**РЕШЕНИЕ**

**по делу №12-01-15-17.1-03/247**

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 11 апреля 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 23 апреля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: заместитель начальника отдела контроля органов власти;

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

государственный инспектор отдела контроля органов власти;

рассмотрев дело №12-01-15-17.1-03/247 по признакам нарушения Департаментом муниципального имущества Администрации Волгограда (адрес: 400131, Волгоград, ул. Волгодонская, 16) пункта 7части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и по признакам нарушения МОУ Гимназия №11 г. Волгограда (адрес: 400137, г. Волгоград, ул. К. Симонова, 20А) пункта 3 части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 12-01-15-17.1-03/247 возбуждено Приказом УФАС по Волгоградской области от 27.03.2012 №144 в отношении Департамента муниципального имущества Администрации Волгограда и МОУ Гимназия №11 г. Волгограда в результате обнаружения признаков нарушения антимонопольного законодательства, выявленных при проведении внеплановой выездной проверки соблюдения требований Закона о защите конкуренции Администрации городского округа город-герой Волгоград, УФАС по Волгоградской области (п.5 ч.2 ст.39 Закона о защите конкуренции).

УФАС по Волгоградской области установлено, что 25 августа 2011 года между МОУ Гимназия №11 г.Волгоград и ИП А. заключен договор №4/1987-11 аренды муниципального недвижимого имущества, закреплённого на праве оперативного

управления. Согласно данному договору МОУ Гимназия №11 передаёт ИП А. в арендное пользование недвижимое имущество, расположенные по адресу: ул. им. Константина Симонова, 20 А, г.Волгоград, Волгоградской области общей площадью 62,40 кв.м., цель использования помещений – для парикмахерских услуг. Срок аренды определяется с 30.04.2011 по 28.04.2012. Ранее между Департаментом муниципального имущества Администрации Волгограда, МОУ Гимназия №11 и ИП А. заключен договор на аренду помещения (здания, строения, сооружения) нежилого муниципального фонда №4/1987 от 04.06.2008, однако из договора №4/1987-11 от 25.08.2011г. не следует, что он заключен на основании части 4 статьи 53 Закона о защите конкуренции, так как объекты данных договоров не совпадают.

Департамент муниципального имущества Администрации Волгограда дал согласие на заключение договора №4/1987-11 от 25.08.2011г. о чём в договоре стоит отметка с печатью и подписью заместителя руководителя Департамента.

Представитель Департамента муниципального имущества пояснила, что между МОУ Гимназия №11 и ИП А. подписаны изменения и дополнения №2 от 01.03.2012г. к договору №4/1987-11 от 25.08.2011 на аренду муниципального недвижимого имущества, расположенного по адресу: г. Волгоград, ул. им. К. Симонова, 20А. Согласно данным изменениям Арендодатель сдает, а Арендатор принимает в аренду недвижимое имущество: 1 этаж – 37, 40 кв.м., расположенное по адресу: г.Волгоград, ул.им. К.Симонова, 20А. В соответствии с актом приема-передачи от 01.03.2012г. помещение площадью 25.00 кв.м. возвращено ИП А. МОУ Гимназия №11 Дзержинского района Волгограда. В связи с этим, просят производство по делу прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства. В настоящее время проводятся торги.

Представитель МОУ Гимназия №11 также просит производство по делу прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

**Исследовав имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.**

В соответствии со ст. 51 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией РФ, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

В соответствии со статьей 215 Гражданского кодекса РФ, имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления и лица, указанные в статье 125 ГК РФ.

Согласно п.3 ч.1 ст. 5 Устава город-героя Волгограда (принят Постановлением Волгоградского горсовета народных депутатов от 29.05.2005 №20/362), к вопросам местного значения городского округа относятся, в том числе владение,

пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа.

Согласно п 1.1. Положения о департаменте муниципального имущества Администрации Волгограда (утверждено решением Волгоградской городской Думой от 17 декабря 2008 г. N 13/383) департамент муниципального имущества администрации Волгограда является отраслевым (функциональным) структурным подразделением администрации Волгограда, уполномоченным осуществлять от имени муниципального образования городской округ город-герой Волгоград права собственника муниципального имущества Волгограда в части и порядке, определенных в соответствии с действующим законодательством.

