

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 03.07.2017
Мансийск

г.Ханты-

Решение изготовлено в полном объеме 06.07.2017

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа №113 от 24.10.2016 в составе:

Председателя комиссии:

– «...»;

Членов комиссии:

– «...»,

– «...»,

– «...»,

в присутствии представителя заявителя ДОО АНО «Антошка» «...», действующей от имени юридического лица без доверенности,

в присутствии представителя организатора торгов Департамента муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска «...», действующего по доверенности от 23.06.2017 №29,

рассмотрев жалобу ДОО АНО «Антошка» (вх.№990-ж от 16.06.2017),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее - Ханты-Мансийское УФАС России) в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции поступила жалоба ДОО АНО «Антошка» (далее – Заявитель) от 16.05.2017 №990-ж на действия Департамента муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска (далее – Департамент) при предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированным некоммерческим организациям, адрес (место нахождения, расположения) имущества – 628002, Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007,

008.

В соответствии с частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России принято решение о продлении срока принятия решения по жалобе до 03.07.2017, в связи с необходимостью получения дополнительной информации от Департамента, а также Администрации г. Ханты-Мансийска (уведомление от 26.06.2017 №05-24/ОТ-4058).

Как следует из содержания жалобы Заявителя, нарушение со стороны Департамента выразилось в следующем:

1. Комиссия Департамента при вскрытии конвертов с заявлениями не предоставила претендентам право изменить или отозвать поданные заявления, чем был нарушен пункт 62 Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее — Правила, Приказ ФАС России от 10.02.2010 № 67);
2. Представителя Заявителя пригласили на заседание комиссии после вскрытия конверта другого участника ЧУ ДОО ДС «Карапуз»;
3. Подписание протокола вскрытия конвертов с заявлениями, в нарушение Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 осуществлено в отсутствие представителей участников процедуры;
4. В нарушение Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 конкурсная документация не содержит критерии оценки и сопоставления заявок;
5. При вскрытии конвертов комиссия Департамента не объявила наименование конкурса, объект, дату и время вскрытия конвертов, а также состав комиссии.

На основании изложенного, Заявитель просит отменить протокол вскрытия конвертов с заявлениями о предоставлении муниципального имущества от 06.06.2017 №1.

В представленных возражениях Департамент выразил свое несогласие с доводами жалобы Заявителя, просит жалобу признать необоснованной.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав представителей Заявителя, Департамента Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает, в том числе жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В силу части 6 статьи 31.1. Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон о некоммерческих организациях) оказание имущественной поддержки социально ориентированным некоммерческим организациям осуществляется органами государственной власти и органами местного самоуправления путем передачи во владение и (или) в пользование таким некоммерческим организациям государственного или муниципального имущества.

В соответствии с частью 8 статьи 31.1. Закона о некоммерческих организациях порядок формирования, ведения, обязательного опубликования перечней, предусмотренных пунктом 7 настоящей статьи, а также порядок и условия предоставления во владение и (или) в пользование включенного в них государственного и муниципального имущества устанавливаются соответственно нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными нормативными правовыми актами.

Как следует из представленных документов, Администрацией г.Ханты-Мансийска принято постановление от 10.04.2017 №303 «Об имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций», которым утвержден Порядок формирования, ведения, обязательного

опубликования перечня имущества города Ханты-Мансийска, предназначенного для передачи в пользование социально ориентированным некоммерческим организациям (далее — Порядок формирования имущества) и Порядок и условия предоставления в аренду муниципального имущества города Ханты-Мансийска социально ориентированным некоммерческим организациям на долгосрочной основе (далее — Порядок предоставления имущества).

Согласно пункту 1.2 Порядка формирования имущества, перечень муниципального имущества, необходимого для реализации мер по имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций, представляет собой целевой фонд имущества, свободного от прав третьих лиц (за исключением имущественных прав некоммерческих организаций), находящегося в муниципальной собственности города Ханты-Мансийска в составе имущества казны и предназначенного для передачи в пользование социально ориентированным некоммерческим организациям в порядке, установленном действующим законодательством, при условии осуществления социально ориентированными некоммерческими организациями видов деятельности, предусмотренных пунктом 1 статьи 31.1 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

В силу пункта 2.12 Порядка формирования имущества, перечень муниципального имущества подлежит обязательному опубликованию в средствах массовой информации и размещению на официальном информационном портале органов местного самоуправления города Ханты-Мансийска в сети интернет.

