РЕШЕНИЕ

по ДЕЛУ № 07/94-19

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть объявлена 09.07.2019

Решение в полном объеме изготовлено 11.07.2019 г. Симферополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

К*** – руководитель Крымского УФАС России;

Члены Комиссии:

К*** - начальник отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России;

Д*** - главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России;

К*** - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России,

рассмотрев дело № 07/94-19 от 21.05.2019, возбужденное по признакам нарушения ч. 1 и ч. 3 ст. 17 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении Управления имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым (ОГРН ***, ИНН ***, КПП ***, 298516, Республика Крым, г. Алушта, пл. Советская, ***) (далее – Ответчик, Организатор торгов), выразившегося в установлении в проекте договора по открытому конкурсу № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, целей передачи имущества (гидротехнических сооружений (далее – ГТС)) в аренду - содержание и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции ГТС, а также их технического обслуживания, эксплуатационного контроля и текущего ремонта; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий, не соответствующих предмету торгов, что приводит к ограничению хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не возможностью применения положений Федерального закона от 21.07.1997 № 117-ФЗ «О безопасности гидротехнических сооружений» (далее – Федеральный закон

№ 117-ФЗ) к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации,

в отсутствии представителей Ответчика, уведомленного надлежащим образом, в отсутствии представителей Заинтересованного лица Межрегионального управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору по Республике Крым и г. Севастополю, уведомленного надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Крымского УФАС России (далее – Управление) при осуществлении контроля соблюдения антимонопольного законодательства в рамках полномочий, установленных ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлено следующее.

Основанием для возбуждения дела № 07/94-19 о нарушении антимонопольного законодательства явилась докладная записка главного специалиста – эксперта отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России от 21.05.2019, подготовленная по результатам рассмотрения жалобы ООО «М***» (вх. №1232/09) на действия Организатора торгов – Управления имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым при проведении открытого конкурса № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым (извещение №290319/10198509/01).

21.05.2019 Крымским УФАС России издан Приказ № 72 о возбуждении дела №07/94-19 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ч. 1 и ч. 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции, в отношении Управления имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым, в связи с установлением в проекте договора по конкурсу № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, цели передачи ГТС в аренду - содержание и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции ГТС, а также их технического обслуживания, эксплуатационного контроля и текущего ремонта; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий, что приводит к ограничению хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не применением действия положений Федерального закона № 117-ФЗ к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации.

К рассмотрению дела привлечены:

-в качестве ответчика - Управление имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым (ОГРН ***, ИНН ***, КПП ***, 298516, Республика Крым, г. Алушта, пл. Советская, ***);

-в качестве заинтересованного лица - Межрегиональное управление Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору по Республике Крым и г. Севастополю (295022, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Кечкеметская, д. ***).

В ходе рассмотрения представленных материалов были установлены следующие обстоятельства.

29.03.2019 Управлением имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым (далее - Организатор торгов) на официальном сайте www.torgi.gov.ru опубликовано извещение о проведении открытого конкурса № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым (извещение - №290319/10198509/01).

Дата начала срока подачи заявок: 30.03.2019. Дата окончания подачи заявок: 30.04.2019 в 10:00 час. Дата и время вскрытия конвертов: 30.04.2019 в 10:30 час. Дата рассмотрения заявок: 02.05.2019 в 10:00 час. Дата подведения итогов конкурса: 06.05.2019.

Предмет торгов: право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым - противооползневые и берегоукрепительные сооружения г. Алушты.

Целевое назначение: защита берега от размыва и обрушения, обеспечение использования прибрежной зоны на участках территории береговой полосы и городской набережной, в том числе благоустройство и функциональная организация пляжной территории, коммерческое использование.

Основанием для проведения торгов являлось постановление администрации города Алушты от 14.12.2018 № 2571 «О передаче имущества в аренду путем проведения торгов». Срок действия договора аренды: 10 лет.

Конкурсная документация по проведению открытого конкурса № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым утверждена и размещена на официальном сайте www.torgi.gov.ru 29.03.2019.

