

ПРЕДПИСАНИЕ

«25» августа 2016 года г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России Клинковой Ю.А., начальника отдела контроля органов власти и торговли Емельяновой С.Н., главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и торговли Черняк А.В.,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения от «25» августа 2016 года по делу № 11-2054-16/10 о нарушении Думой городского округа Тольятти (445021, Самарская обл., г. Тольятти, Центральная площадь, д. 4) части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Думе городского округа Тольятти в срок до «30» сентября 2016 года прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в принятии акта, в части, - а именно пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916 «О внесении изменений в Положение о порядке передачи в безвозмездное пользование, аренду и субаренду имущества, являющегося муниципальной собственностью городского округа Тольятти, утвержденное Решением Думы городского округа Тольятти от 16.03.2011 № 492» (далее – Решение от 09.12.2015 г. № 916), дополнившего Положение о порядке передачи в безвозмездное пользование, аренду и субаренду имущества, являющегося муниципальной собственностью городского округа Тольятти, утвержденное Решением Думы городского округа Тольятти от 16.03.2011 № 492, пунктом 3.1.1, который приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а именно отменить или изменить Решение от 09.12.2015 г. № 916 либо иным способом устранить нарушение части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

О выполнении настоящего Предписания сообщить не позднее пяти дней со дня его выполнения, направив в адрес Самарского УФАС России надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающие исполнение предписания.

Председатель Комиссии Ю.А. Клинкова

Члены Комиссии: С.Н. Емельянова

А.В. Черняк

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

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.

РЕШЕНИЕ

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена «12» августа 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено «25» августа 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России Клинковой Ю.А., начальника отдела контроля органов власти и торговли Емельяновой С.Н., главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и торговли Черняк А.В.,

рассмотрев дело № 11-2054-16/10 по признакам нарушения Думой городского округа Тольятти (445021, Самарская обл., г. Тольятти, Центральная площадь, д. 4) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в принятии акта, который приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

в присутствии на заседании: представителя Думы городского округа Тольятти – П. О.В. (доверенность от 29.12.2015 № 49), представителя Мэрии городского округа Тольятти – А. Ю.А. (доверенность от 06.07.2016 № 5155/1), представителя ООО «Любава» - С. Е.С. (доверенность от 27.07.2016 № б/н), в отсутствие представителей: Мэра городского округа Тольятти (извещен надлежащим образом) и ЗАО Комбинат школьного питания «Дружба» (далее – ЗАО КШП «Дружба») (извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Самарское УФАС России поступила информация, согласно которой Думой городского округа Тольятти принято Решение от 09.12.2015 г. № 916 «О внесении изменений в Положение о порядке передачи в безвозмездное пользование, аренду и субаренду имущества, являющегося муниципальной собственностью городского округа Тольятти, утвержденное Решением Думы городского округа Тольятти от 16.03.2011 № 492» (далее – Решение от 09.12.2015 г. № 916).

Пункт 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916 дополняет Положение о порядке передачи в безвозмездное пользование, аренду и субаренду имущества, являющегося муниципальной собственностью городского округа Тольятти, утвержденное Решением Думы городского округа Тольятти от 16.03.2011 № 492 (далее – Положение), пунктом 3.1.1.

В соответствии с абзацем 2 пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916 в аренду на срок не менее трех лет без проведения торгов передается помещение, находящееся в оперативном управлении муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти, организации общественного питания для создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников указанного муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти, имеющей опыт оказания услуг питания обучающимся и работникам указанного муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти и ранее занимающей передаваемое помещение на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования.

Согласно абзацу 3 пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916 в случае самостоятельной организации общественного питания муниципальным образовательным учреждением городского округа Тольятти при привлечении организации общественного питания договор аренды помещения заключается с претендентом, имеющим опыт оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти, и первым, подавшим заявку на предоставление помещения в аренду.

В силу абзаца 4 пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916 в случае письменного отказа организации общественного питания, ранее занимающей помещение на основании договора аренды или договора безвозмездного пользования от заключения договора аренды помещения, договор аренды заключается на срок не менее трех лет без проведения торгов с претендентом, имеющим опыт оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного

учреждения городского округа Тольятти, и первым подавшим заявку на предоставление помещения в аренду.

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, Самарским УФАС России было рассмотрено Решение от 09.12.2015 г. № 916 на соответствие требованиям статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

В результате анализа Самарским УФАС России были обнаружены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившиеся в установлении ограничений для организаций общественного питания, предусматривающих наличие опыта оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти и использование ранее передаваемое помещение на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования, что приводит или может привести к недопущению, ограничению и устранению конкуренции.

