

(с уведомлением о вручении)

## **РЕШЕНИЕ**

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области  
по делу №046/01/17.1-686/2020

Резолютивная часть объявлена 21.12.2020г.

Решение в полном объеме изготовлено 31.12.2020г. г.Курск

Комиссия Курского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

- заместитель руководителя Управления, начальник отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России, председатель Комиссии,
- начальник отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Курского УФАС России, член Комиссии,
- главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Курского УФАС России, член Комиссии,

рассмотрев дело о нарушении администрацией поселка Глушково Глушковского района Курской области ст.17.1, ст.19, ст.20 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие представителей администрации поселка Глушково Глушковского района Курской области, надлежаще уведомленных о времени и месте рассмотрения дела, заявивших ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя,

### **УСТАНОВИЛА:**

28.01.2020г. Администрацией поселка Глушково с ОАО «К» без проведения торгов заключен договор №02/20 аренды недвижимого имущества – нежилого помещения общей площадью 188,7 кв.м, состоящего из комнат №1,2,3,4,5,6,7,8,9,10,11 первого этажа здания, для размещения филиала-аптеки №51, инвентарный №38:204:001:015542210, находящегося по адресу: Курская область, Глушковский район, п.Глушково, ул.Ленина, д.40, для размещения филиала-аптеки №51.

Срок действия договора – с 28.01.2020г. по 25.01.2021г.

Решение о передаче указанного помещения в аренду без проведения торгов было принято Постановлением администрации поселка Глушково Глушковского района Курской области №302 от 30.12.2019г., подписанным главой поселка Глушково .

Согласно содержанию указанного постановления, решение о заключении рассматриваемого договора аренды без торгов, было принято Администрацией на основании ст.621 ГК РФ, пп.6 п.1 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

В подтверждение законности заключения договора аренды №02/2020 от 28.01.2020г., администрацией поселка Глушково Инспекции представлены:

- письмо Курского УФАС России от 26.07.2012г. (исх.№3410) направленное в адрес администрации поселка Глушково, о согласовании предоставления муниципальной преференции в форме передачи муниципального имущества в аренду ОАО «К» без проведения торгов,

- постановление администрации поселка Глушково №78 от 30.07.2012г. о предоставлении в аренду ОАО «» под аптеку №51 нежилого помещения общей площадью 191,2 кв.м., находящегося по адресу: Курская область, Глушковский район, п.Глушково, ул.Ленина, д.40, сроком на 364 дня с 01.08.2012г. по 31.07.2013г.,

- договор аренды от 01.08.2012г. заключенный Администрацией поселка Глушково с ОАО «», на аренду помещения общей площадью 191,2 кв.м., находящегося по адресу: Курская область, Глушковский район, п.Глушково, ул.Ленина, д.40, на срок с 01.08.2012г. по 31.07.2013г.

Вместе с тем, требования к заключению договоров аренды государственного или муниципального имущества предусмотрены статьей 17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч.1 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества (далее - договоры), может быть осуществлено только по результатам проведения торгов, за исключением установленных в частях 1, 3.1 и 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции случаев. Указанный в статье 17.1 Закона о защите конкуренции перечень исключений является закрытым и не подлежит расширительному толкованию.

Согласно п.6 ч.1 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции», заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом, может быть осуществлено без проведения торгов, в том числе, при предоставлении данных прав на такое имущество медицинским организациям.

Как установлено п.11 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" медицинская организация - это юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

Пунктом 10 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" установлено, что медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Согласно от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановления Правительства РФ от 16.04.2012 N 291, медицинская деятельность осуществляется на основании соответствующей лицензии на медицинскую деятельность.

При этом, в соответствии с Федеральным законом от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств", аптечная организация - организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, в том числе дистанционным способом, хранение, перевозку, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения.

Фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, в том числе дистанционным способом, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов;

Согласно от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", Постановление Правительства РФ от 22.12.2011 №1081, фармацевтическая деятельность является отдельным лицензируемым видом деятельности.

Исходя из указанных норм, законодательно понятия медицинской и фармацевтической деятельности разграничены.

Аптечные учреждения являются организациями, осуществляющими фармацевтическую деятельность и не являются организациями, осуществляющими медицинскую деятельность, следовательно не являются медицинскими организациями.

