. Петропавловск – Камчатский, ул. Лизы Чайкиной, д.6, военный городок 3 «Образцовый» с РО «Бекас», - без проведения торгов в отсутствие оснований,

УСТАНОВИЛА:

21.06.2019 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю поступило обращение Военной прокуратуры Петропавловск – Камчатского гарнизона по признакам нарушения антимонопольного законодательства по факту проведенной проверки исполнения должностными лицами ФГКУ «261 отделения морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации требований законодательства о противодействии коррупции при распоряжении федеральным имуществом и защите конкуренции.

В результате проверки и руководствуясь статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), УФАС по Камчатскому краю установило следующее.

Здание гаража с кадастровым (условным) № 41-41-01/008/2010-838, инв. №0602, литер 572, находящееся по адресу: Камчатский край, г. Петропавловск – Камчатский, ул. Лизы Чайкиной, д.6, военный городок 3 «Образцовый», (далее – здание Гараж) – на праве собственности принадлежит Российской Федерации, о чем в Едином государственном реестре прав на недвижимость имущества и сделок с ним 06.05.2010 сделала запись регистрации 41-41-01/008/2010-838 и выдано свидетельство о государственной регистрации.

В соответствии с п. 12 ст. 1 Федеральный закон от 31.05.1996 N 61-ФЗ "Об обороне" имущество Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов является

федеральной собственностью и находится у них на правах хозяйственного ведения или оперативного управления.

Указанное здание гаража с кадастровым (условным) номером 41-41-01/008/2010-838 передано Государственному учреждению «261 Отделение морской инженерной службы Войск и Сил на Северо-Востоке Российской Федерации» (в настоящее время - ФГКУ «261 отделение морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации, далее по тексту - 261 ОМИС) на праве оперативного управления, о чем в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 06.05.2010 сделана запись регистрации 41-41-01/008/2010-039 и выдано свидетельство о государственной регистрации права серии 41 АВ № 079137 на праве оперативного управления.

09.06.2017 между 261 ОМИС, ООО «Туроператор «Регионкамтур» и АО «Российский государственный центр инвестиции и учета объектов недвижимости – Федеральное бюро технической инвестиции» заключен договор №Ц-0323 от 06.09.2017 на оказание услуг по оценке имущества – здание Гаража. Согласно отчету №250/06.09.17/Ц-0323/Ю-3-Ф/0555 от 20.10.2017 рыночная стоимость права пользования на условиях, определенных в предлагаемом к пролонгации договоре аренды в отношении объекта аренды – здания Гаража составляет 24 084 руб., в месяц, не включая НДС, не включая расходы на эксплуатацию и содержание.

23.10.2017 ассоциация оценщиков «Кадастр-Оценка» выдала положительное экспертное заключение №Э17-0928-03-01 от 23.10.2017 на Отчет №250/06.09.17/Ц-0323/Ю-3-Ф/0555 от 20.10.2017.

Из указанного положительного заключения усматривается, что заказчиком экспертизы отчета являлось ООО «Туроператор «Регионкамтур».

Генеральным директором ООО «Туроператор «Регионкамтур» является Деренько Ю.А.

26.02.2019 ФГКУ «261 ОМИС» МО РФ в лице его начальника Литвинюка Р.Е., заключил без проведения торгов с некоммерческой организацией – Родовая община коренного малочисленного народа камчадалов «Бекас» в лице Деренько Ю.А. договор аренды недвижимого имущества, закрепленного за Арендодателем на праве оперативного управления №141/3/6/АИ-47.

В соответствии с п.п.1.1. и 2.1 Договора 261 ОМИС передало в аренду РО «Бекас» во временное владение и пользование сроком на 10 лет федеральное имущество – здание Гаража.

Пунктом 5.1 Договора определена сумма ежемесячной арендной платы с учетом запланированного уровня инфляции на 2019 год, которая составляет 25 120 рублей.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», действия указанного закона распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пересечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция представляет собой 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.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Исключением из нормы статьи 17.1 Закона о защите конкуренции помимо прочего является предоставление указанных прав на такое имущество социально ориентированным некоммерческим организациям при условиях осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных статей 31.1 Федерального

закона от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» 9 п.4 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 50 Гражданского кодекса Российской Федерации некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, в связи с этим действие статьи 17.1 Закона о защите конкуренции распространяется на случаи заключения данных договоров с некоммерческими организациями, осуществляющими деятельность, приносящую доход.

