

РЕШЕНИЕ № 404/2017

Резолютивная часть решения объявлена 29.03.2018 г.

Полный текст решения изготовлен 11.04.2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю рассмотрела дело о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Земсков В.В. – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Сереженко О.И. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Симонова О.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 404/2017 от 25.09.2017 по признакам нарушения МБУ «Дворец спорта «Олимп» (35007, г. Краснодар, Краснодарский край, ул.Береговая, д.144) части 3 статьи

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей Ответчика – МБУ «Дворец спорта «Олимп» – Щ. Н.А., Т.М.Н.,

УСТАНОВИЛА:

Краснодарское УФАС России, рассмотрев материалы проверки, проведенной куратором Западного административного округа г. Краснодара, при заключении МБУ «Дворец спорта «Олимп» с ООО «Байкал» и ООО «КАССИР Краснодар» в 2017 году договоров возмездного оказания услуг, установило следующее.

Муниципальное имущество МО г. Краснодар значится 37/50 доли на помещениях, расположенные по адресу: г. Краснодар, ул. Береговая, 144. На основании приказа департамента муниципальной собственности и городских земель администрации

Краснодар от 08.04.2008 № 424, акта приема передачи от 09.04.2008 № Кпр42 переданное имущество передано Учреждению в оперативное управление, право на которое зарегистрировано в Управлении Росреестра по краю.

В 2017 году МБУ «Дворец спорта «Олимп» с ООО «Байкал» заключены договоры возмездного оказания услуг: № 05-М от 09.01.2017; № 43/1-М от 29.03.2017; № 65-М с 14.04.2017 и № 80-М от 24.05.2017, а также с ООО «КАССИР Краснодар»: № 38-М с 13.03.2017; № 48/1-М от 01.04.2017 и № 66 от 26.04.2017.

На условиях указанных договоров (п.1.1 Договоров) Заказчик (ООО «КАССИР Краснодар») обязует, а Исполнитель (МБУ «Дворец спорта «Олимп») обязуется оказывать предусмотренные настоящим договором услуги по организации мероприятий для осуществления Заказчиком деятельности сопутствующей организации спортивных, развлекательных и иных мероприятий, а именно реализации атрибутики, сувенирной продукции, билетов на мероприятия, услуг, связанных с бронированием мест на культурно-развлекательные мероприятия, а также иной сопутствующей деятельности.

Согласно пункту 2.1. Договоров, заключенных с ООО «КАССИР Краснодар», Исполнитель обязуется подготовить помещения 1 этажа (помещение кассы), необходимые для

ведения мероприятий Заказчика, а именно: обеспечить их электроснабжением, теплоснабжением, персоналом по уборке и обслуживанию, а Заказчик (п.2.2 Договора) обязуется при осуществлении деятельности, указанной в п.1.1. Договора, использовать помещения, указанные в п. 2.1. Договора.

условиям указанных договоров (п.1.1 Договоров) Сторона 1 (МБУ «Дворец спорта «Олимп»») обязуется оказать предоставление услуг по организации Стороной 2 (ООО «Байкал») общественного питания на предоставленном Стороной 1 оборудовании для третьих лиц в помещениях 1 этажа: помещениях № 119, № 121, № 122, фойе по адресу: ул. Береговая, 144.

Согласно пункту 2.1.1. Договоров, заключенных с ООО «Байкал», Сторона 1 обязуется подготовить помещения 1 этажа (помещения № 119, № 121, № 122, фойе), необходимые для ведения мероприятий Заказчика, а именно: обеспечить их кондиционированием, электроснабжением, теплоснабжением, персоналом по уборке и обслуживанию, техническим оборудованием, необходимым для оказания услуги, а Сторона 2 (п.2.2. Договоров) обязуется организовать общественное питание во время организации ведения Стороной 1 спортивных и иных мероприятий, а также ежедневное питание для работников МБУ «Дворец спорта «Олимп» и обеспечивать сохранность помещения, права доступа к которому предоставлено Стороной 1, в соответствии с техническим оборудованием и по прямому назначению (п. 2.2.6. Договора).