В связи с наличием в Решении от 09.12.2015 г. № 916 признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» на основании статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» Самарским УФАС России выдано Думе городского округа Тольятти предупреждение (исх. № 1571/10 от 26.02.2016 г.) о необходимости прекращения указанных нарушений путем отмены или изменения Решения от 09.12.2015 г. № 916 с целью устранения признаков нарушения антимонопольного законодательства, в срок до «25» апреля 2016 года.

Предупреждение Самарского УФАС России (исх. № 1571/10 от 26.02.2016 г.) Думой городского округа Тольятти в установленный срок не выполнено.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного, Самарским УФАС России издан приказ от 11.05.2016 г. № 51 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Думой городского округа Тольятти (445021, Самарская обл., г. Тольятти, Центральная площадь, д. 4) части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Определением о назначении дела № 11-2054-16/10 к рассмотрению (исх. № 4386/10 от 25.05.2016) к участию в рассмотрении дела привлечены в качестве ответчика – Дума городского округа Тольятти, в качестве заинтересованных лиц – Мэр городского округа Тольятти, Мэрия городского округа Тольятти.

Определением об отложении рассмотрения дела № 11-2054-16/10 (исх. № 5849/10 от 08.07.2016) к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц привлечены – ЗАО КШП «Дружба» и ООО «Любава».

При рассмотрении Комиссией Самарского УФАС России дела № 11-2054-16/10 от Думы городского округа Тольятти поступили ходатайства о приостановлении

рассмотрения дела в связи с рассмотрением Самарским областным судом дела № 3а-456/2016 о признании пункта 3.1 прим.1 Положения, в редакции Решения от 09.12.2015 г. № 916, недействующим, об отложении рассмотрения дела в связи с вынесением на рассмотрение Решение Думы городского округа Тольятти. По результатам рассмотрения указанных ходатайств Самарским УФАС России было принято решение об отказе в удовлетворении ходатайств.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Самарского УФАС России было установлено следующее.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон N 131-ФЗ) к вопросам местного значения городского округа относится владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности городского округа.

В соответствии с частью 1 статьи 51 Федерального закона N 131-ФЗ органы местного самоуправления от имени муниципального образования самостоятельно владеют, пользуются и распоряжаются муниципальным имуществом в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Пунктом 5 части 10 статьи 35 Федерального закона N 131-ФЗ установлено, что в исключительной компетенции представительного органа муниципального образования находятся определение порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности.

В силу части 4 статьи 7 Федерального закона N 131-ФЗ муниципальные правовые акты не должны противоречить [Конституции](#) Российской Федерации, федеральным конституционным законам, настоящему Федеральному закону, другим федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, а также конституциям (уставам), законам, иным нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации.

В соответствии со статьей 23 Устава городского округа Тольятти, принятого [Постановлением](#) Тольяттинской городской Думы от 30.05.2005 № 155 (далее – Устав), в структуру органов местного самоуправления городского округа Тольятти входит Дума городского округа - представительный орган городского округа.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 25 Устава в исключительной компетенции Думы находится определение порядка управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности.

Вместе с тем, наличие исключительных полномочий Думы городского округа Тольятти в определении порядка управления и распоряжения муниципальным имуществом, не дает право органу местного самоуправления при принятии муниципального акта не соблюдать требования законодательства Российской Федерации, в том числе антимонопольного.

Важными конституционными положениями являются положения о недопущении

экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию ([часть 2 статьи 34](#) Конституции РФ), которые должны учитываться при взаимодействии публичных образований с хозяйствующими субъектами. Подробные правила о конкурентных взаимоотношениях на товарном рынке содержатся в Законе «О защите конкуренции».

Закон «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения - недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями Закона «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

[Статья 4](#) Закона «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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 товарном рынке.

В соответствии с частью 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 органам 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).

Признаки ограничения конкуренции приведены в [пункте 17 статьи 4](#) Закона «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти,

органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Императивно установленный статьей 15 Закона «О защите конкуренции» запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Деятельность органов местного самоуправления не должна подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, произвольно ограничивать право каждого на свободное осуществление предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью.

Из изложенного следует, что Закон «О защите конкуренции» устанавливает обязательные требования к актам и действиям органов местного самоуправления.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» при рассмотрении дел о признании недействующими или недействительными актов органов власти, [части 1 статьи 15](#) Закона «О защите конкуренции», необходимо учитывать следующее: если антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а соответствующим органом не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие), заявленные требования подлежат удовлетворению.