Согласно пункту 2.1 Порядка формирования имущества Органом, уполномоченным на формирование и ведение Перечня муниципального имущества, является Департамент.

Исходя из положений разделов 2, 3, 4 Порядка предоставления имущества, муниципальное имущество в аренду социально ориентированным некоммерческим организациям предоставляется путем размещения на официальном информационном портале органов местного самоуправления города Ханты-Мансийска в сети интернет извещения о предоставлении такого имущества в аренду, приема и рассмотрения заявлений, порядка оценки и сопоставления заявлений (определение победителя) и последующего заключения договора аренды.

Постановлением Администрации г.Ханты-Мансийска от 18.05.2017 №414 утвержден перечень муниципального имущества, необходимого для реализации мер по имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций. В указанный перечень включено помещение, расположенное по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007, 008, площадью 1222,5 кв.м., год постройки 2016,

назначение нежилое, 1 этаж, кадастровый номер <...> :12:0103001:1047.

Приказом Департамента от 21.04.2017 №278/1 утверждена комиссия по имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций.

Также приказом Департамента от 22.05.2017 №326 утверждено извещение о предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированным некоммерческим организациям.

23.05.2017 года, на официальном сайте Администрации г.Ханты-Мансийска <http://admhmansy.ru> Департаментом размещено извещение о предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированным некоммерческим организациям, а именно помещение, расположенное по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007, 008, площадью 1222,5 кв.м., год постройки 2016, назначение нежилое, 1 этаж, кадастровый номер <...> :12:0103001:1047.

Согласно извещению заявки принимаются с 24.05.2017 по 05.06.2017.

В соответствии с журналом регистрации заявлений на предоставление муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации, а также протоколом вскрытия конвертов с заявлениями о предоставлении муниципального имущества от 06.06.2017 №1, заявление о предоставлении муниципального имущества в аренду подали следующие организации:

1. ЧУ ДОО ДС «Карапуз»;
2. АН ДОО «Центр развития ребенка «Кнопочка»;
3. ДО АНО «Антошка».

1. Заявитель указывает, что комиссия Департамента при вскрытии конвертов с заявлениями не предоставила претендентам право изменить или отозвать поданные заявления, чем был нарушен пункт 62 Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67.

С указанным доводом жалобы Департамент не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, изучив материалы дела, установила следующее.

В соответствии с пунктом 2.12. Порядка предоставления имущества организация вправе изменить или отозвать заявления и (или) представить дополнительные документы до окончания срока приема заявлений.

Как следует из пункта 8.2. извещения, датой окончания приема заявлений

является 05.06.2017 в 18 час. 15 мин. Датой вскрытия конвертов с заявлением является 06.06.2017 (пункт 9.2. извещения).

Таким образом, изменить или отозвать заявления и (или) представить дополнительные документы было возможно до 18 час. 15 мин. 05.06.2017.

Кроме того, как было указано выше, проведение процедуры предоставления муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации проводится без применения положений Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67, а в соответствии с Порядком предоставления имущества.

Таким образом, довод жалобы Заявителя является необоснованным.

2. Из содержания жалобы следует, что представителя Заявителя пригласили на заседание комиссии после вскрытия конверта другого участника ЧУ ДОО ДС «Карапуз».

В подтверждение данного довода Заявителем представлена аудиозапись процедуры вскрытия конвертов с заявлением.

С вышеизложенным доводом Департамент не согласился, предоставив письменные возражения.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России прослушав представленную аудиозапись установила, что запись начинается с объявления представленных претендентом ЧУ ДОО ДС «Карапуз» документов.

При этом из аудиозаписи не следует, что представителя Заявителя пригласили на заседание комиссии после вскрытия конверта с заявлением ЧУ ДОО ДС «Карапуз».

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что Заявителем не представлены надлежащие документы в подтверждение своего довода.

Кроме того, из протокола вскрытия конвертов с заявлениями о предоставлении муниципального имущества от 06.06.2017 №1 следует, что при вскрытии конвертов с заявлениями присутствовал представитель Заявителя.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России признает довод жалобы Заявителя необоснованным.

3. Заявитель указывает, что подписание протокола вскрытия конвертов с заявлениями осуществлено в отсутствие представителей участников процедуры в нарушение, чем нарушены Правила, утвержденные Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67.

Департамент с доводом не согласился, предоставив письменные

возражения.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, изучив материалы дела, установила следующее.