Представитель Организатора торгов в ходе заседания Комиссии Крымского пояснил следующее.

Согласно Приложению А «Постоянные гидротехнические сооружения» к Своду правил 5/8.13320.2012 «Гидротехнические сооружения. Основные положения. Актуализированная редакция СНиП 33-01-2003» к основным ГТС относятся: плотины,

устои и подпорные стены, входящие в состав напорного фронта, дамбы, обвалования, берегоукрепительные (внепортовые), регуляционные и оградительные сооружения.

Кроме того, в разъяснениях указано, что сведения об объекте, передаваемом в аренду, внесены в Российский Регистр ГТС за № 22235000721500 с датой внесения сведений 30.12.2014.

Согласно ст. 7 Федерального закона № 117-ФЗ сведения о ГТС вносятся в Российский регистр гидротехнических сооружений (далее - Регистр) и (или) обновляются в Регистре после утверждения федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными на проведение федерального государственного надзора в области безопасности ГТС, декларации безопасности ГТС.

Согласно ст. 3 Федерального закона № 117-ФЗ гидротехнические сооружения – это плотины, здания гидроэлектростанций, водосбросные, водоспускные и водовыпускные сооружения, туннели, каналы, насосные станции, судоходные шлюзы, судоподъемники; сооружения, предназначенные для защиты от наводнений, разрушений берегов и дна водохранилищ, рек; сооружения (дамбы), ограждающие хранилища жидких отходов промышленных и сельскохозяйственных организаций; устройства от размывов на каналах, а также другие сооружения, здания, устройства и иные объекты, предназначенные для использования водных ресурсов и предотвращения негативного воздействия вод и жидких отходов, за исключением объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, предусмотренных Федеральным законом от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».

Комиссией Крымского УФАС России при рассмотрении первого довода данной жалобы установлено, что имущество, сдаваемое в аренду - противооползневые и берегоукрепительные сооружения г. Алушты на участке от очистных сооружений до Черновских камней, расположенного по адресу: Республика Крым, город Алушта, на участке от очистных сооружений до Черновских камней, имеют статус ГТС.

При рассмотрении жалобы Комиссией Крымского УФАС России установлено, что в п. 1.2 раздела 1 проекта Договора, являющегося неотъемлемой частью конкурсной документации, указано, что имущество передается в аренду с целью содержания и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечения соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции гидротехнических сооружений, а также их техническое обслуживание, эксплуатационный контроль и текущий ремонт; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий.

Согласно судебной практике (Постановление Конституционного суда от 23.01.2007 № 1-П) при анализе положений договора следует исходить из фактических отношений, регулируемых договором, а не его названия. В соответствии с условиями предлагаемого к заключению договора осуществляется обустройство пляжной территории (п. 5.1 проекта Договора), а также проведение мероприятий по содержанию ГТС, предусмотренных Федеральным законом № 117-ФЗ.

Комиссия Крымского УФАС России считает очевидным, что основной целью

заключения договора у принимающей стороны является, прежде всего, организация пляжного отдыха для извлечения прибыли.

Противооползневое и берегоукрепительное сооружение используется исключительно в целях берегозащиты, что является фактическим улучшением земельного участка и не является самостоятельным объектом в силу функционального использования.

Согласно ст. 135 ГК РФ вещь, предназначенная для обслуживания другой главной вещи и связанная с ним общим назначением, следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

В соответствии со ст. 3 Федерального закона № 117-ФЗ территория ГТС - земельный участок и (или) акватория в границах, устанавливаемых в соответствии с земельным законодательством и водным законодательством.

Берегоукрепительные сооружения предназначены для укрепления берега от его размыва и обрушения, поэтому являются неотъемлемой частью земельного участка и должны следовать судьбе земельного участка (ст. 135 ГК РФ).

В соответствии с п. 10 ч. 5 ст. 27 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) земельные участки под ГТС ограничиваются в обороте.