Думой городского округа Тольятти не представлены доказательства, а также не приведены ссылки на нормативно-правовые акты, позволяющие устанавливать пунктом 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившим Положение пунктом 3.1.1, ограничения для организаций общественного питания, предусматривающие наличие опыта оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти и использование ранее передаваемое помещение на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования.

Порядок заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества установлен статьей 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 2 части 3.2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования в отношении государственного или муниципального имущества государственных или муниципальных организаций, осуществляющих образовательную деятельность, осуществляется без проведения конкурсов или аукционов в случае заключения этих договоров с организациями общественного питания для создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников организаций, осуществляющих образовательную деятельность.

Таким образом, указанная норма предоставляет организациям, осуществляющим образовательную деятельность, право передавать государственное/муниципальное имущество организациям общественного питания без проведения торгов.

Вместе с тем, положения пункта 2 части 3.2 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» не содержат условия (требования), в зависимости от соблюдения которых осуществляется предоставление государственного/муниципального имущества определенным организациям общественного питания.

При этом право предоставления государственного/муниципального имущества необходимо реализовывать с учетом норм, содержащихся в статье 15 Закона «О защите конкуренции», которые содержат запрет на принятие органами местного самоуправления актов и осуществление действий (бездействия), ограничивающих конкуренцию.

Вместе с тем, пунктом 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившим Положение пунктом 3.1.1, Думой городского округа Тольятти, для организаций общественного питания устанавливаются ограничения, предусматривающие наличие опыта оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти и использование ранее передаваемого помещения на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования.

Из материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства № 11-2054-16/10 следует, что вышеуказанным ограничениям соответствуют только 2 (две) организации общественного питания: ООО «Любава» и ЗАО КШП «Дружба», которым в последующем на основании пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившего Положение пунктом 3.1.1, были переданы в аренду помещения, находящиеся в оперативном управлении муниципальных образовательных учреждений городского округа Тольятти.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 23 Закона «О защите конкуренции» федеральный антимонопольный орган осуществляет полномочия по даче разъяснений по вопросам применения им антимонопольного законодательства.

Исходя из письма ФАС России от 24.04.2014 N ЦА/16309/14 «О направлении разъяснений применения статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» (размещено в правовой системе «КонсультантПлюс»), в случае передачи государственного или муниципального имущества в соответствии с положениями [части 3.2 статьи 17.1](#) Закона «О защите конкуренции» собственник должен учитывать требования [статьи 15](#) Закона «О защите конкуренции».

В целях выявления случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции в соответствии с [приказом](#) ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Приказ ФАС России от 28.04.2010 № 220) антимонопольный орган определяет, в частности, продуктовые и географические границы товарного рынка, состав хозяйствующих субъектов на товарном рынке в качестве продавцов и покупателей, временной интервал исследования товарного рынка.

В соответствии со статьей 4 Закона «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Товарный рынок определяется количеством и размерами действующих на рынке хозяйствующих субъектов, степенью сходства или отличий товаров разных предпринимателей, доступностью рыночной информации, наличием или отсутствием барьеров при вхождении на рынок.

Согласно ГОСТ 31985-2013 «Межгосударственный стандарт. Услуги общественного питания. Термины и определения», введенного в действие Приказом Росстандарта от 27.06.2013 N 191-ст, общественное питание (индустрия питания) - самостоятельная отрасль экономики, состоящая из предприятий различных форм собственности и организационно-управленческой структуры, организующая питание населения, а также производство и реализацию готовой продукции и полуфабрикатов, как на предприятии общественного питания, так и вне его, с возможностью оказания широкого перечня услуг по организации досуга и других дополнительных услуг.

В соответствии с ГОСТ 31985-2013 предприятие общественного питания (предприятие питания) - объект хозяйственной деятельности, предназначенный для изготовления продукции общественного питания, создания условий для потребления и реализации продукции общественного питания и покупных товаров (в т.ч. пищевых продуктов промышленного изготовления), как на месте изготовления, так и вне его по заказам, а также для оказания разнообразных дополнительных услуг, в том числе по организации досуга потребителей.

Исходя из СанПиН 2.4.5.2409-08, утвержденного Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 23.07.2008 N 45 (далее - СанПиН 2.4.5.2409-08), питание обучающихся в образовательных учреждениях осуществляется юридическими лицами, независимо от организационных правовых форм, и индивидуальными предпринимателями.

