УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

по делу № 12

Резолютивная часть оглашена 09.03.2011 г. Екатеринбург

В полном объеме изготовлено 10.03.2011

Комиссия Свердловского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе (приказ Свердловского УФАС России от 24.01.2011 № 39):

Пушкарева М.В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Смирнягина Л.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Кабаев И.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Давыдова А.Н. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев в рамках главы 9 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **(далее – Закон о защите конкуренции)** дело №12 по признакам нарушения Администрацией Нижнесергинского муниципального района по признакам нарушения статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в действиях по заключению договора аренды объектов недвижимого имущества №85 от 01.12.2010, что может привести к ограничению, устранению конкуренции на данном рынке,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 12 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено на основании приказа Свердловского УФАС России от 24.01.2011 № 39 и Определением от 24.01.2011 назначено к рассмотрению на 09.03.2011.

Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Нижнесергинского муниципального района 01.12.2010 были проведены торги в форме аукциона по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв. м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, целевое использование - организация питания учащихся в ученый и оздоровительный период, сроком на 364 дня. На участие в аукционе подали заявки 3 участника, победителем аукциона признано ООО «Эдельвейс», однако в процессе проведения аукциона выявился факт нарушения прав Индивидуального предпринимателя Ретивых О.В., т.к. согласно итогового протокола от 19.03.2010 «О результатах торгов по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, сроком на 364 дня.

По результатам торгов 09.03.2010 с победителем торгов Индивидуальным предпринимателем Ретивых О.В. заключен договор аренды объектов недвижимого имущества №13 от 19.03.2010, согласно которого, сроком аренды недвижимого имущества составил 364 дня с момента принятия арендуемого объекта. Предпосылок для досрочного расторжения договора №13 от 19.03.2010 со стороны Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Нижнесергинского муниципального района, претензий по поводу качества оказания услуг Индивидуальным предпринимателем Ретивых О.В., не возникало. В адрес Индивидуального предпринимателя Ретивых О.В. письменного уведомления о расторжении договора №13 от 19.03.2010, не поступало.

При опубликовании извещения о проведении аукциона Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Нижнесергинского муниципального района нарушены положения п. 1 ст. 33 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», согласно которой извещение о проведении аукциона опубликовываются заказчиком, уполномоченным оранном, специализированной организацией в официальном печатном издании и размещается на официальном сайте не менее чем за 20 дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе. Извещение о проведении аукциона по продаже права аренды недвижимого помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70 опубликовано в официальном печатном издании «Новое время» от 27.10.2010

При проведении аукциона конкурсной комиссией в составе двух человек, председателя Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации Нижнесергинского муниципального района Зырянова М.Ф. и Ахманаева Д.Е. ,нарушены положения п. 7 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», согласно которому, при проведении аукциона заказчик, уполномоченный орган в обязательном порядке осуществляет аудиозапись и ведет протокол проведения аукциона. Кроме того, по мнению заявителя нарушены положения п. 8 ст. 37 Федерального закона от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», согласно которому, протокол аукциона размещается на официальном сайте заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией в течение дня, следующего после дня подписания указанного протокола.

Индивидуальный предприниматель Ретивых О.В. считает, что Комитетом по управлению муниципальным имуществом Администрации Нижнесергинского муниципального района при проведении аукциона по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, целевое использование – организация питания учащихся в учебный и оздоровительный период, сроком на 364 дня нарушены права Индивидуального предпринимателя Ретивых О.В. как арендатора данного недвижимого помещения, а аукцион от 01.12.2010 проведен с нарушением Федерального закона от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».

Индивидуальный предприниматель Ретивых О.В. требует признать недействительным аукцион от 01.12.2010 по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, целевое использование – организация питания учащихся в учебный период, сроком на 364 дня.

В письменном объяснении Администрации Нижнесергинского муниципального района (вх. №01- 2770 от 04.03.2011) и ее представителем в заседании комиссии сообщено о том, что в связи с тем, что в отношении ст. 17.1 Закона о защите конкуренции органами местного самоуправления допускались разночтения, Администрацией Нижнесергинского муниципального района проводились торги по организации в муниципальных образовательных учреждениях питания. Однако, в последствии, усомнившись в обоснованности своих действий, Администрацией Нижнесергинского муниципального района обратилась за разъяснением в Свердловское УФАС России. В ответ на свое обращение Администрацией Нижнесергинского муниципального района получено Определение о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства. Согласно письма ФАС России от 11.12.2009 №А28/44532, торги по организации в муниципальных образовательных учреждениях питания необходимо проводить органом местного самоуправления, т.е. в лице Управления образования Нижнесергинского муниципального района.

