

## РЕШЕНИЕ

по делу №05-06-9/2016

резюлютивная часть решения оглашена «12» июля 2016 года

решение в полном объеме изготовлено «12» июля 2016 года

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии:

<---->;

Члены комиссии:

<---->;

<---->,

рассмотрев дело №05-06-9/2016 по признакам нарушения Управлением Министерства юстиции Российской Федерации по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (ул. Крупской, д.23А, г. Ханты-Мансийск, 628011) части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключение договора №б/н безвозмездного пользования имуществом, составляющим имущество государственной казны Российской Федерации от 20.02.2016г. с ООО «АлиКо» без проведения торгов и без согласия антимонопольного органа,

в отсутствие на заседании представителя заявителя от Прокуратуры Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела;

в присутствии на заседании представителя ответчика по делу от Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре <---->, действующего на основании Положения об управлении;

в присутствии на заседании представителя заинтересованного лица по делу ООО «АлиКо» <---->, действующего на основании Устава;

в отсутствие на заседании представителя заинтересованного лица по делу от

Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре поступило заявление и материалы из Прокуратуры Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, содержащие сведения о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Управление юстиции) при заключении договора безвозмездного пользования от 20.02.2016г. с Обществом с ограниченной ответственностью «АлиКо» (далее - ООО «АлиКо») в отношении федерального имущества, находящегося в оперативном управлении.

По результатам рассмотрения заявления и материалов, Ханты-Мансийским УФАС России, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, принято решение о возбуждении дела №05-06-9/2016 по признакам нарушения Управлением юстиции части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, что подтверждается Приказом о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 08.06.2016 №52.

Определением о назначении дела к рассмотрению (исх.№05-06/ТВ-3183 от 08.06.2016г.), рассмотрение дела назначено на 27.06.2016г., у лиц, участвующих в деле запрошены необходимые документы (информация).

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх. №05-06/ТВ-3562 от 30.06.2016г.), в соответствии с которым рассмотрение дела назначено на 12.07.2016. Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц, участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№ 05-06/ТВ-3563 от 30.06.2016г.).

В соответствии с Приказом Ханты-Мансийского УФАС России от 12.07.2016г. № 64 в состав Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России внесены изменения.

Рассмотрев в совокупности материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

На основании Распоряжения Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Ханты-Мансийском автономном округе-Югре (далее – ТУ Росимущества в ХМАО-Югре) от 15.07.2013г. №446-р, Управлению юстиции передано в оперативное управление федеральное имущество – административное здание, общей площадью 547,7 кв.м., расположенное по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Крупской, д.23а. Имущество передано по акту передачи №124 от 15.07.2013г.

20.02.2016г., между Управлением юстиции и ООО «АлиКо» заключен договор №6/н безвозмездного пользования имуществом, составляющим имущество государственной казны Российской Федерации от 20.02.2016г. (далее – договор).

Согласно предмету договора ООО «АлиКо» передается во временное владение и пользование недвижимое имущество, расположенное по адресу: ул.Крупской, д.23а, г.Ханты-Мансийск, для использования установленных Уставом организации целей. Площадь передаваемого имущества составила 65,3 кв.м., договор заключен на срок до 31.12.2016г., имущество передано по акту приема-передачи от 20.02.2016г.

25.05.2016г., между Управлением юстиции и ООО «АлиКо» подписано соглашение о расторжении указанного договора.

Согласно полученным объяснениям представителя Управления юстиции в ходе рассмотрения дела, согласие собственника федерального имущества (ТУ Росимущества в ХМАО-Югре) на передачу вышеуказанного имущества ООО «АлиКо» в порядке части 1 статьи 296 ГК РФ получено не было. Данный факт также подтвержден письмом ТУ Росимущества в ХМАО-Югре от 20.06.2016г. №ТУ86/2251.

В качестве основания заключения договора и передачи федерального имущества в пользование ООО «АлиКо», Управление юстиции указало на то, что общество осуществляет услуги по содержанию и техническому обслуживанию имущества Управления в рамках государственного контракта. На вопрос Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России о том предусматривает ли государственный контракт предоставление прав на передачу федерального имущества в пользование, представитель Управления юстиции пояснил, что таких условий контракт не содержит.

В своих письменных объяснениях от 22.06.2016г. вх.№02-3877 ООО «АлиКо» указало, что вышеуказанное помещение было передано для хранения инвентаря, расходных материалов, спецодежды и т.д., необходимых для выполнения работ и оказания услуг на объекте в рамках государственного контракта на оказание услуг по техническому обслуживанию здания.

Вместе с тем, согласно имеющимся в деле объяснениям ООО «АлиКо» от 23.05.2016г., полученным старшим прокурором отдела по надзору за исполнением законодательства о противодействии коррупции прокуратуры округа в ходе проверки Управления юстиции, в феврале 2016 года после аварии и затопления административного здания, принадлежащего Управлению юстиции на праве оперативного управления, общество обратилось в адрес начальника Управления о выделении помещения в указанном здании. Из объяснений следует, что обществом своими силами был сделан косметический ремонт в помещении, площадью 65,3 кв.м., в помещении были расположены офисная мебель и оргтехника для осуществления работы сотрудников общества. Также из объяснений следует, что общество не обладает своими и арендованными помещениями для размещения офиса и сотрудников общества.