Согласно пункту 2.2 СанПиН 2.4.5.2409-08 организациями общественного питания образовательных учреждений для обслуживания обучающихся могут быть:

- базовые организации школьного питания (комбинаты школьного питания, школьно-базовые столовые и т.п.), которые осуществляют закупки продовольственного сырья, производство кулинарной продукции, снабжение ими столовых общеобразовательных учреждений;
- доготовочные организации общественного питания, на которых осуществляется приготовление блюд и кулинарных изделий из полуфабрикатов и их реализация;
- столовые образовательных учреждений, работающие на продовольственном

сырье или на полуфабрикатах, которые производят и (или) реализуют блюда в соответствии с разнообразным по дням недели меню;

- буфеты-раздаточные, осуществляющие реализацию готовых блюд, кулинарных, мучных кондитерских и булочных изделий.

При этом в соответствии с СанПиН 2.4.5.2409-08 данными организациями должны выполняться требования к их размещению, объемно-планировочным и конструктивным решениям, к санитарно-техническому обеспечению, оборудованию, инвентарю, посуде и таре, к санитарному состоянию и содержанию помещений и мытью посуды, организации здорового питания и формированию примерного меню, организации обслуживания обучающихся горячим питанием, к условиям и технологии изготовления кулинарной продукции, профилактике витаминной и микроэлементной недостаточности, условиям труда персонала и др.

Из изложенного следует, что питание обучающихся в образовательных учреждениях может осуществляться хозяйствующими субъектами (независимо от организационно-правовой формы), имеющим соответствующую техническую возможность и экономическую заинтересованность.

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг «ОК 004-93» услугам общественного питания присвоен код 5520010.

Продуктовые границы товарного рынка определены как – услуга общественного питания.

Определение географических границ товарного рынка – границ территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами, производится в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Границы выявленной территории признаются географическими границами рассматриваемого товарного рынка.

Товарный рынок - оказание услуг общественного питания, характеризуется множественностью субъектов, которые находятся как на территории Самарской области, так и за ее пределами.

Согласно информации, представленной Мэром городского округа Тольятти в материалы дела 11-2054-16/10, деятельность общественного питания на территории городского округа Тольятти в период с 2013 года по 2016 год осуществляется 203 хозяйствующими субъектами.

При этом ограничениям, установленным Думой городского округа Тольятти пунктом 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившим Положение пунктом 3.1.1, соответствуют только 2 хозяйствующих субъектов: ООО «Любава» и ЗАО КШП «Дружба».

Таким образом, организациям общественного питания (за исключением ООО «Любава и ЗАО КШП «Дружба») в случае подачи заявки на предоставление в

аренду помещения, находящегося в оперативном управлении муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти, для создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти, будет отказано в предоставлении муниципального имущества, поскольку данные организации не соответствуют ограничениям, установленным пунктом 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившим Положение пунктом 3.1.1.

Вышеуказанные положения ограничивают доступ в получении в пользование муниципального имущества организациями общественного питания, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке, но не имеющими опыта оказания услуг питания и не занимающими ранее передаваемое помещение на основании договора аренды или договора безвозмездного пользования.

При этом положения абзаца 4 пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916 предоставляют общеобразовательным учреждениям право заключить договор аренды с организацией общественного питания при наличии письменного отказа организации общественного питания, ранее занимающей помещение на основании договора аренды или договора безвозмездного пользования, тем самым поставив образовательное учреждение в зависимость от намерений соответствующей организации.

Из изложенного следует, что положения пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившего Положение пунктом 3.1.1, не только создают ограничения для организаций общественного питания в получении муниципального имущества, устраняют конкуренцию на право получения в пользование муниципального имущества организациями общественного питания, являющимися субъектами одного товарного рынка, но и ограничивают право образовательных учреждений городского округа Тольятти в выборе организаций общественного питания для создания необходимых условий для организации питания обучающихся и работников указанного муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти.

Довод Думы городского округа Тольятти, ЗАО КШП «Дружба», ООО «Любава» о правомерности установления пунктом 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившим Положение пунктом 3.1.1, ограничений для организаций общественного питания, со ссылкой на письмо ФАС России от 22.03.2016 г. № АЦ/17942-ПР/16, является необоснованным.

Письмо ФАС России от 22.03.2016 г. № АЦ/17942-ПР/16 не содержит выводов о правомерности установления каких-либо ограничений для организаций общественного питания (в том числе наличие опыта оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти и использование, ранее передаваемого помещения на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования).

