

## Решение

по делу № 05-13-01/13-15-12

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения оглашена 28 июня 2012 г.*

*В полном объеме решение изготовлено 11 июля 2012 г.*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/13-15-12 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Долгих О.М. – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Хаджиев Ф.А. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Монгуш С.Ю. – главный государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

при участии в рассмотрении дела:

законного представителя - и.о. председателя Муниципального учреждения Администрации города Туран «...» (распоряжение № 3 от 04.06.2012 г.);

в отсутствии надлежащим образом извещенных: представителя Открытого акционерного общества «...» (далее ОАО «...») (почтовое уведомление о вручении ФГУП «Почта России» от 22.06.2012 г.) и индивидуального предпринимателя «...» (далее ИП «...») (почтовое уведомление о вручении ФГУП «Почта России» от 14.06.2012 г.);

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/13-15-12, возбужденного на основании приказа от 09 июня 2012 г. № 171 о возбуждении дела № 05-13-01/13-15-12 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Муниципального учреждения Администрации города Туран (далее Администрация города Туран) «...» по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции), выразившегося в предоставлении муниципальной преференции в виде передачи в аренду муниципального недвижимого имущества на основании договора от 01.12.2011 г. № б/н ОАО «...» ИП «...» без проведения торгов или согласования с антимонопольным органом,

УСТАНОВИЛА:

На основании плана проведения проверок Тывинского УФАС России на 2012 год, и

приказа руководителя Тывинского УФАС России от 02.05.2012 г. № 107 «О проведении плановой выездной проверки юридического лица», во исполнение поручения ФАС России от 23.04.2012 года № ИА/1954-ПР, поручения Первого заместителя Председателя Правительства Российской Федерации Зубкова В.А. (пункты 2,3 раздела 1 протокола от 03.04.2012 года № 14) инспекцией в составе: Хаджиева Феликса Алексеевича — заместителя руководителя - начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти, Монгуш Саяны Юрьевны – главного государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти проведено контрольное мероприятие по проверке соблюдения Закона о защите конкуренции Администрацией города Турана.

По результатам проведенной проверки в действиях Администрации города Турана выявлены признаки нарушения пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в части предоставления муниципальной преференции ОАО «...» и ИП «...» в виде передачи муниципального недвижимого имущества без согласования с антимонопольным органом в порядке определенном главой 5 Закона о защите конкуренции в связи, с чем приказом Тывинского УФАС России от 09.06.2012 г. возбуждено дело № 05-13-01/07-15-12.

В ходе рассмотрения дела «...» заявила устное ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с очередным отпуском и.о. председателя Администрации города Турана «...»

Комиссия Тывинского УФАС России совещаясь на месте, решила в удовлетворении ходатайства отказать, так как «...» на день рассмотрения дела является законным представителем Администрации города Турана наделенным право представлять ее интересы.

В ходе рассмотрения «...» пояснила, что помещение в здании автовокзала предано ОАО «...» для реализации билетов без проведения торгов, рынок, переданный ИП «...» фактически не функционирует, имущественный комплекс рынка, состоящий из земельного участка и расположенных на нем торговых рядов по акту приема-передачи от ИП «...» Администрации города Туран не передавался.

До рассмотрения дела по существу от ОАО «...» в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения согласно которым, ОАО «...» не согласно с вменяемым в вину Администрации города Туран нарушением антимонопольного законодательства, в связи с тем что пунктом 14 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, заключение договоров аренды в отношении муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество, являющееся частью или частями помещения, здания, строения или сооружения, если общая площадь передаваемого имущества составляет не более чем двадцать квадратных метров.

Комиссия Тывинского УФАС России выслушав доводы лица участвующего в деле, рассмотрев письменные пояснения ОАО «...» и материалы дела № 05-13-01/13-15-12 приходит к следующему:

В соответствии с пунктом 1 статьи 20 Устава городского поселения «Город Туран

Пий-Хемского района Республики Тыва (далее Устав), утвержденного решением Хурала представителей городского поселения «Город Туран Пий-Хемского района Республики Тыва» от 28.10.2011 г. № 135 – Администрация города Туран является исполнительно – распорядительным органом местного самоуправления муниципального района.

Администрацией муниципального района руководит председатель администрации муниципального района на принципах единоначалия.