Согласно пункту 3.16. Порядка предоставления имущества протокол вскрытия конвертов с заявлениями (протокол заседания комиссии) ведется ответственным секретарем комиссии и подписывается всеми присутствующими членами комиссии. Указанный протокол размещается уполномоченным органом на официальном сайте не позднее одного рабочего дня, следующего за днем подписания протокола.

При этом в пункте 3.16. Порядка предоставления имущества не оговорено, что протокол подписывается в присутствии всех участников.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что протокол вскрытия конвертов с заявлениями подписан членами комиссии 06.06.2017, то есть в день проведения процедуры вскрытия конвертов.

Таким образом, поскольку протокол вскрытия конвертов с заявлениями был подписан 06.06.2017, указанное свидетельствует о соблюдении Департаментом требований пункта 3.16. Порядка предоставления имущества.

Кроме того, как было указано выше, проведение процедуры предоставления муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации осуществлялось без применения положений Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67, а в соответствии с Порядком предоставления имущества.

Таким образом, довод жалобы Заявителя является необоснованным.

4. Заявитель указывает, что в нарушение пункта 76 Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67, конкурсная документация не содержит критерии оценки и сопоставления заявок.

Департамент с доводом не согласился, предоставив письменные возражения.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, изучив материалы дела, установила следующее.

Пунктом 4.6. Порядка предоставления имущества установлено, что в случае если комиссией принято решение о допуске к дальнейшему рассмотрению двух и более заявлений, поступивших в уполномоченный орган в течение срока приема заявлений, комиссия в срок, не превышающий пяти дней со дня подписания протокола, которым оформлено такое решение,

осуществляет оценку и сопоставление указанных заявлений, в том числе определяет итоговые значения их рейтинга. Определение итоговых значений рейтинга заявлений организаций осуществляется на основании критериев, устанавливаемых органами Администрации города Ханты-Мансийска, в ведении которых находятся виды деятельности организаций.

Согласно письменным объяснениям, представленным Департаментом в ходе рассмотрения жалобы, а также устным пояснениям его представителя, критерии оценки заявлений установлены приказом Департамента образования Администрации города Ханты-Мансийска от 11.04.2017 №290 «Об утверждении критериев отбора кандидатов из числа социально ориентированных некоммерческих организаций для оказания услуг дошкольного образования, присмотра и ухода за детьми дошкольного возраста». Данный приказ размещен с извещением.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что вышеуказанный приказ был опубликован на официальном сайте Администрации г.Ханты-Мансийска <http://admhmansy.ru> совместно с извещением о предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации.

Кроме того, как было указано выше, проведение процедуры предоставления муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации осуществлялось без применения положений Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67, а в соответствии с Порядком предоставления имущества.

Таким образом, довод жалобы Заявителя, является необоснованным.

5. Заявитель указывает, что при вскрытии конвертов комиссия Департамента не объявила наименование конкурса, объект, дату и время вскрытия конвертов, а также состав комиссии.

Департамент с доводом не согласился, предоставив письменные возражения.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, изучив материалы дела, установила, что в качестве подтверждения своих доводов Заявителем не представлены доказательства и не установлено Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России. Также, данный факт не подтверждается представленной Заявителем аудиозаписью.

Следовательно, указанный довод Заявителя признается Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России необоснованным.

В тоже время доводы Заявителя о применении Правил, утвержденных Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года №

67 при предоставлении Департаментом муниципального имущества в аренду обращают особое внимание Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС, руководствуясь требованиями части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установила следующее.

Согласно пункту 33 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон о местном самоуправлении) к вопросам местного значения городского округа относятся, в том числе оказание поддержки социально ориентированным некоммерческим организациям.

В силу части 6 статьи 31.1. Закона о некоммерческих организациях оказание имущественной поддержки социально ориентированным некоммерческим организациям осуществляется органами государственной власти и органами местного самоуправления путем передачи во владение и (или) в пользование таким некоммерческим организациям государственного или муниципального имущества.

В соответствии с частью 8 статьи 31.1. Закона о некоммерческих организациях порядок формирования, ведения, обязательного опубликования перечней, предусмотренных пунктом 7 настоящей статьи, а также порядок и условия предоставления во владение и (или) в пользование включенного в них государственного и муниципального имущества устанавливаются соответственно **нормативными правовыми актами Российской Федерации**, нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными нормативными правовыми актами.

