

## РЕШЕНИЕ

по делу №395-ФАС52-10/13

г. Нижний

Новгород

Результативная часть решения оглашена: 20 мая 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено: 03 июня 2013 г.

Комиссия Нижегородского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель  
Комиссии:

- заместитель руководителя Управления;

- начальник отдела контроля органов государственной  
власти;

- специалист-эксперт отдела контроля органов  
государственной власти,

рассмотрев дело №395-ФАС52-10/13 в отношении администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области (пл. Комсомольская, д.2, г. Чкаловск, Нижегородская обл., 606540) по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.06 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

– ведущего специалиста отдела управления муниципальным имуществом администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области (по доверенности);

– представителя ООО «Здоровье+» ( по доверенности);

- представителя ООО «Здоровье+» ( по доверенности);

### УСТАНОВИЛА:

В соответствии с приказом руководителя от 14.01.2013 № 05 Нижегородское УФАС России провело проверку деятельности администрации Чкаловского

муниципального района Нижегородской области на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

По результатам проверки выявлено следующее.

На основании Постановления администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области от 15.03.2011 № 231 «О передаче в аренду целевым назначением ООО «Здоровье+» нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Чкаловск, ул. Мира, д.1 (цокольный этаж) для размещения аптеки» в аренду ООО «Здоровье+» передано нежилое помещение общей площадью 127,80 кв.м., расположенное по адресу: Нижегородская область, г Чкаловск, ул. Мира, д.1 (цокольный этаж) в целях использования для размещения аптеки, находящееся в муниципальной собственности.

Данные помещения были переданы ООО «Здоровье+» на основании договора от 15.03.2011 №20, заключенного между администрацией Чкаловского района Нижегородской области и акта приема-передачи нежилого помещения от 15.03.2011.

Согласно пункту 1.2 договора имущество передается в аренду с целью использования для аптеки.

Конкурсной либо аукционной документации на право заключения договора аренды муниципального недвижимого имущества от 15.03.2011 администрацией Чкаловского муниципального района Нижегородской области представлено не было.

Заявление о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ООО «Здоровье+» в адрес Нижегородского УФАС России от администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области не поступало.

Таким образом, в действиях администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области содержатся признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части издания постановления о заключении договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности, без проведения торгов, а также части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в части заключения договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности, без проведения торгов.

По признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции Нижегородским УФАС России 19 апреля 2013 года в отношении администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области возбуждено дело №395-ФАС52-10/13.

Рассмотрение дела по существу состоялось 20 мая 2013 года.

В объяснениях по делу (вх. № 6900 от 20.05.2013) представитель администрации Чкаловского муниципального района пояснила следующее: при предоставлении нежилого помещения ООО «Здоровье+» на правах аренды, администрация Чкаловского района руководствовалась Перечнем значимых видов деятельности, утвержденным Постановлением Земского собрания Чкаловского района Нижегородской области от 22.01.2003 года № 15. Данное Постановление является действующим на момент рассмотрения дела.

Ответчик также пояснил, что ООО «Здоровье+» осуществляет деятельность, связанную с оборотом психотропных веществ в соответствии с Федеральным законом «О наркотических средствах и психотропных веществах» и представил лицензию №ЛО-52-06-000058 от 26.08.2010 года.

Администрация Чкаловского муниципального района пояснила, что между ООО «Здоровье+» и ГП НО «Нижегородская областная фармация» заключены договоры на оказание услуг по приему, хранению, учету и бесплатному отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, отпускаемых по рецептам врача.

**Изучив материалы дела, заслушав выступления привлеченных по делу лиц, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, комиссия приходит к следующим выводам.**

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации установлено, что в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Конституционные принципы единого рынка и поддержки конкуренции как основы построения экономической системы Российской Федерации определяют наличие в антимонопольном законодательстве механизмов, устанавливающих пределы влияния органов исполнительной власти и органов местного самоуправления РФ на условия функционирования товарных рынков.

На основании Постановления администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области от 15.03.2011 № 231 «О передаче в аренду целевым назначением ООО «Здоровье+» нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Чкаловск, ул. Мира, д.1 (цокольный этаж) для размещения аптеки» в аренду ООО «Здоровье+» передано нежилое помещение общей площадью 127,80 кв.м., расположенное по адресу: Нижегородская область, г. Чкаловск, ул. Мира, д.1 (цокольный этаж) в целях использования для размещения аптеки, находящееся в муниципальной собственности.