В ходе проведения проверки установлено и отражено в акте проверки от 01.06.2012 г. № 05-06/11-12, что Администрацией города Турана в лице и.о. председателя «...» с ОАО «...» заключен договор аренды нежилого помещения, находящегося в муниципальной собственности от 01.12.2011 г. б/н - служебное помещение, расположенное по адресу: г. Туран, ул. Дружбы, 75, общей площадью 14,1 кв.м. для продажи пассажирских билетов на межмуниципальные и межрегиональные маршруты. Договора аренды заключенные Администрацией города Туран с ОАО «...» до 01.12.2011 года в материалы проверки не представлены.

На основании распоряжения администрации г. Турана от 09.06.2010 года № 30 «О передаче в аренду муниципального имущества «Городской рынок» между администрацией города Туран в лице и.о. председателя «...» и ИП «...» заключен договор аренды нежилого имущества № 5 от 01.04.2011 года - муниципального имущества «Городской рынок», находящегося по адресу: г. Туран, ул. Ленина, 100, площадь земельного участка составляет 607,62 кв.м., торговые ряды площадью 257,9 кв.м., балансовая стоимость имущества – 74664 рубля.

В соответствии с пунктом 1 статьи 130 Конституции Российской Федерации местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владения, пользования и распоряжения муниципальной собственностью.

Статьей 132 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, а также решают иные вопросы местного значения.

Согласно статье 215 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

Правовой статус и полномочия органов местного самоуправления определены Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

В соответствии со статьей 51 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом. При этом органы местного самоуправления вправе передавать муниципальное имущество во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, органам государственной власти Российской Федерации и органам местного самоуправления иных муниципальных

образований, отчуждать, совершать иные сделки в соответствии с федеральными законами.

Таким образом, органы местного самоуправления осуществляют полномочия по решению вопросов местного значения в соответствии с нормативными правовыми актами, действующими в Российской Федерации.

Законом, ограничивающим полномочия собственника по распоряжению муниципальным имуществом, является Закон о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции установлено, что названный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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, государственных или муниципальных гарантий является государственной или муниципальной преференцией и подлежит контролю в рамках главы 5 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции муниципальная преференция предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Несоблюдение такого запрета, а равно несоблюдение целей и порядка предоставления муниципальной преференции приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Пунктом 1 части 4 статьи 19 Закона о защите конкуренции установлено, что не является государственной и муниципальной преференцией предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, проводимых в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также по результатам иных процедур, предусмотренных законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

В целях оптимального урегулирования вопросов передачи муниципального имущества Закон о защите конкуренции был дополнен статьей 17.1 (Федеральный

закон от 30.06.2008 N 108-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (принят ГД ФС РФ 06.06.2008), согласно которой 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, вне зависимости от того, закреплено ли это имущество на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными или муниципальными унитарными предприятиями, государственными или муниципальными бюджетными учреждениями (при условии, что этим имуществом могут распоряжаться только с согласия собственника) или не закреплено, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров.

Системный анализ приведенных норм права свидетельствует об установленном законодательством о конкуренции запрете органам местного самоуправления передавать муниципальное имущество отдельным хозяйствующим субъектам без осуществления публичных процедур, при соблюдении которых иные потенциальные участники рынка имеют равную возможность реализовать право на получение такого имущества.

Таким образом, заключение договоров аренды муниципального имущества, после вступления в силу Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», должно осуществляться в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции, а именно по результатам проведения торгов или по согласованию с антимонопольным органом в порядке предоставления муниципальной преференции

Решение Администрации горда Туран, о передаче муниципального имущества определенным лицам – ОАО «...» и ИП «...» без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом является административным барьером для получения в пользование муниципального имущества и развития предпринимательской деятельности другим хозяйствующим субъектам, в том числе потенциальным, претендующим на получение муниципального имущества в пользование.

Предоставление муниципального имущества ОАО «...» и ИП «...» без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом препятствует развитию конкуренции и ущемляет интересы отдельных хозяйствующих субъектов, желающих получить права на муниципальное имущество. В данном случае ограничение конкуренции рассматривается в части возможного ограничения конкуренции за получение права пользования муниципальным имуществом.

Проведение торгов способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом - объектами муниципальной собственности путем создания условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, что обеспечивает равный доступ к муниципальному имуществу всех заинтересованных лиц. Кроме того, проведение торгов обеспечит выбор наиболее эффективного пользователя имуществом.

Наряду с ОАО «...» и ИП «...» иные хозяйствующие субъекты имели бы возможность

претендовать на право заключения договора аренды на муниципальное имущество при проведении торгов, конкурируя друг с другом за право обладания ограниченным ресурсом (муниципальным имуществом).