Согласно письма Федеральной антимонопольной службы России от 17.03.2010 №АЦ/7021 «О разъяснении по вопросам применения Федерального закона «О защите конкуренции» если одновременно с заявкой на передачу государственного имущества некоммерческой организации, подпадающей под предусмотренные частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции исключения, поданы заявки от других от хозяйствующих субъектов, претендующих на предоставление такого имущества без проведения торгов, собственнику имущества или уполномоченному им обладателю имущественного права необходимо провести торги.

Согласно статьям 31 и 31.1 Федерального закона от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон о некоммерческих организациях) органы государственной власти могут оказать поддержку социально ориентированным организациям.

В соответствии с пунктом 2.1 статьи 2 Закона о некоммерческих организациях социально ориентированными некоммерческими организациями признаются некоммерческие организации, созданные в предусмотренных настоящим Федеральным законом формах (за исключением государственных корпораций, государственных компаний, общественных объединений, являющихся политическими партиями) и осуществляющие деятельность, направленную на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также виды деятельности, предусмотренные статьей 31.1 Закона о некоммерческих организациях.

Некоммерческие организации могут создаваться в форме общественных или религиозных организаций (объединений), общин коренных малочисленных народов Российской Федерации, казачьих обществ, некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах,

предусматривающих федеральными законами (пункт 3 статьи 2 Закона о некоммерческих организациях).

Оказание имущественной поддержки социально ориентированным некоммерческим организациям осуществляется органами государственной власти путем передачи во владение и (или) в пользование таким некоммерческим организациям государственного имущества. Указанное имущество должно использоваться только по целевому назначению (пункт 6 статьи 31.1 Закона о некоммерческих организациях).

Пунктом 7 ст. 31.1 Закона о некоммерческих организациях предусмотрена возможность предоставления во владение и (или) в пользование на долгосрочной основе (в том числе по льготным ставкам аренды платы) социально ориентированным некоммерческим организациям федерального имущества, свободного от прав третьих лиц (за исключением имущественных прав некоммерческих организаций) и включенного в утвержденный перечень такого имущества.

Перечень федерального имущества 261 ОМИС, свободного от прав третьих лиц (за исключением имущественных прав некоммерческих организаций), в целях предоставления его во владение и (или) в пользование на долгосрочной основе (в том числе по льготным ставкам арендной платы) социально ориентированным некоммерческим организациям в настоящее время не утвержден, соответственно, в отношении указанного федерального имущества не могут быть применены положения п. 7 ст.31.1 Закона о некоммерческих организациях.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 31.1 Закона о некоммерческих организациях органы государственной власти и органы местного самоуправления в соответствии с установленными настоящим федеральным законом и иными федеральными законами полномочиями могут оказывать поддержку социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими в соответствии с учредительными документами следующих видов деятельности:

1. Социальное обслуживание, социальная поддержка и защита граждан;
2. Подготовка населения к предоставлению последствий стихийных бедствий, экологических, техногенных или иных катастроф, к предотвращению несчастных случаев;

3. Оказание помощи пострадавшим в результате стихийных бедствий, экологических, техногенных или иных катастроф, социальных, национальных, религиозных конфликтов, беженцам и вынужденным переселенцам;
4. Охрана окружающей среды и защита животных;
5. Охрана и в соответствии с установленными требованиями содержание объектов (в том числе зданий, сооружений) и территорий, имеющих историческое, культурное или природоохранное значение, и мест захоронений;
6. Оказание юридической помощи на безвозмездной или на льготной основе гражданам и некоммерческим организациям и правовое просвещение населения, деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина;
7. Профилактика социально опасных форм поведения граждан;
8. Благотворительная деятельность, а также деятельность в области организации и поддержки благотворительности и добровольчества (волонтерства);
9. Деятельность в области образования, просвещения, науки, культуры, искусства, здравоохранения, профилактики и охраны здоровья граждан, пропаганды здорового образа жизни, улучшения морально – психологического состояния граждан, физической культуры и спорта и содействия указанной деятельности, а также содействия духовному развитию личности;
10. формирование в обществе нетерпимости к коррупционному поведению;
11. развитие межнационального сотрудничества, сохранение и защита самобытности, культуры, языков и традиций народов Российской Федерации;
12. деятельность в сфере патриотического, в том числе военно – патриотического, воспитания граждан Российской Федерации;
13. проведение поисковой работы, направленной на выявление неизвестных воинских захоронений и непогребенных останков защитников Отечества, установление погибших и пропавших без вести при защите Отечества;
14. участие в профилактике и (или) тушении пожаров и проведении аварийно – спасательных работ;
15. социальная и культурная адаптация и интеграция мигрантов;
16. мероприятия по медицинской реабилитации и социальной реабилитации, социальной и трудовой реинтеграции лиц, осуществляющих незаконное потребление наркотических средств или психотропных веществ;
17. содействие повышению мобильности трудовых ресурсов;

