

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 43

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«04» октября 2016 г.

г. Киров

В период с 01.09.2016 по 28.09.2016 г. на основании [пункт 11 части 1 статьи 23, статHYPERLINK "consultantplus://offline/ref=8962A7D1053403CE963670AAA0327C025B1BBD65BFB3621023026C51302B6BD394C6A919DDs2f3J"ьиHYPERLINK "consultantplus://offline/ref=8962A7D1053403CE963670AAA0327C025B1BBD65BFB3621023026C51302B6BD394C6A919DDs2f3J" 24, 25, 25.1](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее Закон о защите конкуренции), Кировским УФАС России была проведена плановая проверка администрации Верхнекамского района Кировской области.

В ходе проведенной проверки Кировским УФАС России были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

Отделом по управлению имуществом Верхнекамского района был заключен договор аренды нежилого помещения № 9/2016 от 22.06.2016 по передаче во временное владение и пользование ООО «Кирсинская управляющая компания» следующего муниципального имущества: нежилое помещение, расположенное по адресу: Кировская область, г. Кирс, ул. Широлина, д. 9, помещение 1005, общей площадью 11 кв.м.

Срок действия договора аренды с «22» июня 2016 года по «21» июля 2016, то есть на 30 календарных дней.

Указанный договор аренды муниципального имущества заключен с соблюдением требований п. 11 ч.1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе проведенной проверки установлено, что имеется акт приема-передачи в аренду муниципального имущества от 22.06.2016 г.

Согласно данному акту арендодатель передает арендатору во временное пользование нежилое помещение по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, г. Кирс, ул. Широлина, д.9, помещение 1005, площадью 11,9 кв.м.

Однако на момент проведения проверки отсутствует подписанный сторонами акт приема-передачи муниципального имущества от ООО «Кирсинская управляющая компания» отделу по управлению имуществом Верхнекамского района Кировской области.

В связи с вышеизложенным представляется возможным прийти к выводу о том, что по истечении срока действия договора аренды 21.07.2016 ООО «Кирсинская управляющая компания» фактически продолжает пользоваться указанным имуществом.

При этом, торги на право владения и пользования указанным муниципальным имуществом по истечении срока действия указанного договора аренды не проводились.

Согласно п. 7 ст. 4 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующим субъектом признается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Таким образом, ООО «Кирсинская управляющая компания», с точки зрения Закона о защите конкуренции, является хозяйствующим субъектом.

В соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закон 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно п.20 статьи 4 Федерального Закона о защите конкуренции государственные и муниципальные преференции - предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимуществ, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных [частью 1](#) настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Верхнекамского района Кировской области, предоставляя право владения и пользования нежилым помещением, расположенным по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, г. Кирс, ул. Широлина, д.9, помещение 1005, площадью 11,9 кв.м. с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась.

Таким образом, администрация Верхнекамского района Кировской области нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона «О защите конкуренции», что привело к нарушению п. 7 ч. 1 ст.15 Закона «О защите конкуренции».

Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке в порядке, определенном приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 № 220, в данном случае не требуется, так как определение географических границ товарного рынка и определение состава его участников являются этапами проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, который используется в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта.

При этом в соответствии с положениями пункта 1.4 указанного Порядка не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных по признакам нарушения [пункта 2 части 1, части 4](#) (если соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) и [5](#) (если координация приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах) [статьи 11, пункта 2 части 1 статьи 11.1, статей 14, 15, 16, 17, 17.1, 18](#) Закона о защите конкуренции.

Анализ имеющихся документов позволяет установить продуктовые границы рынка как рынок аренды муниципального имущества, а также географические границы рынка в пределах муниципального образования Верхнекамский муниципальный район Кировской области.

В соответствии с п.п. 2,8 ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам и создание дискриминационных условий.

Под дискриминационными условиями, согласно п.8 ст.4 Закона о защите конкуренции понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг нарушающим часть 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 N 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона N 135-ФЗ является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Таким образом, действия администрации Верхнекамского района по фактическому предоставлению с 22.07.2016 по настоящее время прав владения и пользования ООО «Кирсинская управляющая компания» муниципальным имуществом без проведения обязательной процедуры торгов, могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности получить данное имущество в пользование и владение на законных основаниях, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам на рынке аренды муниципального имущества, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым ограничивают, устраняют и не допускают конкуренцию и нарушают положения п.п. 2, 7, 8 ч.1 ст.15, ч.1 ст. 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

В данном случае, бездействие администрации Верхнекамского района Кировской области по не возврату муниципального имущества из незаконного владения и пользования ООО «Кирсинская управляющая компания» в казну муниципального образования, содержит признаки нарушения п.п.2, 7, 8 ч. 1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом вышеизложенного, антимонопольный орган приходит к выводу о необходимости принятия мер по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Верхнекамский район Кировской области, находящегося в незаконном пользовании и владении ООО «Кирсинская управляющая компания».

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 № 275-ФЗ) в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления, признаков нарушения ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает Администрацию Верхнекамского района Кировской области** о необходимости прекращения в **срок до 20.10.2016 г.** указанного бездействия, а именно:

Принять меры по возврату муниципального имущества – нежилого помещения, расположенного по адресу: Кировская область, Верхнекамский район, г. Кирс, ул. Широлина, д.9, помещение 1005, площадью 11,9 кв.м. в казну муниципального образования Верхнекамский муниципальный район, находящегося в незаконном владении и пользовании ООО «Кирсинская управляющая

компания» с 22.07.2016 по настоящее время.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (часть 6 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (часть 7 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «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 (часть 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).