Согласно п. 11 ч. 8 ст. 39.11 ЗК РФ земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности не может быть предметом аукциона, если земельный участок ограничен в обороте, за исключением случая проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка.

В совокупности анализа норм ст. 39.11 ЗК РФ следует, что ограниченные в обороте земельные участки, с находящимися на них ГТС, могут быть представлены только по результатам аукциона, а не конкурса.

Согласно ст. 652 ГК РФ по договору аренды арендатору одновременно с передачей прав владения и пользования сооружения передаются права на земельный участок, занятый такой недвижимостью. То есть в результате проведения конкурса, а не аукциона, как это предусмотрено ст. 39.11 ЗК РФ, у лица, заключившего договор аренды на часть берегоукрепительных сооружений, ГТС в рассматриваемом договоре, возникает право аренды земельного участка, ограниченного в обороте.

Согласно ст. 606 ГК РФ по договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Под владением обычно понимается фактически, и юридически обеспеченная возможность иметь у себя данное имущество, осуществлять хозяйственное господство над вещью, закрепленность вещей за индивидами и коллективами.

Наряду с владением для эксплуатации ГТС необходима реализация правомочия пользования. Пользование представляет собой фактически и юридически обеспеченную возможность извлечения из вещи полезных свойств в процессе ее личного или производственного потребления.

Толковый словарь С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой определяет термин «эксплуатация» как использование природных богатств, средств производства, транспорта, зданий (эксплуатация недр земли, эксплуатация машин). Из данного определения можно сделать вывод о том, что эксплуатация предполагает активные действия субъекта по использованию объекта эксплуатации.

Организация должна содержать ГТС на балансе, при этом иметь возможность эксплуатировать ее. Для определения возможности эксплуатации ГТС необходимо определить правомочия владения, пользования, распоряжения указанным объектом.

Кроме того, пользование ГТС предполагает строгое соблюдение эксплуатирующей организацией экологических требований, исключающих или существенно снижающих опасность для жизни, здоровья людей, имущества и окружающей среды.

Согласно ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ собственник ГТС и (или) эксплуатирующая организация обязаны в том числе:

-обеспечивать контроль (мониторинг) за показателями состояния ГТС, природных и техногенных воздействий и на основании полученных данных осуществлять оценку безопасности ГТС;

-развивать системы контроля за состоянием ГТС;

-обеспечивать проведение регулярных обследований ГТС;

-организовывать эксплуатацию ГТС в соответствии с разработанными и согласованными с федеральными органами исполнительной власти, уполномоченными на проведение федерального государственного надзора в области безопасности ГТС;

-финансировать мероприятия по эксплуатации ГТС, обеспечению его безопасности, а также работы по предотвращению и ликвидации последствий аварий ГТС;

-обеспечивать проведение аттестации работников по вопросам безопасности ГТС в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Собственник ГТС и (или) эксплуатирующая организация несет ответственность за безопасность ГТС.

Эксплуатировать ГТС может как его собственник, осуществляющий в отношении объекта все три правомочия (владение, пользование и распоряжение), так и другие титульные владельцы, которые получили рассматриваемое имущество на законных правах (праве хозяйственного ведения и оперативного управления, праве аренды и др.) и осуществляют указанную триаду правомочий в ограниченном объеме.

В соответствии с п. 1.2 проекта Договора аренды целью передачи ГТС в аренду является содержание и эксплуатация берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкция ГТС, а также их техническое обслуживание, эксплуатационный

контроль и текущий ремонт; организация пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий.

Согласно п. 5.1 проекта договора Арендатор обязуется использовать арендованное имущество в соответствии с его назначением и условиями настоящего Договора.

Таким образом, данный договор аренды имеет различный предмет, и при заключении договора аренды возникают новые правоотношения, которые должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (ч.1 ст. 422 ГК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

По мнению антимонопольного органа, действие положений Федерального закона № 117-ФЗ не применимы к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации.