18. увековечение памяти жертв политических репрессий.

Таким образом, РО «Бекас» имеет право на получение имущественной поддержки путем заключения договоров безвозмездного владения и (или) пользования государственным имуществом без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров только при условии осуществления ими деятельности, предусмотренной вышеуказанными, а именно:

направленной на решение социальных проблем, на развитие гражданского общества или для осуществления видов деятельности, поименованных в части 1 статьи 31.1 Закона о некоммерческих организациях.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности РО «Бекас» является рыболовство морское (ОКВЭД -03.11), дополнительными видами деятельности являются разведение оленей (ОКВЭД – 01.49.4), охота, отлов и отстрел диких животных, включая предоставление услуг в этих областях (ОКВЭД – 01.70), сбор и заготовка дикорастущих плодов, ягод (ОКЭВД – 02.30.12), сбор и заготовка дикорастущих орехов (ОКЭВД – 02.30.13), рыболовство пресноводное (ОКЭВД – 03.12).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора здание Гаража передано РО «Бекас» для использования в соответствии с целевым назначением, т.е. в целях размещения автомобильной техники, а не для решения социальных проблем и не для осуществления деятельности, указанной в ч. 1 ст. 31.1 Закона о некоммерческих организациях. Следовательно, данная передача рассматриваемого имущества РО «Бекас» без проведения торгов не соответствует требованиям пункта 4 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, 261 ОМИС заключила с РО «Бекас» Договор аренды на нежилое здание Гаража - без проведения торгов в отсутствие оснований, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе проверки установлено, что РО «Бекас» в рассматриваемом здании гаража не осуществляет социально ориентированные виды деятельности, перечисленные в пункте 1 статьи 31.1 Закона о некоммерческих организациях.

На основании вышеизложенного, необходимо прийти к выводу о наличии в действиях начальника 261 ОМИС Литвинюка Р.Е. признаков

нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении им с Договора аренды на нежилое здание Гаража - без проведения торгов в отсутствие оснований, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Установлено, что срок действия Договора установлен на 10 лет с 26.02.2019 по 25.02.2029. При этом, пунктом 7.8 Договора аренды предусмотрена возможность пролонгации срока договора, а именно: «По истечении срока, указанного в пункте 2.1 Договора, в случае исполнения арендатором обязательств, предусмотренных пунктом 3.2 Договора, Договор может быть перезаключен на новый срок в порядке, предусмотренном частями 9 и 10 Федерального закона от 26.07.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Однако, в силу частей 9, 10 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции преимущественное право на заключение договора аренды государственного и муниципального имущества на новый срок предоставлено арендатору только в том случае, если предшествующий договор аренды был заключен в порядке, предусмотренном частями 1 и 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, то есть по результатам проведения конкурса или аукциона.

Данная правовая позиция подтверждена Определением Верховного Суда РФ от 30.06.2017 № 305-КГ17-2739 по делу № А40-77121/2016.

Таким образом, рассматриваемый Договор не может быть продлен.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации.