Письмо ФАС России от 22.03.2016 г. № АЦ/17942-ПР/16 содержит выводы о возможности предоставления муниципального имущества в аренду на срок не менее трех лет без проведения торгов организации общественного питания в

соответствии с административным регламентом, утвержденным органом местного самоуправления.

Вместе с тем, исходя из пункта 4 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 N 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг», Положение о порядке передачи в безвозмездное пользование, аренду и субаренду имущества, являющегося муниципальной собственностью городского округа Тольятти, утвержденное Решением Думы городского округа Тольятти от 16.03.2011 № 492, в редакции Решения Думы городского округа Тольятти от 09.12.2015 г. № 916, не является Административным Регламентом.

Доводы Думы городского округа Тольятти об отсутствии в действиях Думы нарушения антикоррупционного законодательства, об отсутствии обязанности у образовательного учреждения по проведению торгов на право заключения контракта по организации питания учащихся, в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также доводы об отсутствии факта предоставления преференции и реализации преимущественного права, не имеют отношения к рассматриваемым Комиссией Самарского УФАС России обстоятельствам, и не указывают на отсутствие признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Кроме того, правоотношения, связанные с реализацией в городском округе Тольятти экспериментальных проектов по совершенствованию организации питания обучающихся муниципальных образовательных учреждений, не являются предметом рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 11-2054-16/10 и не свидетельствуют об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного, Комиссия Самарского УФАС России приходит к следующим выводам.

Положения пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившего Положение пунктом 3.1.1, устанавливают для организаций общественного питания следующие требования: наличие опыта оказания услуг питания обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти, а также использование ранее передаваемого помещения на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования.

Установление пунктом 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившим Положение пунктом 3.1.1, условий передачи помещений, находящихся в оперативном управлении муниципального образовательного учреждения г.о. Тольятти, организациям общественного питания, имеющим опыт оказания услуг питания обучающимся и работникам указанного муниципального образовательного учреждения и ранее занимающим передаваемое помещение на основании договора аренды либо договора безвозмездного пользования ограничивает доступ и устраняет конкуренцию на право получения в пользование муниципального имущества организаций общественного питания являющихся субъектами одного и того же товарного рынка, но не имеющим такого опыта и не занимающим ранее передаваемое помещение на основании договора аренды.

Пункт 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнивший Положение пунктом 3.1.1,

создает условия, при которых передача муниципального имущества возможна только конкретным хозяйствующим субъектам: ООО «Любава» и ЗАО КШП «Дружба», что препятствуют доступу к муниципальному ресурсу заинтересованным лицам, соответствующим установленным законодательством требованиям к субъектам, осуществляющим деятельность по оказанию услуг общественного питания, и приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии со стороны Думы г.о. Тольятти нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в принятии акта, в части, - а именно пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившего Положение пунктом 3.1.1, которым создаются дискриминационные условия и ограничивается конкуренция на соответствующем товарном рынке.

Оснований для прекращения рассмотрения настоящего дела, предусмотренных частью 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции», Комиссией не установлено.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия, при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства, разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

В материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 11-2054-16/10 представлен проект Решения Думы городского округа Тольятти, предусматривающий внесение изменений в пункт 3.1.1 Положения, исключающий условия наличия опыта оказания услуг обучающимся и работникам муниципального образовательного учреждения городского округа Тольятти. Вместе с тем, указанный проект акта о внесении изменений на момент вынесения Самарским УФАС России решения не рассмотрен. Таким образом, пункт 3.1.1 Положения действовал в редакции Решения от 09.12.2015 г. № 916. Следовательно, указанное обстоятельство не устраняет признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая вышеизложенное, имеются основания для выдачи Думе городского округа Тольятти предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем отмены или изменения Решения от 09.12.2015 г. № 916 либо иным способом устранить нарушение части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушение Думой городского округа Тольятти части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в принятии акта, в части, - а именно пункта 3 Решения от 09.12.2015 г. № 916, дополнившего Положение пунктом 3.1.1, который приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела, указанные в статье 48 Закона «О защите конкуренции», не установлены.
3. Выдать Думе городского округа Тольятти предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем отмены или изменения Решения от 09.12.2015 г. № 916 либо иным способом устранить нарушение части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции».
4. Основания для принятия мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции не установлены.

Председатель Комиссии Ю.А. Клинова

Члены Комиссии: С.Н. Емельянова

А.В. Черняк

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

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