Согласно части 2 статьи 7 Закона о местном самоуправлении по вопросам осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации, могут приниматься муниципальные правовые акты на основании и во исполнение положений, установленных соответствующими федеральными законами и (или) законами субъектов

Российской Федерации.

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 (часть 4 статьи 7 Закона о местном самоуправлении).

Как было указано выше, Администрацией г.Ханты-Мансийска принято постановление от 10.04.2017 №303 «Об имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций», которым утвержден Порядок формирования имущества и Порядок предоставления имущества.

В рамках рассмотрения жалобы Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Администрации г.Ханты-Мансийска направлено письмо о предоставлении нормативных пояснений (от 27.06.2017 №05-24/ОТ-4072) по вопросу принятия постановления Администрации города Ханты-Мансийска от 10.04.2017 №303, а именно утверждения Порядка предоставления имущества.

Как следует из письменных пояснений Администрации г.Ханты-Мансийска (вх.№02-4954 от 30.06.2017), постановление от 10.04.2017 №303 принято во исполнение положений частей 6, 7, 8 статьи 31.1. Закона о некоммерческих организациях, а также Положения о порядке управления и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности, утвержденного решением Думы города Ханты-Мансийска от 29.06.2012 №255. Также, Администрация г. Ханты-Мансийска указала, что постановление от 10.04.2017 №303 соответствует постановлению Правительства Российской Федерации от 30.12.2012 №1478 «Об имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций».

Кроме того, Администрацией г. Ханты-Мансийска указано, что Правила, утвержденные Приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 года № 67 не регулируют порядок заключения договоров аренды, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления социально ориентированным некоммерческим организациям. При этом указано, что порядок и условия предоставления во владение и (или) в пользование включенного государственного и муниципального имущества социально ориентированным некоммерческим организациям регулируется Законом о некоммерческих организациях.

В ходе рассмотрения жалобы представитель Департамента дополнительно пояснил, что Администрация г.Ханты-Мансийска вправе издавать нормативно правовые акты, устанавливающие порядок и условия предоставления социально ориентированным некоммерческим

организациям во владение и (или) пользование государственного и муниципального имущества.

При этом представитель Департамента указал, что Перечень видов имущества, в отношении которого 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, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденный Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, не содержит такой вид имущества как предоставление объектов социально ориентированным некоммерческим организациям. Следовательно, проведение торгов в соответствии с Правилами, в данном случае невозможно, поскольку Правила не регулируют передачу объектов социально ориентированным некоммерческим организациям.

Рассмотрев письменные пояснения Администрации г.Ханты-Мансийска, заслушав представителя Департамента, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, установила следующие.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2012 №1478 «Об имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций» утверждены Правила предоставления федерального имущества социально ориентированным некоммерческим организациям во владение и (или) в пользование на долгосрочной основе.

При этом в силу пункта 1 Правил предоставления федерального имущества настоящие правила применяются исключительно в отношении федерального имущества и не распространяют своё действие на распоряжение муниципальным имуществом.

Соответственно при разработке нормативно-правовых актов органов местного самоуправления в области имущественной поддержке социально ориентированным некоммерческим организациям данные правила применимы быть не могут.

В соответствии со статьей 17.1 Закона 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, может быть осуществлено только по результатам проведения торгов за исключением, установленных в частях 1, 3.1, 3.2 и 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции случаев.

В частности, таким исключением является предоставление имущества 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 Закона о некоммерческих организациях.

Согласно части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 указанной статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении:

- 1) государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям;
- 2) государственного или муниципального недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за государственными или муниципальными автономными учреждениями;
- 3) государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

Таким образом, **заключение любых договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, должно осуществляться в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.** При этом исключения, установленные частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, распространяются на заключение договоров в отношении государственного и муниципального имущества, указанного в части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Случаи заключения договоров, предусматривающие в соответствии с положениями части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества без проведения торгов, не устанавливают безусловного права требовать от правообладателя заключение такого договора и не являются соответствующей обязанностью последнего.

При наличии двух и более претендентов на заключение договора в отношении одних и тех же объектов государственного или муниципального имущества без проведения торгов на основании исключений, предусмотренных частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, отказ таким заявителям в заключении договоров без конкурентных процедур и последующая передача указанного имущества на торгах не будет являться нарушением законных прав и интересов таких заявителей (письмо ФАС России от 04.09.2013 № АЦ/34611/13, письмо ФАС России от 24.04.2014 №ЦА/16309/14, разъяснения ФАС России от 05.06.2012).