Указанные договоры заключались на совокупный срок более 30 календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев, а именно: договоры с ООО «Байкал» заключались 09.01.2017г. №05-М со сроком действия до 31.03.2017г., 29.03.2017г. №3/1-М со сроком действия до 30.04.2017г., 26.04.2017г. №85-М со сроком действия до 15.2017г., 24.05.2017г. №80-М со сроком действия до 30.06.2017.

Договор с ООО «КАССИР Краснодар» заключен 10.03.2017 №38-М на срок до 28.02.2020 г. Показом руководителя Краснодарского УФАС России № 310 от 25.09.2017 возбуждено дело № 404/2017 по признакам нарушения МБУ «Дворец спорта «Олимп» (35007, Краснодар, Краснодарский край, ул.Береговая, д.144) части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Судебным постановлением от 10.10.2017 рассмотрение дела назначено на 08.11.2017 в 11-00.

Судебным постановлением от 08.11.2017 рассмотрение дела №404/2018 отложено на 19.12.2017г.

Судебным постановлением от 21.12.2017г. продлены сроки рассмотрения дела №404/2017 до 17.2018г.

Судебным постановлением от 21.12.2017 рассмотрение дела №404/2018 отложено на 12.02.2018г.

Судебным постановлением от 12.02.2018 в целях выдачи заключения об обстоятельствах дела №404/2017 рассмотрение дела отложено на 29.03.2017.

При рассмотрении дела №404/2017 Комиссией Краснодарского УФАС России возобновлено следующее.

Согласно договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги ([пункт 1 статьи 779](#) Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно [пункту 1](#) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 № 66 "Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой" указано, что стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Следовательно, в лучшем случае, если предметом договора возмездного оказания услуг фактически является предоставление заинтересованному лицу возможности использовать имущество

одящееся в государственной собственности, предоставление прав владения и (или) пользования в отношении такого имущества должно осуществляться в порядке, установленном [статьей 17.1](#) Закона о защите конкуренции.

В соответствии со [статьей 17.1](#) Закона о защите конкуренции заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов, за исключением установленных в [частях 1, 3.1, 3.2](#) и [9 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции случаев.

На том же образом, если условиями договора возмездного оказания услуг предусматривается переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, то такой договор заключается в соответствии с требованиями [статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции (письмо ФАС России от 21.08.2014 г. Ц/33650/14).

Из положений вышеуказанных договоров о возмездном оказании услуг непосредственно следует, что ООО «КАССИР Краснодар» и ООО «Байкал» осуществляет пользование помещениями, расположенными по адресу: г. Краснодар, ул. Береговая, 144, для осуществления предпринимательской деятельности и производят за пользование оплату. На том же образом, анализ прав и обязанностей сторон по вышеуказанным договорам позволяет прийти к выводу о том, что МБУ «Дворец спорта «Олимп» вышеперечисленному имуществу передает в пользование ООО «Кассир Краснодар» и ООО «Байкал». Следовательно, между сторонами фактически сложились правоотношения по пользованию имуществом, что соответствует понятию договора аренды, определенному [статьей 60](#) Гражданского кодекса Российской Федерации.

Логичная правовая позиция изложена в деле № А19-15940/2014, А19-4187/2015, А19-9/2016.

В соответствии с ч.1 ст.296 Гражданского кодекса Российской Федерации учреждение является собственником имущества, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и, если иное не предусмотрено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия собственника этого имущества.

В пояснениях, представленных МБУ «Дворец спорта «Олимп» на запрос Управления ФАС в отношении собственника имущества – администрации МО г. Краснодар на предоставление помещений не требовалось, так как постановлением администрации МО г. Краснодар от 16.06.2014 № 4249 утверждены тарифы для МБУ «Дворец спорта «Олимп» на услуги, предоставляемые Учреждением, которыми оно руководствовалось при заключении с ООО «Кассир Краснодар» и ООО «Байкал» договоров возмездного оказания услуг.