В силу статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В соответствии с ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. Пункт 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в частности запрещает предоставление муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции.

Департамент муниципального имущества Администрации Волгограда дал согласие на заключение договора №4/1987-11 от 25.08.2011г. о чём в договоре стоит отметка с печатью и подписью заместителя руководителя Департамента.

В соответствии с п.20 ст. 4 Закона о защите конкуренции муниципальные преференции - предоставление органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот.

Дача согласия на предоставление муниципального имущества без проведения торгов, органом, осуществляющим правомочия собственника имущества муниципального образования, конкретному хозяйствующему субъекту – ИП А., позволяет данному участнику рынка получить во владение и пользование муниципальное имущество в ином порядке, отличающимся от общего, что нарушает равенство хозяйствующих субъектов и даёт преимущества отдельному субъекту. Указанные обстоятельства свидетельствуют о предоставлении муниципальной преференции, так как соответствует квалификационным признакам данного понятия, закрепленным в пункте 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Главой 5 Закона о защите конкуренции установлен порядок предоставления муниципальной преференции, а именно с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, установленных Законом о защите конкуренции.

Следовательно, Департаменту муниципального имущества Администрации

Волгограда при согласовании МОУ Гимназия №11 заключения договора №4/1987-11 от 25.08.2011г. с ИП А. без проведения торгов, надлежало подать в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ИП А. в порядке предусмотренном статьей 20 Закона о защите конкуренции.

Частью 3 статьи 17.1 Закона о Защите конкуренции предусмотрено, что заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления муниципальным бюджетным и казенным учреждениям осуществляется по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Статья 17.1 Закона о защите конкуренции вступила в силу с 01.07.2008. Частью 4 статьи 53 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что до 1 июля 2015 года разрешается заключение на новый срок без проведения конкурсов или аукционов договоров аренды, указанных в частях 1 и 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и заключенных до 1 июля 2008 года с субъектами малого или среднего предпринимательства, за рядом исключений.

Между Департаментом муниципального имущества Администрации Волгограда, МОУ Гимназия №11 и ИП А. существует договор на аренду помещения (здания, строения, сооружения) нежилого муниципального фонда №4/1987 от 04.06.2008, однако из договора №4/1987-11 от 25.08.2011г. не следует, что он заключен на основании части 4 статьи 53 Закона о защите конкуренции, так как объекты данных договоров не совпадают. Основания применения исключений статьи 17.1 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Следовательно, МОУ Гимназия №11 действиями, выразившимися в заключении договора аренды муниципального недвижимого имущества, закреплённого на праве оперативного управления №4/1987-11 от 30.04.2011г. с ИП А. без проведения конкурса или аукциона на право заключения указанного договора нарушила пункт 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

1 марта 2012г. МОУ Гимназия №11 и ИП А. подписаны изменения и дополнения №2 к договору №4/1987-11 от 25.08.2011 на аренду муниципального недвижимого имущества, расположенного по адресу: г. Волгоград, ул. им. К. Симонова, 20А. На основании акта приема-передачи недвижимого имущества от 1 марта 2012г. ИП А. произвела передачу недвижимого имущества, расположенного по адресу: г.Волгоград, ул. К. Симонова, 20А, площадью 25.00 кв.м. МОУ Гимназия №11 Дзержинского района г.Волгограда.

Таким образом, в связи с подписанием акта приема-передачи недвижимого имущества от 1 марта 2012г., Департамент муниципального имущества администрации Волгограда и МОУ Гимназия №11 добровольно устранили нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, части 1 статьи 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения Департаментом муниципального имущества администрации Волгограда п.7 ч.1 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в согласовании заключения договора №4/1987-11 от 25.08.2011г.

2. Не выдавать Департаменту муниципального имущества администрации Волгограда для исполнения предписание в связи с устранением нарушения и его последствий.

3. Признать факт нарушения МОУ Гимназия №11 г. Волгограда п.3 ч.3 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договора №4/1987-11 от 25.08.2011г. с ИП А. без проведения конкурса или аукциона на право заключения такого договора.

4. Не выдавать МОУ Гимназия №11 г. Волгограда для исполнения предписание в связи с устранением нарушения и его последствий.