Согласно акту проверки от 15.05.2019 № 58-20/05, предоставленного Заинтересованным лицом, с 07.05.2019 по 15.05.2019 Крымским управлением Ростехзнадзора проводилась внеплановая выездная проверка комплекса берегозащитных ГТС города Алушты, в том числе ГТС включенных в реестр имущества муниципальной собственности г. Алушты:

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты на участке от очистных сооружений (кадастровый номер <...> :00:000000:201) (лоты № 1,2,28,29);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты в районе пансионата «Морской берег» (кадастровый номер <...> :00:000000:191) (лоты № 3,4);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты в районе санатория «Утёс» (кадастровый номер <...> :00:000000:292) (лот № 5);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты в районе санатория Ветеран (кадастровый номер <...> :00:000000:192) (лот № 6);

-берегоукрепительного сооружения г. Алушты пионерского лагеря «Кастель» (кадастровый номер <...> :00:000000:304) (лоты № 7,8,9,10);

-берегоукрепительного сооружения г. Алушты пансионата «Береговой» (кадастровый номер <...> :00:000000:297) (лот № 8);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты в районе очистных сооружений санатория «Утес» (кадастровый номер <...> :00:000000:243) (лоты №11,12,13,14);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты базы отдыха «Нева» (кадастровый номер <...> :00:000000:214) (лоты № 15,16,17);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты турбазы «Карабах» (кадастровый номер <...> :00:000000:294) (лот № 20);

-городская набережная в Профессорском уголке между р. Чельменчи и БУС студенческого учебно-оздоровительного лагеря «Политехник-1» Национального университета «Львовская политехника» (кадастровый номер <...> :15:010109:707) (лот № 21);

-берегоукрепительного сооружения г. Алушты в районе пансионата «Рассвет» ОАО «Московский машиностроительный завод «Рассвет» (кадастровый номер <...> :00:000000:225) (лот № 22);

-берегоукрепительного сооружения г. Алушты детской здравницы-пансионата «Кипарис» (кадастровый номер <...> :00:000000:390) (лот № 23);

-берегоукрепительного сооружения пляжа Партенитского поселкового совета пгт. Партенит (кадастровый номер <...> :00:000000:521) (лот № 24);

-противооползневого и берегоукрепительного сооружения г. Алушты пансионата «Морской берег» (восточная зона) (кадастровый номер <...> :00:000000:270) (лот № 25);

-берегоукрепительного сооружения г. Алушты санатория «Карасан» (кадастровый номер <...> :00:000000:202) (лот № 26);

-берегоукрепительного сооружения г. Алушты НПО «Машиностроение» (кадастровый номер <...> :00:000000:407) (лот № 27).

В ходе проверки комплекса берегозащитных ГТС города Алушты Крымским управлением Ростехзнадзора выявлены нарушения обязательных требований или требований, установленных муниципальными правовыми актами:

-отсутствие разрешения на эксплуатацию ГТС в нарушение ст. 9,10 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие утвержденной в установленном порядке декларация безопасности комплекса ГТС в нарушение ст. 10 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие разработанного и согласованного в установленном порядке плана ликвидации аварий в нарушении ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие проектной документации мониторинга ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие обследования подводной части сооружений в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие топографической съемки пляжей и не ведение наблюдения за деформациями и динамикой пляжей в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие документов подтверждающих должную ширину надводного пляжа для выполнения основных берегозащитных функций в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие обеспечения внесения сведений о ГТС в Российский Регистр ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие разработанных критериев безопасности ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие определенной величины финансового обеспечения гражданской ответственности за вред, причиненный в результате аварии ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-эксплуатация ГТС организована не в соответствии с правилами эксплуатации ГТС, согласованными с органом исполнительной власти, уполномоченной на проведение федерального государственного надзора в области безопасности ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие уполномоченных лиц, ответственных за состояние и безопасную эксплуатацию ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие персонала по техническому надзору за ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ;

-отсутствие контроля (мониторинга) за техническим состоянием ГТС в нарушение ст. 9 Федерального закона № 117-ФЗ.