Кроме того, в постановлении администрации МО г. Краснодар от 30.06.2014 № 4249 действуют утвержденные тарифы на услуги по организации общественного питания в рамках организации и проведения МБУ «Дворец спорта «Олимп» спортивных и иных мероприятий, а также организации ежедневного питания для сотрудников Учреждения, услуг по реализации билетов на мероприятия и услуг, связанных с бронированием мест на культурно-развлекательные мероприятия.

Из пояснений, представленных МБУ «Дворец спорта «Олимп» известно, что общая площадь передаваемого ООО «Кассир Краснодар» имущества составляет 4,9 кв.м (согласно договору №66-М от 26.04.2017г.), что составляет менее двадцати квадратных метров и не превышает десять процентов площади спортивного комплекса.

Следовательно, что указанный договор входит в исключение, предусмотренное п. 14 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», следовательно может быть предоставлен без проведения конкурса на право заключения такого договора.

отношении заключения договоров с ООО «Байкал» без проведения конкурсных процедур, представитель МБУ «Дворец спорта «Олимп» пояснил следующее: «Так как по договору №05-М от 09.01.2017г. продолжительность оказания услуги составила 91 час, по договору №43/1-М от 26.04.2017г. продолжительность оказания услуги составила 91 час, по договору №65-М от 26.04.2017 г. – 91 час, а по договору №80М от 24.05.2017 г. – 45,5 часов. ООО «Байкал» было предоставлено право пользования муниципальным имуществом на срок менее чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных месяцев, что входит в исключение, предусмотренное п.11 ст.17. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, все вышеперечисленные договоры являются по своей природе смешанными и содержатся в Разделе 7, где установлены сроки действия договора в днях, а именно с 09.01.2017г. №05-М со сроком действия до 31.03.2017г., от 29.03.2017г. №43/1-М со сроком действия до 30.04.2017г., от 26.04.2017г. №85-М со сроком действия до 31.05.2017г., от 24.05.2017г. №80-М со сроком действия до 30.06.2017г.

Согласно Разъяснениям ФАС от 05.06.2012г. по применению статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом, в том числе договоров аренды, может быть осуществлено без проведения конкурсов и аукционов на право заключения этих договоров при предоставлении указанных прав на такое имущество на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается).

Согласно статье 190 ГК РФ установленный законом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Согласно статье 17.1 Закона о защите конкуренции исчисление срока установлено в днях.

Таким образом, минимальным сроком предоставления прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции является один день.

Всего между МБУ «Дворец спорта «Олимп» и ООО «Байкал» заключались вышеуказанные договоры в течение 5 последовательных месяцев на срок 30 дней, а договор от 09.01.2017г. №05-М был заключен на 82 дня, без проведения конкурсных процедур.

Таким образом, в соответствии с частями 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 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, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право

лючения этих договоров.

этих случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность действующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить заказы, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Таким образом, в действиях МБУ «Дворец спорта «Олимп» установлено нарушение части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении договоров возмездного оказания услуг с ООО «Байкал»: № 05-М от 09.01.2017; № 43/1-М от 29.03.2017; № 65-М от 26.04.2017 и № 80-М от 24.05.2017 без соблюдения публичных процедур, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Ссылаясь на статью 23, часть 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 41.1, частью 1 статьи 47, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

признать в действиях МБУ «Дворец спорта «Олимп» факт нарушения части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договоров возмездного оказания услуг с ООО «Байкал»: № 05-М от 09.01.2017; № 43/1-М от 29.03.2017; № 65-М от 26.04.2017 и № 80-М от 24.05.2017 без соблюдения публичных процедур, что может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Поскольку сроки исполнения указанных договоров истекли, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

В.В. Оберемок

О.И. Тимофеев

О.А. Сафронова

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