РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 14 августа 2013 г. г. Новосибирск

Решение в полном объёме изготовлено 19 августа 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т. В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Михеева Ю. А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело № 35, возбужденное 01.07.2013 г. по признакам нарушения Советом депутатов города Бердска Новосибирской области (ул. М.Горького, д.9, г. Бердск, Новосибирская область, 633010) части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие:

ответчика – Советом депутатов города Бердска (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие ответчика вх. № 1071 от 09.08.2013 г.).

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Новосибирского УФАС России № 90 от 08.04.2013г. была проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства Советом депутатов города Бердска Новосибирской области (акт № 05-02 от 07.06.2013г.).

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 39, части 12 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам проведенной проверки в отношении Совета депутатов города Бердска Новосибирской области возбуждено дело № 35 (приказ № 167 от 01.07.2013 г.) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В объяснениях по делу Совет депутатов Бердска Новосибирской области сообщил следующее.

1. Администрацией города Бердска разрабатывается проект решения Совета депутатов города Бердска об отмене методики определения размера арендной платы при сдаче в аренду (субаренду) нежилых помещений, являющейся Приложением № 2 к Положению о порядке предоставления в аренду муниципального имущества города Бердска, утвержденному решением Совета депутатов города Бердска от 30.06.2010 № 680 в связи с неиспользованием данной

методики при определении размера арендной платы.

2. Администрацией города Бердска разрабатывается проект решения Совета депутатов города Бердска о внесении изменений в Правила распространения наружной рекламы и информации в городе Бердске, утвержденные решением Совета депутатов города Бердска от 22.09.2011 № 77, а именно по вопросу исключения из Приложения 1 Правил коэффициента КЗ, который учитывает суммарное количество рекламных конструкций, установленных с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности.

3. Администрацией города Бердска разрабатывается проект решения Совета депутатов города Бердска о внесении изменений в решение Совета депутатов города Бердска от 16.04.2009 № 541 «Об утверждении основных положений по управлению и распоряжению муниципальным имуществом г.Бердска» в части определения порядка проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров доверительного управления и договоров о залоге.

Рассмотрев материалы дела и доводы лиц, участвующих в деле о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

I. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 30.06.2010 г. № 680 (в ред. решений Совета депутатов г. Бердска от 21.12.2010 № 751, от 24.02.2011 № 783) утверждена Методика определения размера арендной платы при сдаче в аренду (субаренду) нежилых помещений по объектам, прошедшим рыночную оценку (Приложение № 2 к Положению «О порядке предоставления в аренду муниципального имущества города Бердска»).

Согласно п.7.1 Положения размер арендной платы определяется в соответствии с Методикой расчета арендной платы за аренду муниципального имущества по договорам аренды и субаренды (приложение N 2). Применение Методики расчета арендной платы при заключении договоров аренды является обязательным для всех Арендодателей муниципального имущества с целью получения базовой ставки арендной платы. При проведении торгов на право заключения договора аренды размер арендной платы, определенный в соответствии с Методикой, является начальной ценой при проведении аукциона либо при проведении конкурса, при условии, что размер арендной платы является критерием конкурса.

Согласно Методике арендная плата при сдаче в аренду субаренду) нежилых помещений по объектам, прошедшим рыночную оценку, рассчитывается по следующей формуле:

$$A = Вр \times Кз \times Кд \times Кнж \times \frac{(Ам + Кр + Д)}{100} \times S,$$

где Кд – коэффициент вида деятельности.

Для организаций, основным видом деятельности которых является оптовая и

оптово-розничная торговля, установлен Кд = 3,0; для специализированных предприятий торговли Кд = 2,3.

Согласно ст.2 Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле):

1) торговая деятельность (далее также - торговля) - вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров;

2) оптовая торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием;

3) розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

В соответствии с ч.2 ст.8 Закона о торговле хозяйствующие субъекты, осуществляющие торговую деятельность, при организации торговой деятельности и ее осуществлении, самостоятельно определяют, в том числе, вид торговли (оптовая и (или) розничная торговля) и специализацию торговли (универсальная торговля и (или) специализированная торговля).

Таким образом, универсальная и специализированная торговля, оптовая и розничная торговля относятся к одному виду деятельности – торговой.

Для ночных кафе, баров, ресторанов Методикой установлен Кд = 3,0; для столовых, закусочных, буфетов Кд = 2,1.