Предоставление муниципального имущества без проведения торгов создало административный барьер со стороны Администрации города Туран для обращения за заключением договора аренды на объекты муниципальной собственности для других хозяйствующих субъектов и позволило получить необоснованные преимущества для ОАО «...» и ИП «...»

Указанные действия Администрации города Туран, выразившиеся в заключении договоров аренды муниципального имущества от 01.12.2011 г. б/н и № 5 от 01.04.2011 г., являются недопустимыми в силу положений статьи 17.1, пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции.

Действия Администрации города Туран по передаче муниципального имущества в аренду в нарушение предусмотренного Законом о защите конкуренции порядка без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом, ограничивают конкуренцию на получение права пользования муниципальным имуществом, препятствуют развитию конкуренции, и ущемляют интересы отдельных хозяйствующих субъектов, имеющих намерения получить права на муниципальное имущество, что является нарушением пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Довод ОАО «...» не принят Комиссией Тывинского УФАС России в качестве обстоятельства исключающего производство по указанному выше факту нарушения антимонопольного законодательства так как, в соответствии с пунктом 14 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции лицо, которому в соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предоставлены права владения и (или) пользования помещением, зданием, строением или сооружением, может передать такие права в отношении части или частей помещения, здания, строения или сооружения третьим лицам с согласия собственника без проведения конкурсов или аукционов. При этом общая площадь передаваемых во владение и (или) в пользование третьим лицам части или частей помещения, здания, строения или сооружения не может превышать десять процентов площади помещения, здания, строения или сооружения и составлять более чем двадцать квадратных метров.

Согласно техническому паспорту на здание автовокзала, принадлежащего Администрации города Туран и расположенного по адресу: Республика Тыва Пий-Хемский район, г. Туран, ул. Дружбы, 75, общая площадь здания составляет 114,7 кв.м., десять процентов от указанной площади помещения составляет 11,47 кв.м.

Таким образом, исключение установленное [пунктом 14 части 1 статьи 17.1](#) Закона о защите конкуренции к указанным выше правоотношением по аренде муниципального недвижимого имущества не распространяется, так как общая площадь представленного в аренду ОАО «...» помещения составляет 14,1 кв.м., то есть более 10 % общей площади помещения автовокзала.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/13-15-12,

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное учреждение Администрацию города Туран нарушившим пункт 7 части 1 статьи 15, часть 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, в части совершения действий ограничивающих (имеющих возможность ограничить) конкуренцию, выразившихся в предоставлении муниципальной преференции в виде передачи в аренду муниципального недвижимого имущества на основании договора от 01.12.2011 г. № б/н Открытому акционерному обществу «...» и индивидуальному предпринимателю «...» на основании договора № 5 от 01.04.2011 г. без проведения торгов и без предварительного согласования с антимонопольным органом в порядке определенном главой 5 Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать Муниципальному учреждению Администрации города Туран предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

О.М. Долгих

Члены Комиссии

Ф.А. Хаджиев

С.Ю. Монгуш

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.

**ПРЕДПИСАНИЕ № 05-13-01/13-15-12**

**О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ АНТИМНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

11 июля 2012 года

г. Кызыл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике

Тыва (далее Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела № 05-13-01/13-15-12 в составе:

Председатель Комиссии - руководитель Тывинского УФАС России Долгих О.М.,

Члены Комиссии:

заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России Хаджиев Ф.А.,

главный государственный инспектор отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России Монгуш С.Ю.,

на основании своего решения от 11.07.2012 г., принятого по результатам рассмотрения дела № 05-13-01/13-15-12 о нарушении Муниципальным учреждением Администрацией города Туран «...» пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», **предписывает:**

1. Муниципальному учреждению Администрации города Туран в связи с допущенными нарушениями пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в срок до **20.08.2012 г.** прекратить нарушение пункта 7 части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

1.1. отменить распоряжение председателя Администрации города Туран от 09 июня 2010 г. № 30 «О передаче в аренду муниципального имущества «Городской рынок»;

1.2. совершить действия, направленные на возврат муниципального имущества из незаконного владения и пользования ОАО «...» переданного на основании договора от 01.12.2011 г. б/н, ИП «...» переданного на основании договора от 01.04.2011 г. № 5.

2. Муниципальному учреждению Администрации города Туран о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Тывинского УФАС России не позднее **24 августа 2012 г.** с приложением надлежащим образом заверенных копий документов подтверждающего его исполнение.

Председатель Комиссии

О.М. Долгих

Члены Комиссии

Ф.А. Хаджиев

С.Ю. Монгуш

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его



выдачи в Арбитражный суд Республики Тыва.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа [статьей 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.