С учетом вышеизложенного, передача государственного или муниципального имущества лицам, осуществляющим фармацевтическую деятельность, в том числе аптечным учреждениям, не подпадает под исключения, предусмотренные п.6 ч.1 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции», и осуществляется в общем порядке, установленном статьей 17.1 ФЗ «О защите конкуренции», - по результатам торгов (конкурсов, аукционов).

Как следует из содержания Постановления администрации поселка Глушково Глушковского района Курской области №302 от 30.12.2019г. о заключении договора аренды с ОАО «К» без торгов, указанное решение было принято администрацией также на основании ст.621 ГК РФ.

Частью 1 ст.621 ГК РФ установлено, что арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок, если иное не предусмотрено законом или договором аренды.

Таким образом, договор аренды от 28.01.2020г. №02/20 заключен администрацией с ОАО «К», как с добросовестным арендатором, надлежащим образом исполнявшим свои обязанности по предыдущему договору (договорам), на новый срок.

При этом, согласно сведений и документов, представленных администрацией поселка Глушково, договоры с ОАО «К» на аренду рассматриваемого помещения, заключались администрацией ранее в соответствии со ст.19, 20 ФЗ «О защите конкуренции», в порядке предоставления преференции, на основании согласия антимонопольного органа.

Как установлено Инспекцией, при заключении с ОАО «К» договора аренды от 28.01.2020г. №02/20 без торгов, администрация не обращалась в Курское УФАС России с заявлением о даче согласия на предоставление такой преференции.

Частью 9 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что по истечению срока договора аренды государственного или муниципального имущества, заключенного по результатам проведения торгов или без их проведения в соответствии с законодательством РФ, заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона.

Вместе с тем, в случае, если договором или законодательством РФ установлен запрет на продление такого договора, положения ч.9 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции» не могут быть применены.

Так согласно п.9 ч.1 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции», предоставление прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом возможно без проведения торгов в порядке, установленном главой 5 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со ст.20 ФЗ «О защите конкуренции» орган власти, имеющий намерение предоставить государственную или муниципальную преференцию, подает в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление преференции конкретному хозяйствующему субъекту с приложением необходимых документов. В соответствии с п.4 ч.3 ст.20 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган по результатам рассмотрения заявления о даче согласия на предоставление преференции может принять решение о даче согласия на предоставление преференции и введении ограничения предельного срока ее предоставления. Такое решение принимается антимонопольным органом для обеспечения соответствия преференции целям, указанным в ч.1 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции» и для уменьшения ее негативного влияния на конкуренцию.

Договоры аренды имущества, заключенные путем предоставления преференции, являются срочными, и не могут быть продлены (вновь заключены) на основании ст.621 ГК РФ, а также ч.9 ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Поскольку муниципальное имущество может быть передано в аренду в виде предоставления преференции только на определенный срок, который устанавливается правовым актом, санкционирующим право на заключение соответствующего договора аренды без проведения торгов (решением антимонопольного органа), то по истечении указанного срока договор аренды должен быть расторгнут.

В случае намерения органа власти предоставить указанное имущество на новый срок, необходимо направить в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление такой преференции.

Как указано ранее, при заключении с ОАО «К» договора аренды от 28.01.2020г. №02/20 без торгов, администрация не обращалась в Курское УФАС России с заявлением о даче согласия на предоставление такой преференции.

При таких обстоятельствах, действия администрации п.Глушково Глушковского района Курской области по передаче прав на муниципальное имущество ОАО «К» по договору аренды от 28.01.2020г. №02/20, квалифицируются как нарушение ст.17.1, ст.ст.19-20 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, срок действия договора от 28.01.2020г. №02/20, заключенного с ОАО «К», истекает 25.01.2020г., кроме того 09.12.2020г., Администрация п.Глушково обратилась за согласованием предоставления преференции указанному хозяйствующему субъекту, устранив тем самым, вменяемое нарушение требований ст.17.1, ст.ст.19-20 ФЗ «О защите конкуренции».

При таких обстоятельствах, правовые основания для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного ст.50 ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 17.1, ст.ст. 19-20, ч.1 ст. 23, ст.41, ст.49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать администрацию поселка Глушково Глушковского района Курской области нарушившей статью 17.1, статьи 19-20 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ.

2. В связи с устранением допущенного нарушения, предписание администрации поселка Глушково Глушковского района Курской области не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства по установленным фактам нарушения требований ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ.

В соответствии со ст.52 ФЗ «О защите конкуренции», решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа в течение одного месяца со дня его принятия - в случаях и в порядке, установленных ч.ч.4-14 ст.23 ФЗ «О защите конкуренции».