Согласно Государственному стандарту РФ ГОСТ Р 50647-94 «Общественное питание. Термины и определения» (утв. постановлением Госстандарта РФ от 21 февраля 1994 г. № 35) предприятие общественного питания – это предприятие, предназначенное для производства кулинарной продукции, мучных кондитерских и булочных изделий, их реализации и (или) организации потребления. К предприятиям общественного питания относятся: столовые, рестораны, кафе, бары, закусочные, буфеты и др.

Таким образом, ночные кафе, бары, рестораны, столовые, закусочные и буфеты относятся к одному виду деятельности – организации общественного питания.

В соответствии с ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, установление различных коэффициентов Кд для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности, может привести к необоснованному повышению (снижению) арендной платы при заключении договоров аренды в отношении отдельных хозяйствующих субъектов.

II. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 22.09.2011 г.

№ 77 утверждены Правила распространения наружной рекламы и информации в городе Бердске. В Приложении 1 Правил установлен порядок расчета размера оплаты за установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Бердска (далее - Порядок).

Согласно Порядку размер оплаты за установку и эксплуатацию рекламной конструкции определяется по формуле:

$C = БТ \times S \times П \times K_1 \times K_2 \times K_3 \times K_4 \times K_5$,

где K_5 - коэффициент, учитывающий суммарное количество рекламных поверхностей (кв.м.) рекламных конструкций, установленных с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности:

Суммарное количество, кв. м.	Значение коэффициента K_5
не более 100	1,0
101-200	0,8
201-300	0,6
300 и более	0,4

Установление пониженного коэффициента K_5 для хозяйствующих субъектов, уже имеющих рекламные конструкции, установленные с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности, создает преимущество для таких хозяйствующих субъектов и препятствует доступу на соответствующий рынок хозяйствующим субъектам, не имеющим рекламных конструкций, установленных с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности.

В соответствии с ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, установление различных коэффициентов K_5 для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности (установку рекламных конструкций) в зависимости от количества рекламных поверхностей (кв.м.) рекламных конструкций, установленных с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности, может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

III. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 16.04.2009 г. № 541 (в ред. решений от 11.11.2010 № 722, от 19.04.2012 № 156, от 12.07.2012 № 200, от 20.09.2012 № 213) утверждены Основные положения по управлению и распоряжению муниципальным имуществом г.Бердска.

Согласно п.7.2 Основных положений передача в залог муниципального имущества, не закрепленного за муниципальными унитарными предприятиями и муниципальными учреждениями, а также акций акционерных обществ,

закрепленных в муниципальной собственности, осуществляется администрацией г.Бердска после переоценки имущества на основании решения Совета депутатов г. Бердска.

Решение о передаче муниципального имущества в доверительное управление принимает Совет депутатов г. Бердска по представлению администрации г. Бердска. Передача муниципального имущества в доверительное управление осуществляется на основании договора в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации (п.7.3 Основных положений).

В соответствии со ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «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 случаев, указанных в данной статье.

Согласно п.1 ст.346 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) залогодатель вправе, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога, пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы. В случаях, когда по условиям договора залогодержателю предоставлено право пользоваться переданным ему предметом залога, он может требовать от других лиц, в том числе и от залогодателя, устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (п.2 ст. 347 ГК РФ). Залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства в случае, если предмет залога выбыл из владения залогодателя, у которого он был оставлен, не в соответствии с условиями договора о залоге (пп.1 п.1 ст.351 ГК РФ). Таким образом, залог предполагает владение и (или) пользование заложенным имуществом. Следовательно, договор о залоге относится к иным договорам, предусматривающим переход прав владения и (или) пользования по ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, в Основных положениях не установлены основания и порядок заключения договоров доверительного управления, договоров о залоге, тем самым предоставляется право заключения таких договоров на усмотрение Совета депутатов города Бердска без проведения торгов, что нарушает порядок, установленный в ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Признать Совет депутатов города Бердска Новосибирской области

нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось:

1) в установлении в Положении «О порядке предоставления в аренду муниципального имущества города Бердска» (утв.Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 30.06.2010 г. № 680) различных коэффициентов Кд для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности, что может привести к необоснованному повышению (снижению) арендной платы при заключении договоров аренды в отношении отдельных хозяйствующих субъектов.