Следовательно, порядок заключения договоров, установленный в статье 17.1 Закона о защите конкуренции, обязателен для всех договоров, предметом которых является переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества к стороне по договору.

Во исполнение этой нормы Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 утверждены Правила.

В пункте 1 Правил предусмотрено, что ими устанавливаются порядок организации и 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 в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Пунктом 3 Правил установлено, что заключение договоров путем проведения торгов в форме конкурса возможно исключительно в отношении видов имущества, перечень которых утвержден Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее - Перечень).

Проведение торгов в форме конкурса в отношении имущества, не указанного в Перечне, будет являться нарушением пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

При этом торги на право заключения договоров в отношении видов имущества, по которым заключение договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, могут по решению организатора торгов проводиться также и в форме аукциона (Разъяснения ФАС РФ от 01.11.2011).

Таким образом, отсутствие в Перечне имущества, предназначенного для передачи в аренду социально ориентированным некоммерческим организациям, **не освобождает** собственника имущества, организатора торгов **от обязанности** передавать такое имущество на аукционе, проводимом в соответствии с Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Как указывалось выше, предоставление имущества без торгов, в силу требований статьи 17.1 Закона о защите конкуренции возможно, если такое имущество предоставляется 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 Закона о некоммерческих организациях.

Согласно статье 3 Закона о защите конкуренции данный Закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция представляет собой 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 пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В соответствии со статьей 50 Гражданского кодекса Российской Федерации некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, соответственно действие статьи 17.1 Закона о защите конкуренции распространяется на случаи заключения данных договоров с некоммерческими организациями, осуществляющими деятельность, приносящую доход.

Согласно позиций, изложенных в письмах ФАС России по применению статьи 17.1 Закона о защите конкуренции от 01.04.2009 № АЦ/8747, от 17.03.2010 № АЦ/7021 в случае если в период владения и пользования государственным или муниципальным имуществом, полученным без торгов некоммерческой организацией, не имеющей статуса хозяйствующего субъекта, данная организация начнет осуществлять деятельность, приносящую ей доход, орган государственной власти или орган местного самоуправления, который принял решение о передаче данной организации государственного или муниципального имущества, должен принять меры по прекращению использования данного имущества и по его возврату **в целях предоставления такого имущества в соответствии с Законом о защите конкуренции - на торгах или с предварительным согласованием с антимонопольным органом в порядке, установленном главой 5 Закона о защите конкуренции.**

Как следует из документов и было указано выше после публикации на официальном сайте Администрации г.Ханты-Мансийска <http://admhmansy.ru> извещения о предоставлении муниципального имущества в аренду и приеме заявлений, в адрес Департамента поступили заявления от трех организаций:

ЧУ ДОО ДС «Карапуз», АН ДОО «Центр развития ребенка «Кнопочка», ДО АНО «Антошка».

При этом исходя из документов, приобщенных к заявлениям следует, что ЧУ ДОО ДС «Карапуз», АН ДОО «Центр развития ребенка «Кнопочка», ДО АНО «Антошка» в понимании пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются хозяйствующими субъектами, и в силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются конкурентами.

Следовательно, наличие поступивших заявлений от вышеуказанных организаций и которые, в том числе осуществляют деятельность, приносящую доход, свидетельствует о наличии конкуренции на соответствующем товарном рынке и заинтересованности таких субъектов в получении муниципального имущества.

Таким образом, при наличии двух и более претендентов на заключение договора в отношении одних и тех же объектов муниципального имущества, Департаменту необходимо было передавать указанное имущество на торгах (аукцион), проводимых в соответствии с Правилами.

При этом иного другого способа передачи муниципального имущества в аренду в данном случае, кроме как в порядке, предусмотренном Правилами, действующее законодательство не содержит.

Частью 6 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что с 01.01.2011 информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 данной статьи, размещается на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.09.2012 №909 «Об определении официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов и внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» утвержден исчерпывающий перечень видов торгов, которые обязательны для публикации на сайте www.torgi.gov.ru, в состав который входит такой вид торгов как проведение конкурсов и 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, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В данном случае, как следует из письменных пояснений Департамента и подтверждается материалами дела, информация о предоставлении муниципального имущества в аренду на сайте www.torgi.gov.ru не

размещалась. Информация размещена лишь на официальном сайте Администрации г.Ханты-Мансийска.