Таким образом, Администрация Нижнесергинского муниципального района не отрицает факт нарушения антимонопольного законодательства при проведении аукциона от 01.12.2010 по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, целевое использование – организация питания учащихся в учебный период, сроком на 364 дня.

Оценив в соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции полученные и исследованные в порядке ст. 25, ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, заключения и пояснения экспертов и лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1 Закона о защите конкуренции, данным законом определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

Пунктом 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции установлено, что конкуренция – это соперничество

хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем рынке. Таким образом, законодателем декларируется равенство правового положения, а также условий деятельности всех хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на соответствующем товарном рынке и недопущение ограничения конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 соответствии со ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение любых договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов, за исключением установленных в частях 1 и 4 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции случаев.

Приказом Федеральной антимонопольной службой от 10.02.2010 №67 утверждены Правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества (далее – Правила проведения конкурсов или аукционов).

Под образованием в Федеральном законе от 10.07.1992 N 3266-1 "Об образовании" понимается целенаправленный процесс воспитания и обучения в интересах человека, общества, государства, сопровождающийся констатацией достижения гражданином (обучающимся) установленных государством образовательных уровней (образовательных цензов) (преамбула).

Образовательным является учреждение, осуществляющее **образовательный процесс**, то есть реализующее одну или несколько образовательных программ и (или) обеспечивающее содержание и воспитание обучающихся, воспитанников (п. 1 ст. 12 Закона об образовании).

Организация питания в образовательном учреждении возлагается на образовательные учреждения. В образовательном учреждении должно быть предусмотрено помещение для питания обучающихся, воспитанников (п. 5 ст. 51 Закона об образовании, п. 24 Постановления Правительства РФ от 19.03.2001 №196 «Об утверждении типового положения об общеобразовательном учреждении»).

Создание в образовательном учреждении необходимых условий для работы подразделений организаций общественного питания, контроль их работы в целях охраны и укрепления здоровья обучающихся, воспитанников и работников образовательного учреждения согласно пп. 19 п. 2 ст. 32 Закона об образовании также относится к компетенции образовательного учреждения. При этом ответственность за невыполнение функций, отнесенных к компетенции образовательного учреждения, несет само учреждение (пп. 1 п. 3. ст. 32 Закона об образовании), а к полномочиям органов местного самоуправления городских округов по решению вопросов местного значения в сфере образования, согласно пп. 4 п. 1 ст. 31 Закона об образовании относится только обеспечение содержания зданий и сооружений муниципальных образовательных учреждений, обустройство прилегающих к ним территорий.

К полномочиям органов государственной власти субъекта РФ в сфере образования относится обеспечение государственных гарантий прав граждан посредством выделения субвенций местным бюджетам в части финансирования расходов на оплату труда работников общеобразовательных учреждений, расходы на учебники и учебные пособия, технические средства обучения, расходные материалы и хозяйственные нужды, за исключением расходов на содержание зданий и коммунальных расходов, осуществляемых из местных бюджетов (п. 6.1 п. 1 ст. 29 Закона об образовании).

Субъектом РФ финансовое обеспечение гарантий расходов осуществляется посредством выделения субвенций местным бюджетам из областного бюджета в соответствии с нормативами, которые установлены законом (ст. 22, 22-1, 22-2 Областного закона от 16.07.1998 № 26-ОЗ «Об образовании в Свердловской области»).

Областным законом от 23.10.1995 № 28-ОЗ «О защите прав ребенка» определено, что питание для учащихся начальных классов общеобразовательных организаций предоставляется бесплатно, а для учащихся 5-11 классов общеобразовательных учреждений - обеспечивается в соответствии с нормативами, устанавливаемыми Постановлением Правительства Свердловской области от 20.06.2006 № 535-ПП «Об обеспечении питанием учащихся и воспитанников областных государственных и муниципальных образовательных учреждений, расположенных на территории Свердловской области».

Компенсация расходов производится образовательному учреждению исходя из фактического посещения учащимися указанного образовательного учреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 10 Федерального закона от 21.07.2005 «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказа) решение о способе размещения заказа принимается заказчиком в соответствии с положением Закона о размещении заказа.