2) в установлении в Правилах распространения наружной рекламы и информации в городе Бердске (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 22.09.2011 г. № 77) различных коэффициентов K_5 для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности (установку рекламных конструкций) в зависимости от количества рекламных поверхностей (кв.м.) рекламных конструкций, установленных с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

3) в отсутствие в Основных положениях по управлению и распоряжению муниципальным имуществом г.Бердска (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 16.04.2009 г. № 541) оснований и порядка заключения договоров доверительного управления, договоров о залоге, тем самым предоставляется право заключения таких договоров на усмотрение Совета депутатов города Бердска без проведения торгов, что нарушает порядок, установленный в ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи Совету депутатов города Бердска Новосибирской области предписаний о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. С целью прекращения нарушения антимонопольного законодательства Совету депутатов города Бердска Новосибирской области необходимо совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно в срок до 15.10.2013 г. привести Положение «О порядке предоставления в аренду муниципального имущества города Бердска» (утв.Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 30.06.2010 г. № 680), Правила распространения наружной рекламы и информации в городе Бердске (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 22.09.2011 г. № 77), Основные положения по управлению и распоряжению муниципальным имуществом г.Бердска (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 16.04.2009 г. № 541) в соответствие с антимонопольным законодательством.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения

антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 35

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

19 августа 2013 г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т. В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Михеева Ю.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 19.08.2013 г. по делу № 35, возбужденному 01.07.2013 г., о нарушении Советом депутатов города Бердска Новосибирской области (ул. М.Горького, д.9, г. Бердск, Новосибирская область, 633010) части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Совету депутатов города Бердска Новосибирской области прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выразившегося в установлении в Положении «О порядке предоставления в аренду муниципального имущества города Бердска» (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 30.06.2010 г. № 680) различных коэффициентов Кд для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности, что может привести к необоснованному повышению (снижению) арендной платы при заключении договоров аренды в отношении отдельных хозяйствующих субъектов.

С целью исполнения настоящего предписания Совету депутатов города Бердска Новосибирской области необходимо совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно в срок до 15.10.2013 г. привести в соответствие с требованиями ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Положение «О порядке предоставления в аренду муниципального

имущества города Бердска», утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 30.06.2010 г. № 680, в части установления коэффициентов Кд для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности.

2. Об исполнении настоящего предписания Совету депутатов города Бердска Новосибирской области сообщить в Новосибирское УФАС России до 22.10.2013 г., с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 36

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

19 августа 2013 г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т. В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Михеева Ю.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 19.08.2013 г. по делу № 35, возбужденному 01.07.2013 г., о нарушении Советом депутатов города Бердска Новосибирской области (ул. М.Горького, д.9, г. Бердск, Новосибирская область, 633010) части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Совету депутатов города Бердска Новосибирской области прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выразившегося в установлении в Правилах распространения наружной рекламы и информации в городе Бердске (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 22.09.2011 г. № 77) различных коэффициентов K_5 для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности (установку рекламных конструкций) в зависимости от количества рекламных поверхностей (кв.м.) рекламных конструкций, установленных с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

С целью исполнения настоящего предписания Совету депутатов города Бердска Новосибирской области необходимо совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно в срок до 15.10.2013 г. привести в соответствие с требованиями ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Правила распространения наружной рекламы и информации в городе Бердске, утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 22.09.2011 г. № 77, в части установления коэффициентов K_5 для хозяйствующих субъектов, осуществляющих один вид деятельности.

2. Об исполнении настоящего предписания Совету депутатов города Бердска Новосибирской области сообщить в Новосибирское УФАС России до 22.10.2013 г., с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ № 37

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

19 августа 2013 г. г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т. В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е. В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Михеева Ю.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 19.08.2013 г. по делу № 35, возбужденному 01.07.2013 г., о нарушении Советом депутатов города Бердска Новосибирской области (ул. М.Горького, д.9, г. Бердск, Новосибирская область, 633010) части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Совету депутатов города Бердска Новосибирской области прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выразившегося в отсутствие в Основных положениях по управлению и распоряжению муниципальным имуществом г.Бердска (утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 16.04.2009 г. № 541) оснований и порядка заключения договоров доверительного управления, договоров о залоге, в результате чего предоставляется право заключения таких договоров на усмотрение Совета депутатов города Бердска без проведения торгов, что нарушает порядок, установленный в ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

С целью исполнения настоящего предписания Совету депутатов города Бердска Новосибирской области необходимо совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно в срок до 15.10.2013 г. привести в соответствие с требованиями ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Основные положения по управлению и распоряжению муниципальным имуществом г.Бердска, утв. Решением Совета депутатов г. Бердска Новосибирской области от 16.04.2009 г. № 541, в части отсутствия оснований и порядка заключения договоров доверительного управления, договоров о залоге.

2. Об исполнении настоящего предписания Совету депутатов города Бердска Новосибирской области сообщить в Новосибирское УФАС России до 22.10.2013 г., с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.