Неразмещение информации о проведении конкурсов и аукционов на право заключения договоров на официальном сайте торгов является нарушением Правил, статей 17, 17.1 Закона о защите конкуренции (письмо ФАС России от 04.09.2013 № АЦ/34611/13).

Таким образом, действия Департамента, выразившиеся в не размещении на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru извещения о предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации, адрес (место нахождения, расположения) имущества – 628002, Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007, 008, нарушают требования части 6 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с положениями статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги представляют собой особый способ заключения договора, при котором договор заключается с лицом,

предложившим наиболее высокую цену или лучшие условия исполнения договора. Процедура проведения торгов основана на состязательности хозяйствующих субъектов.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Непроведение торгов лишает потенциальных желающих возможности принять участие в конкурентной борьбе за право доступа к муниципальному имуществу, что приводит к ограничению конкуренции.

Следовательно, Департамент не опубликовав извещение и документацию на официальном сайте www.torgi.gov.ru при передаче имущества в аренду ограничил участие в торгах потенциальных участников, тем самым нарушил требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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).

Кроме того, согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. Согласно части 2 названной статьи в случае, если организаторами или заказчиками торгов являются, в частности, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах.

Поскольку на федеральном уровне разработаны специальные нормативные акты, регламентирующие порядок предоставления государственного или муниципального имущества в аренду, то предоставление муниципального имущества в ином другом порядке, а именно на основании Порядка предоставления имущества, утвержденного Постановлением Администрации г. Ханты-Мансийска от 10.04.2017 №303 будет противоречить

требованиям статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а также Приказу ФАС России № 67.

Принятие Администрацией г.Ханты-Мансийска постановления от 10.04.2017 №303 «Об имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций», которым утвержден Порядок предоставления имущества, позволяющий предоставлять муниципальное имущество в ином другом порядке, при наличии двух и более лиц (хозяйствующих субъектов), приводит к необоснованному сокращению числа участников рынка, что соответственно приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, действия Администрации г.Ханты-Мансийска, по принятию постановления от 10.04.2017 №303 «Об имущественной поддержке социально ориентированных некоммерческих организаций», которым утвержден Порядок предоставления муниципального имущества, содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 3.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции определено, что антимонопольный орган выдает органу власти предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать жалобу ДО АНО «Антошка» от 16.05.2017 №990-ж на действия Департамента муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска при предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации, адрес (место нахождения, расположения) имущества – 628002, Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007, 008, необоснованной.

2. Признать в действиях Департамента муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска нарушение Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67, статьи 17, частей 1, 6 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, что выразилось в не размещении на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.forgi.gov.ru извещения о предоставлении муниципального имущества в аренду социально ориентированным некоммерческим организациям, адрес (место нахождения, расположения) имущества – 628002, Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007, 008.

3. Выдать Департаменту муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска обязательное для исполнения предписание в части совершения действий, направленных на устранение выявленных нарушений.

4. Передать материалы настоящего дела ответственному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре для принятия решения о возбуждении административного производства по части 1 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях.

5. Передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о вынесении предупреждения в адрес Администрации города Ханты-Мансийска.

ПРЕДПИСАНИЕ № 48

06.07.2017 г.

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в

порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа №113 от 24.10.2016 в составе:

Председателя комиссии:

– «...»;

Членов комиссии:

– «...»,

– «...»,

– «...»,

на основании своего решения от 06.07.2017, вынесенного по жалобе ДО АНО «Антошка» (вх.№990-ж от 16.06.2017), руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска в целях устранения нарушений, допущенных при проведении процедуры предоставления муниципального имущества в аренду социально ориентированной некоммерческой организации, адрес (место нахождения, расположения) имущества – 628002, Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, г.Ханты-Мансийск, ул.Анны Коньковой, д.6, пом. 001, 002, 003, 004, 005, 006, 007, 008, аннулировать процедуру предоставления муниципального имущества в аренду.

2 .Департаменту муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска опубликовать информацию об аннулировании указанной в пункте 1 настоящего предписания процедуры на официальном сайте Администрации г.Ханты-Мансийска <http://admhmansy.ru>.

3. Департаменту муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска в срок до «28» июля 2017 года исполнить пункты 1 и 2 настоящего предписания.

4. Департаменту муниципальной собственности Администрации города Ханты-Мансийска представить в Управление Федеральной

антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре информацию об исполнении пунктов 1 и 2 настоящего предписания в срок до «01» августа 2017 года с приложением подтверждающих документов.