Следовательно, нарушением статьи 15 Закона о защите конкуренции являются акты и действия органов власти и управления, которые привели или

могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в Постановлении от 29.11.2011 № 8799/11 и в Постановлении по делу № А66- 7056/2010 указал, что достаточным основанием для вывода о нарушении антимонопольного законодательства является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Исходя из позиции Верховного Суда РФ, отраженной в Апелляционном определении от 01.11.2017 № 10-АПГ17-9, в соответствии с положениями статьи 31.1 Федерального закона «О некоммерческих организациях» обязанность государственного органа в безусловном порядке передать государственное имущество в пользование или аренду в качестве имущественной поддержки социально ориентированной некоммерческой организации, указанной нормой федерального закона не предусмотрена.

Адресная реализация государственного имущества препятствует доступу к ограниченному муниципальному ресурсу неограниченного круга лиц, что противоречит требованиям статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Выявить потенциальных участников желающих получить доступ к соответствующему муниципальному ресурсу и обеспечить равный доступ к нему для всех заинтересованных в его приобретении лиц можно посредством передачи данного имущества только на торгах.

Начальник 261 ОМИС не обращался в антимонопольный орган с заявлением о даче согласия на предоставление государственной преференции РО «Бекас» в виде передачи ему в аренду государственного имущества без торгов в порядке, предусмотренном Федеральным законом № 135-ФЗ.

Приказов (указаний) директора Департамента имущественных отношений МО РФ о передаче здания Гаража без проведения конкурсных процедур не имелось.

Более того в соответствии с указанием заместителя Департамента имущественных отношений Минобороны России от 13.03.2017 № 141/7181 руководству 261 ОМИС прямо было предписано организовать проведение мероприятий по проведению торгов на право заключения договор аренды, однако данные указания были проигнорированы, в период с марта 2017 года по настоящее время проведение торгов организовано не было.

Действия начальника 261 ОМИС Литвинюка Р.Е., выраженные в заключении с РО «Бекас» в лице Деренько Ю.А. Договора аренды здания Гаража, фактически направлены на обход Закона о защите конкуренции с противоправной целью - передачи в пользование государственного имущества конкретному лицу без проведения торгов.

Государственное недвижимое имущество имеет потенциальный спрос участников соответствующего рынка, следовательно, передача такого имущества конкретному лицу повлечет или может повлечь негативные последствия для конкуренции в виде ее недопущения, ограничения, устранения, что является достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Выявить потенциальных участников желающих получить доступ к соответствующему муниципальному ресурсу и обеспечить равный доступ к нему для всех заинтересованных в его получении лиц можно посредством проведения торгов.

Изложенные факты содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части нарушения запрета органами государственной власти осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, установлена передача в аренду указанного выше имущества без получения предварительного согласования антимонопольного органа и без проведения торгов, что является нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В результате заключения начальником 261 ОМИС Договора государственное имущество передано РО «Бекас» без проведения процедуры торгов, а именно в нарушение порядка, установленного частью 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, что

свидетельствует об ограничении конкуренции путем устранения иных хозяйствующих субъектов от возможности получения в аренду вышеуказанного муниципального имущества.

На основании вышеизложенного, в действиях Федерального государственного казенного учреждения «261 отделения морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации установлено нарушение части 1 статьи 17.1 и части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении Договора аренды федерального недвижимого имущества, кадастровый номер <...> -41-01/008/2010-838, инв. № 0602, лит. 572, расположенное по адресу: Камчатский край, г. Петропавловск-Камчатский, ул. Лизы Чайкиной, д.6, военный городок 3 «Образцовый» с РО «Бекас», - без проведения торгов в отсутствие оснований.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать в действиях Федерального государственного казенного учреждения «261 отделения морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации нарушение части 1 статьи 17.1 и части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении Договора аренды федерального недвижимого имущества, кадастровый номер <...> -41-01/008/2010-838, инв. № 0602, лит. 572, расположенное по адресу: Камчатский край, г. Петропавловск-Камчатский, ул. Лизы Чайкиной, д.6, военный городок 3 «Образцовый» с РО «Бекас», - без проведения торгов в отсутствие оснований.

2. Выдать Федеральному государственному казенному учреждению «261 Отделение морской инженерной службы» Министерства обороны Российской Федерации предписание об устранении допущенных нарушений.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Камчатского края в течение трех месяцев со дня вынесения.

Председатель Комиссии
Кодерле

И.В.

Члены Комиссии
Муравкина

Ю.А.

Пеннер

Д. В.