Кроме того, на основании вышеуказанного распоряжения между администрацией Чкаловского муниципального района Нижегородской области и ООО «Здоровье+» заключен договор аренды нежилого помещения от 15.03.2011 №20,

Согласно пункту 1.2 договора имущество передается в аренду с целью использования для аптеки.

Пунктом 6.1 договора срок договора установлен с 15.03.2011 года по 15.03.2016 года.

Актом приема-передачи от 15.03.2011 года данные помещения переданы ООО «Здоровье+».

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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, установленных данной статьей.

В соответствии с [пунктом 6 части 1 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом, может быть осуществлено без проведения торгов, в том числе при предоставлении данных прав на такое имущество медицинским учреждениям частной системы здравоохранения.

Положение о лицензировании медицинской деятельности, утвержденное Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 определяет работы, составляющие медицинскую деятельность согласно [приложению](#), которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Таким образом, передача государственного или муниципального имущества без проведения торгов возможна индивидуальным предпринимателям или организациям любой организационно-правовой формы, осуществляющим медицинскую деятельность в соответствии с вышеуказанным перечнем работ (услуг).

Вместе с тем, согласно пункту 33 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон о лекарственных средствах) фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Закона о лекарственных средствах лекарственные средства - вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К

лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты;

Пункт 35 статьи 4 Закона о лекарственных средствах определяет, что аптечная организация - организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Таким образом, аптечные учреждения не являются организациями, осуществляющими медицинскую деятельность.

С учетом вышеизложенного, передача государственного или муниципального имущества лицам, осуществляющим фармацевтическую деятельность, в том числе аптечным учреждениям, не подпадает под исключения, предусмотренные [пунктом 6 части 1 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции, и осуществляется в общем порядке, установленном [статьей 17.1](#) Закона о защите конкуренции, - по результатам торгов (конкурсов, аукционов).

Конкурсной либо аукционной документации на право заключения договора аренды муниципального недвижимого имущества от 15.03.2011 администрацией Чкаловского муниципального района Нижегородской области представлено не было.

Согласно пункту 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции – 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции муниципальная преференция предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Заявление о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ООО «Здоровье+» в адрес Нижегородского УФАС России от администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области не поступало.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещено предоставление муниципальной преференции в нарушении порядка, установленного главой 5 настоящего Федерального закона.

Таким образом, в действиях администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области содержатся признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части издания постановления о заключении договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности, без проведения торгов, а также части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в части заключения договора аренды имущества, находящегося в муниципальной собственности, без проведения торгов.

Следовательно, действия администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области являются нарушением пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части издания распоряжения от 15.03.2011 № 231 «О передаче в аренду целевым назначением ООО «Здоровье+» нежилого помещения, расположенного по адресу: г. Чкаловск, ул. Мира, д.1 (цокольный этаж) для размещения аптеки».

Довод администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области о том, что при предоставлении спорного нежилого помещения администрация руководствовалась Перечнем значимых видов деятельности не принимается Комиссией по следующим основаниям.

На момент заключения договора аренды нежилого помещения (здания) являющегося муниципальной собственностью от 15.03.2011 года №20, Федеральным [ЗАКОНОМ](#) «О внесении изменений в Федеральный закон «О концессионных соглашениях» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 30.06.2008 N 108-ФЗ введена в действие статья 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 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.

Таким образом, заключение договора аренды нежилого помещения (здания) являющегося муниципальной собственностью от 15.03.2011 года №20 должно осуществляться с учетом требований статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а именно путем проведения торгов.

Документы, подтверждающие отмену Постановления администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области от 15.03.2011 № 231 в материалы дела не представлены.

Исходя из вышеизложенного, учитывая выявленные нарушения антимонопольного законодательства по результатам рассмотрения дела №395-ФАС52-10/13, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области предписаний:

1. об отмене акта, нарушающего антимонопольное законодательство;
2. о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Согласно части 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе

рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1, 5 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать администрацию Чкаловского муниципального района Нижегородской области нарушившей пункт 7 части 1 статьи 15 и часть 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области предписание об отмене акта, нарушающего антимонопольное законодательство.
3. Выдать администрации Чкаловского муниципального района Нижегородской области предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ.

- [predpisanie 395-1.doc](#)
- [predpisanie 395-2.doc](#)