Согласно письменным объяснениям начальника Управления юстиции от 23.05.2016г., полученным также сотрудниками прокуратуры округа в ходе проверки, указанное выше помещение было передано ООО «АлиКо» с целью размещения офиса и сотрудников общества.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что предоставленное федеральное имущество ООО «АлиКо» по договору, фактически использовалось обществом для ведения основной хозяйственной деятельности.

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, за исключением предусмотренных данной статьей случаев.

Пунктом 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды и иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

Таким образом, заключение договоров в отношении любого государственного или муниципального имущества, которое закреплено на праве оперативного управления за государственными или муниципальными бюджетными учреждениями, государственными органами может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров согласно [части 3 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1, 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

В целях реализации указанных положений Федеральной антимонопольной службой издан Приказ от 10.02.2010 № 67 (далее – Приказ ФАС России №67) об утверждении Правил 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.

Таким образом, в силу статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, передача прав владения или пользования в отношении государственного или муниципального имущества осуществляется исключительно по торгам, за исключением случаев прямо указанных в данной статье.

Пунктом 9 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что договоры аренды, договоры безвозмездного пользования, договоры доверительного управления имуществом, иные договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, могут быть заключены только по результатам

проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество в порядке, предусмотренном главой 5 настоящего Закона, устанавливающей основания и условия предоставления государственных или муниципальных преференций.

В силу пункта 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции под государственными или муниципальными преференциями понимается предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Преференции могут быть предоставлены исключительно в целях, поименованных в части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа (за исключением случаев, перечисленных в части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции), с соблюдением процедуры, регламентированной статьей 20 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что Управлением юстиции не были совершены действия, направленные на проведение торгов в порядке, предусмотренном Приказом ФАС России №67, а также не были совершены действия по направлению заявления в адрес антимонопольного органа о получении согласия на предоставление государственной преференции ООО «АлиКо» в порядке, предусмотренном главой 5 Закона о защите конкуренции.

Передача государственного или муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов (конкурса, аукциона) создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенному кругу лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении государственного или муниципального имущества.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации изложенной в Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10 в тех случаях, когда требуется проведение конкурса, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, 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 право ведения деятельности на нем.

Следовательно, передав федеральное имущество без проведения торгов и без согласия антимонопольного органа, Управление юстиции предоставило ООО «АлиКо» преимущественные условия в получении указанного имущества, тем самым ограничив доступ другим хозяйствующим субъектам, заинтересованным в получении такого имущества.

Таким образом, действия Управления юстиции, выразившиеся в заключение договора с ООО «АлиКо» без проведения торгов, а также без согласия антимонопольного о предоставлении государственной преференции нарушают требования части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

12.07.2016г., на заседании Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России, представителем Управления юстиции заявлено письменное ходатайство о прекращении дела в связи с малозначительностью. В обоснование заявленного ходатайства Управлением юстиции указано, что подвальное помещение передавалось ООО «АлиКо» как бытовое для размещения рабочих и хозяйственного инвентаря для обслуживания здания, в рамках заключенного государственного контракта. При этом указывает, что использовать данное помещение как офис невозможно т.к. подвал находится в аварийном состоянии. Управление юстиции указывает, также, что в его адрес не поступали обращения с целью оказания услуг по содержанию здания от других организаций, занимающихся аналогичными видами деятельности, в связи с чем каких-либо преимуществ перед другими хозяйствующими субъектами ООО «АлиКо» при использовании частью подвального помещения не получило.

Рассмотрев указанное ходатайство, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает его неподлежащим удовлетворению в виду нижеследующего.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

- 1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;
- 2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Вместе с тем как указывалось выше, заключение об обстоятельствах дела было направлено в адрес лиц, участвующих в деле для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

Однако доводы, изложенные в ходатайстве Управления юстиции, не опровергают выводы Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России, указанные в заключении об обстоятельствах дела, а лишь дополняют ранее приведенные доводы Управлением.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

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 Ханты-Мансийского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Управления Министерства юстиции Российской Федерации по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре, выразившихся в заключение договора №б/н безвозмездного пользования имуществом, составляющим имущество государственной казны Российской Федерации от 20.02.2016г. с ООО «АлиКо» без проведения торгов и без согласия антимонопольного органа нарушение части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с расторжением договорных отношений по договору №б/н безвозмездного пользования имуществом, составляющим имущество государственной казны Российской Федерации от 20.02.2016г. между Управлением Министерства юстиции Российской Федерации по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре и ООО «АлиКо».

3. Передать уполномоченному должностному лицу Ханты-Мансийского УФАС России материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<---->

Члены Комиссии:

<---->

<---->

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