

## РЕШЕНИЕ

по делу №13-01-15/17.1-03/567

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 16 декабря 2013 года

В полном объеме решение изготовлено 27 декабря 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии **Бурба В.В.** – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: **Ячменева О.И.** – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

**Тибилова Э.А.** – государственный инспектор отдела контроля органов власти;

рассмотрев дело №13-01-15/17.1-03/567 по признакам нарушения Администрацией Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области (адрес: 403993, Волгоградская область, Новоаннинский район, п. Тростянский, ул. Советская, 10) ч.1 ст.17.1 и п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

С участием: представителя Администрации Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района – Герасимовой Е.В. по доверенности (в деле), представителя НОТ «Тростянское» - Палиевой Е.М. (выписка из ЕГРЮЛ).

### УСТАНОВИЛА:

Дело №13-01-15/17.1-03/567 возбуждено Приказом УФАС по Волгоградской области от 27.11.2013 №543 в отношении администрации Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области (далее - Администрация) в результате обнаружения признаков нарушения антимонопольного законодательства в материалах, поступивших из прокуратуры Новоаннинского района Волгоградской области (п.1 ч. 2 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006).

УФАС по Волгоградской области установлено, что Администрацией Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района 7 марта 2012г. заключен договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом (далее договор) с НОТ «Тростянское». Пунктом 1 договора закреплено, что Администрация передает НОТ «Тростянское» в безвозмездное пользование муниципальное имущество – водопроводные сети и сооружения согласно

приложению №1.

Указанное имущество по акту приема-передачи от 07.03.2012 передано НОТ «Тростянское». Срок договора от 07.03.2012 установлен с 07.03.2012 по 07.02.2013.

Договор безвозмездного пользования муниципальным имуществом с НОТ «Тростянское» заключен без проведения конкурса или аукциона на право заключения указанного договора.

Кроме того, Администрацией издано Постановление от 07.03.2012 №4-п «О заключении договора на закрепление муниципального имущества на праве безвозмездного пользования за НОТ «Тростянское» (далее - Постановление №4-п). Согласно п. 1 Постановления №4-п Администрация перезаключает договор безвозмездного пользования водопроводными сетями и сооружениями, находящимися на балансе Администрации Тростянского сельского поселения с руководителем НОТ «Тростянское» и передает в безвозмездное пользование по акту приема-передачи муниципальное имущество сроком на 11 месяцев.

Представитель Администрации представил письменные пояснения по делу №13-01-15/17.1-03/567, пояснил, что договор от 07.03.2012 действовал до заключения нового договора – 01.09.2013. Постановление №4-п утратило силу в связи с изданием Постановления №24-п Администрации Тростянского сельского поселения от 01.09.2013 «О заключении договора на закрепление имущества на праве безвозмездного пользования за НОТ «Тростянское»». В настоящее время Администрацией предпринимаются все необходимые меры по передаче муниципального имущества в законном порядке. Также пояснил, что НОТ «Тростянское», используя муниципальное имущество – объекты водоснабжения, обеспечивает водой не только членов НОТ, но и граждан проживающих в поселении (собственников домовладений), индивидуальных предпринимателей и т.д.

НОТ «Тростянское» осуществляет свою деятельность с 30 мая 2005 года на основании Устава НОТ «Тростянское» (в материалах дела).

Целью деятельности НОТ «Тростянское» является обеспечение услугами водоснабжения жителей и юридических лиц сельского поселения (п. 2.1 Устава НОТ «Тростянское»).

НОТ «Тростянское» вправе заниматься предпринимательской деятельностью, соответствующей цели его создания (на основании п.2.2 Устава).

С соответствии с налоговой декларацией, сданной 12.01.2012, по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощенной системы налогообложения за 34 налоговый период 2011 отчетного года при осуществлении экономической деятельности НОТ «Тростянское» сумма полученных доходов за налоговый период составила 496447 рублей.

**Исследовав имеющиеся в деле материалы, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.**

1. Согласно [пункту 5 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

НОТ «Тростянское» является некоммерческой организацией, созданной в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 15.04.1998 №66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», Федеральным законом от 12 января 1996 года №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» в соответствии с п.1.2 его Устава.

В соответствии с п.2.1. Устава НОТ «Тростянское» целью деятельности является обеспечение услугами водоснабжения жителей и юридических лиц сельского поселения.

На основании п.2.2 Устава НОТ «Тростянское» вправе заниматься предпринимательской деятельностью, соответствующей цели его создания.

Таким образом, НОТ «Тростянское» является хозяйствующим субъектом – некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход.

В соответствии с ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» с 02.07.2008г. заключение договоров безвозмездного пользования в отношении муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением случаев, перечисленных в п.п.1-16 ч.1 ст.17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Разъяснением ФАС России по применению статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" от 05.06.2012 действие [статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции распространяется на случаи, когда стороной по договору о передаче имущества, которая получает право владения и (или) пользования государственного или муниципального имущества, выступают некоммерческие организации, осуществляющие деятельность, приносящую доход.