Кроме того в акте проверки от 15.05.2019 № 58-20/05 указано о наличии нарушений в отношении целостности сооружений: берегозащитное сооружение (буны, подпорная стенка, гребни бун) имеет трещины, разрушения деформационных швов; нарушена целостность гребней бун; бунные массивы и головные массивы бун имеют смещения и осадки; железобетонные элементы под солярии имеют разрушения слоя бетона с оголением арматуры; на некоторых участках между бунами отсутствует пляжеобразующий материал в межбунных отсеках; откосы бетонных спусков к пляжу имеют разрушения защитного слоя и заграждены металлоконструкциями; металлические элементы ограждений и лестниц имеют разрушения антикоррозионного покрытия с появлением следов коррозии.

Исходя из нарушений целостности ГТС, установленных в акте проверки от 15.05.2019 № 58-20/05, Организатором торгов было опубликовано извещение №290319/10198509/01 о проведении открытого конкурса № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым - противооползневые и берегоукрепительные сооружения г. Алушты, без устранения нарушений.

В ходе заседания Комиссией Крымского УФАС России было установлено, что реальный расчет затрат на эксплуатацию ГТС арендаторами, никем в полном объеме не рассчитывался.

Данный факт также может служить подтверждением ограничения конкуренции среди неограниченного круга хозяйствующих субъектов, так как приводит к уменьшению количества потенциальных участников конкурса.

Также комиссией Крымского УФАС России установлено, что в соответствии с п. 1.16 конкурсной документации участник, признанный победителем конкурса, выступает эксплуатирующей организацией и принимает на баланс недвижимое имущество (Приложение № 11 конкурсной документации), являющееся объектом открытого конкурса.

Таким образом, при признании участника победителем конкурса и подписании договора аренды данное имущество будет передано ему на баланс для осуществления пользования, содержания и эксплуатации ГТС, а также для организации пляжного отдыха.

Согласно п. 1 Приказа № 67 установленный порядок организации и проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества разработан в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества.

Согласно п. 17 Приказа № 67 участником конкурсов или аукционов может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, претендующее на заключение договора.

Из толкования норм Федеральный закон № 117-ФЗ эксплуатировать ГТС могут только государственные или муниципальные унитарные предприятия либо организации любой другой организационно-правовой формы, но не физические лица.

Согласно сведениям Крымского управления Ростехнадзора эксплуатация ГТС физическими лицами законодательством не предусмотрена (письмо № 05/1785 от 27.03.2019). В соответствии с действующим законодательством эксплуатация ГТС возложена на юридические лица и индивидуальных предпринимателей, которые должны содержать ГТС на своем балансе и при этом иметь возможность эксплуатировать его.

Таким образом, Организатор торгов, при проведении конкурса в рамках Приказа № 67, включая в конкурсную документацию требования Федерального закона № 117-ФЗ, ограничивает хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не применением действия положений Федерального закона № 117-ФЗ к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации.

Также Организатор торгов, при проведении конкурса в рамках Приказа № 67, включая в конкурсную документацию требования Федерального закона № 117-ФЗ, ограничивает возможность эксплуатации ГТС физическими лицами.

Аналогичные доводы в отношении Организатора торгов при проведении конкурса № 31-2019, в части нарушения Федерального закона № 117-ФЗ содержатся в письме Прокуратуры города Алушты (вх. № 3578ов от 14.06.2019).

Согласно ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации; 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений; 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке услуг по сдаче в аренду имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, установлено следующее.

Временной интервал настоящего исследования по делу № 07/94-19 о нарушении антимонопольного законодательства: с 29.03.2019 (дата размещения извещения на сайте) по 06.05.2019 (дата подведения итогов конкурса).

Границами товарного рынка установлена: услуга по сдаче в аренду имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым.

Географическими границами рынка определены границы муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым.

Предметом торгов является право заключения договора аренды имущества, находящегося в казне муниципального образования.

Состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в торгах по 29 лотам открытого конкурса № 31-2019: ООО «В***», ООО «Н***», ИП К***, ООО «К***», ООО «Л***», ООО «С***», ООО «Ива Мария», ООО «Р***», ООО «С***», ИП С***, ООО «Д***», ООО «Д***», ИП Г***, ИП К***, ООО «И***», Потребительский кооператив «У***», ИП С***, ИП Л***, ИП Г***, ООО «К***», ООО Фирма «К***», ИП Г***, ООО «Л***», ИП Б***, ИП Н***, ООО «Т***», ООО «М***», ИП В***, ИП Д***, ООО «П***», ИП К***, ООО «К***».

Исходя из вышеуказанного, можно сделать вывод о наличии в действиях

Управления имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым признаков нарушения ч. 1 и 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении в проекте договора по конкурсу № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, целей передачи имущества (ГТС) в аренду - содержание и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции ГТС, а также их технического обслуживания, эксплуатационного контроля и текущего ремонта; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий, не соответствующих предмету торгов, что приводит к ограничению хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не возможностью применения положений Федерального закона № 117-ФЗ к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в частности, создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Частью 3 ст. 17 Закона о защите конкуренции установлено, что наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации (п. 1

ст. 4 Закон о защите конкуренции).

Действия Управления имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым в части установления в проекте договора, являющимся неотъемлемой частью конкурсной документации, целей передачи имущества (ГТС) в аренду - содержание и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции ГТС, а также их технического обслуживания, эксплуатационного контроля и текущего ремонта; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий, не соответствующих предмету торгов, что приводит к ограничению хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не возможностью применения положений Федерального закона № 117-ФЗ к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации.

Таким образом, Комиссия Крымского УФАС России приходит к выводам о нарушении Управлением имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым (ОГРН ***, ИНН ***, КПП ***, 298516, Республика Крым, г. Алушта, пл. Советская, ***) ч. 1 и ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с установлением в проекте договора по конкурсу № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым (извещение - № 290319/10198509/01), целей передачи имущества (ГТС) в аренду - содержание и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции ГТС, а также их технического обслуживания, эксплуатационного контроля и текущего ремонта; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий, не соответствующих предмету торгов, что приводит к ограничению хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не возможностью применения положений Федерального закона № 117-ФЗ к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Комиссией Крымского УФАС России при рассмотрении дела установлено, что по конкурсу № 31-2019 из 29 лотов решениями Крымского УФАС России в рамках дел по рассмотрению жалоб в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции были отменены торги по 10 (десяти) лотам, по оставшимся лотам конкурса № 31-2019 – заключены договоры аренды, торги были несостоявшимися по причине отсутствия заявок. В связи с чем возможность выдачи предписания Комиссией Крымского УФАС России не рассматривалась в виду отсутствия основания.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1.Признать в действиях Управления имущественных отношений Администрации города Алушты Республики Крым (ОГРН ***, ИНН ***, КПП ***; 298516, Республика Крым, г. Алушта, пл. Советская, ***) признать нарушение ч. 1 и ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении в проекте договора по конкурсу № 31-2019 на право заключения договора аренды имущества муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым, находящегося в казне муниципального образования городской округ Алушта Республики Крым (извещение - № 290319/10198509/01), целей передачи имущества (ГТС) в аренду - содержание и эксплуатации берегоукрепительного сооружения; обеспечение соблюдения обязательных требований при эксплуатации, реконструкции ГТС, а также их технического обслуживания, эксплуатационного контроля и текущего ремонта; организацию пляжного отдыха и осуществление мероприятий по благоустройству пляжных территорий, не соответствующих предмету торгов, что приводит к ограничению хозяйствующих субъектов в участии в открытом конкурсе в связи с не возможностью применения положений Федерального закона № 117-ФЗ к данным торгам, так как предметом торгов по конкурсу является право на заключение договора аренды в соответствии с Приказом № 67, а не право на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию ГТС и не выбор эксплуатирующей организации, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2.Предписание не выдавать.

3.Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.