Нормами Закона о размещении заказа, а именно ч. 1 ст. 10 установлены следующие способы размещения заказа:

- путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме;

- без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах.

Случаи размещения заказа у единственного поставщика определены ч. 2 ст. 55 Закона о размещении заказов. При этом возможность размещения заказа у единственного поставщика на организацию питания учащихся допускается лишь в случае заключения гражданско-правового договора на сумму, не превышающую установленного Центральным Банком Российской Федерации (далее – ЦБ РФ) предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке. С 22.07.2007 в соответствии с Указанием ЦБ РФ от 20.06.2007 №1843-У предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами составляет 100 000 рублей.

Таким образом, в случае если передача муниципального или государственного имущества в пользование хозяйствующим субъектам для организации питания обучающихся сопровождается оказанием соответствующих услуг за счет бюджетных средств (средств государственного или муниципального бюджета), распространяются положения Закона о размещении заказов, так как организация питания учащихся является как государственной, так и муниципальной нуждой и реализуется государственными или муниципальными образовательными учреждениями.

При этом, в соответствии с п. 10 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции предоставление прав в отношении государственного или муниципального имущества без проведения торгов осуществляется лицу, с которым заключен государственный или муниципальный контракт по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Законом о размещении заказов, если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта. С учетом того, что срок предоставления указанных прав на такое имущество не может превышать срок исполнения государственного или муниципального контракта.

Возможность размещения заказа на организацию питания учащихся без учета положений Закона о размещении заказов, в том числе на основании проведения торгов по продаже права аренды недвижимого имущества с целью организации питания учащихся, действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрена.

Таким образом, подмена процедуры размещения заказа на оказание услуг питания учащихся и проведение Администрацией Нижнесергинского муниципального района торгов по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, целевое использование – организация питания учащихся в учебный период, сроком на 364 дня и заключение по результатам этой процедуры договора аренды от 01.12.2010 №85, указанного имущества, повлекло за собой ограничение выбора исполнителя услуги по организации питания. Договор аренды объектов недвижимого имущества от 01.12.2010 №85 вступает в законную силу с 19.03.2011 с момента окончания действия договора аренды объектов недвижимого имущества, заключенного с Индивидуальным предпринимателем Ретивых О.В. от 19.03.2010 №13.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Администрацией Нижнесергинского муниципального района п. 2 ч. 1 ст. 15, ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в подмене процедуры по оказанию услуг питания учащихся на проведение торгов по продаже права аренды встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв.м., расположенного по адресу: Свердловская область, г. Нижние Серги, ул. Титова, 70, целевое использование – организация питания учащихся в учебный период,

сроком на 364 дня, что в свою очередь повлекло ограничение числа участников по оказанию услуг по организации питания учащихся.

2. Выдать Администрации Нижнесергинского муниципального района предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии М.В. Пушкарева

Члены комиссии: Л.В. Смирнягина

И.В. Кабаев

А.Н. Давыдова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 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

по делу № 12

10.03.2011 г. Екатеринбург

Комиссия Свердловского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе (приказ Свердловского УФАС России от 24.01.2011 № 39):

Пушкарева М.В. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Смирнягина Л.В. – начальник отдела контроля органов власти, член комиссии;

Кабаев И.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Давыдова А.Н.- специалист 1 разряда отдела контроля органов власти, член Комиссии;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 10.03.2011 по делу № 12 о нарушении Администрацией Нижнесергинского муниципального района статьи 15, статьи 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации Нижнесергинского муниципального района в срок 10 рабочих дней с момента получения предписания прекратить нарушение ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем отмены итогового протокола о результатах торгов по продаже права аренды

встроенного помещения, общей площадью 86,0 кв. м., расположенного по адресу: Свердловская область, Нижнесергинский район, г. Нижние Серги, ул. Титова, д. 70, в аренду сроком на 364 дня от 01.12.2010, протокола регистрации участников торгов от 01.12.2010, а также путем отзыва извещения о проведении аукциона тем же способом, которым оно было размещено.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить **в срок до 21.03.2011.**

Председатель Комиссии: М.В. Пушкарева

Члены Комиссии: Л.В. Смирнягина

И.В. Кабаев

А.Н. Давыдова

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 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.