Таким образом, НОТ «Тростянское», являясь некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую доход, может быть стороной по договору аренды, безвозмездного пользования, доверительного управления имуществом и иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, либо по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, либо в порядке исключений, предусмотренных в части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

НОТ «Тростянское» в соответствии с п.1.2 его Устава является некоммерческой организацией, созданной в соответствии с Гражданским Кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 15.04.1998 №66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», Федеральным законом от 12 января 1996 года №7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Согласно пункту 3 статьи 1 Федерального закона от 12 января 1996 года №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» настоящий Федеральный закон не распространяется на [садоводческие, огороднические и дачные](#) некоммерческие объединения граждан.

Согласно статьи 1 Федерального закона от 15.04.1998 №66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» [садоводческое, огородническое или дачное](#) некоммерческое объединение граждан (в том числе огородническое некоммерческое товарищество) представляет собой некоммерческую организацию, учрежденную гражданами на добровольных началах для содействия ее членам в решении общих социально-хозяйственных задач ведения садоводства, огородничества и дачного хозяйства.

В порядке исключения, предусмотренного [пунктом 4 части 1 статьи 17.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» право пользования муниципальным имуществом без проведения торгов может быть предоставлено некоммерческим организациям, созданным в форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных [статьей 31.1](#) Федерального закона от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях".

Огородническое некоммерческое товарищество не относится к формам, прямо поименованным в пункте 4 части 1 статьи 17.1.

Таким образом, основания применения исключений статьи 17.1 Закона о защите конкуренции к Договору безвозмездного пользования имуществом муниципального образования от 07.03.2012 отсутствуют.

Заявление о даче согласия на предоставление НОТ «Тростянское» муниципальной преференции в адрес УФАС по Волгоградской области не поступало.

Таким образом, договор безвозмездного пользования имуществом муниципального образования от 07.03.2012 заключен между Администрацией Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области и НОТ «Тростянское» без проведения конкурса или аукциона на право заключения такого договора в нарушение требований части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

2.Администрацией издано Постановление от 07.03.2012 №4-п «О заключении договора на закрепление муниципального имущества на праве безвозмездного пользования за НОТ «Тростянское». Согласно п. 1 Постановления №4-п Администрация перезаключает договор безвозмездного пользования водопроводными сетями и сооружениями, находящимися на балансе Администрации Тростянского сельского поселения с руководителем НОТ «Тростянское» и передает в безвозмездное пользование по акту приема- передачи муниципальное имущество сроком на 11 месяцев.

В соответствии с п.20 ст. 4 Закона о защите конкуренции муниципальные преференции - предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных [объектов гражданских прав](#) либо путем предоставления имущественных льгот.

Принятие решения о передаче муниципального имущества без проведения торгов, органом местного самоуправления конкретному хозяйствующему субъекту – НОТ «Тростянское», позволяет данному участнику рынка получить во владение и пользование муниципальное имущество в ином порядке, отличающимся от общего, что нарушает равенство хозяйствующих субъектов и даёт преимущества отдельному субъекту. Указанные обстоятельства свидетельствуют о предоставлении муниципальной преференции, так как соответствует квалификационным признакам данного понятия, закрепленным в пункте 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Главой 5 Закона о защите конкуренции установлен порядок предоставления муниципальной преференции, а именно с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа, за исключением случаев, установленных Законом о защите конкуренции.

В соответствии с ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции, органам местного самоуправления запрещается осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. Пункт 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в частности запрещает предоставление муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции.

Действие Администрации Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района, выразившееся в принятии решения о заключении договора, предоставляющего муниципальную преференцию без получения согласия антимонопольного органа создаёт условия для ограничения или возможного ограничения конкуренции, так как ограничивает право хозяйствующих субъектов на приобретение муниципального имущества в безвозмездное пользование и сокращает число хозяйствующих субъектов на рынке безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

На основании изложенного, Администрация совершила действие, которое предоставляет возможность получения муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Администрации Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района, действиями, выразившимися в принятии

решения о заключении договора по передаче в безвозмездное пользование муниципального имущества (водопроводные сети и сооружения), предоставляющего муниципальную преференцию НОТ «Тростянское», в нарушение предусмотренного Главой 5 Закона о защите конкуренции порядка, нарушила п.7 ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Договор от 07.03.2012 прекратил действие в связи с заключением нового договора – 01.09.2013. Постановление №4-п утратило силу в связи с изданием Постановления №24-п Администрации Тростянского сельского поселения от 01.09.2013 «О заключении договора на закрепление имущества на праве безвозмездного пользования за НОТ «Тростянское»».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, части 1 ст. 48, части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения Администрацией Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области ч. 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договора безвозмездного пользования имуществом муниципального образования от 07.03.2012 между Администрацией Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области и НОТ «Тростянское» без проведения конкурса или аукциона.

2. Признать факт нарушения Администрацией Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области п. 7 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в издании Постановления от 07.03.2012 №4-п «О заключении договора на закрепление муниципального имущества на праве безвозмездного пользования за НОТ «Тростянское».

3. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области в связи с устранением нарушений и его последствий.

4. Обязательное для исполнения предписание Администрации Тростянского сельского поселения Новоаннинского муниципального района Волгоградской области не выдавать.