

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 16

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

«10» февраля 2016 г.

г. Киров

Прокуратурой Яранского района Кировской области 29 января 2016 г. (вх.№649 от 04.02.2016) в Кировское УФАС направлено обращение и материалы об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства.

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

Администрацией Кугушергского сельского поселения Яранского района 30.09.2010 заключен договор аренды муниципального имущества № 2.

В соответствии с п. 1.1 договора администрация Кугушергского сельского поселения передает ООО «Союз» во временное владение и пользование нежилое помещение площадью 51,3 кв.м., расположенное по адресу: с. Первомайское, ул. Свободы, д.9 для размещения магазина ООО «Союз».

Срок действия договора установлен с 30.09.2010 г. до 30.09.2011 г.

Дополнительным соглашением от 30.09.2011 года к договору аренды муниципального имущества №2 от 30.09.2010 г. срок действия договора аренды продлен с 30.09.2011 по 30.08.2012 г.

01.09.2012 г. Администрацией Кугушергского сельского поселения Яранского района заключен договор аренды муниципального имущества № 2.

В соответствии с п. 1.1 договора администрация Кугушергского сельского поселения передает ООО «Союз» во временное владение и пользование нежилое помещение площадью 51,3 кв.м., расположенное по адресу: с. Первомайское, ул. Свободы, д.9 для размещения магазина ООО «Союз».

Указанное нежилое помещение расположено в здании конторы с кадастровым номером 43:39:340402:167:7412/21/А, площадью 630,8 кв.м. Здание является собственностью администрации Кугушергского сельского поселения, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 14.06.2012 серия <...> – АВ №779109.

Срок действия договора с 01.09.2012 г. по 01.09.2020 г.

Указанный договор аренды заключен без проведения торгов.

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 «Союз», 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.

Администрация Кугушергского сельского поселения Кировской области, заключая договор аренды № 2 от 01.09.2012 по передаче ООО «Союз» во временное владение и пользование нежилого помещения площадью 51,3 кв.м., расположенного по адресу: с. Первомайское, ул. Свободы, д.9 для размещения магазина ООО «Союз», торги на право аренды муниципального имущества, в нарушение ч.1 ст. 17.1 Закон о защите конкуренции, не проводила.

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 преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

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 Кугушергского сельского поселения Кировской области, заключая договор аренды № 2 от 01.09.2012 по передаче ООО «Союз» во временное владение и пользование нежилого помещения площадью 51,3 кв.м., расположенного по адресу: с. Первомайское, ул. Свободы, д.9 для размещения магазина ООО «Союз», с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась.

Таким образом, администрация Кугушергского сельского поселения 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 Кугушергское сельское поселение 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 Кугушергского сельского поселения Кировской области, по заключению договора аренды № 2 от 01.09.2012 по передаче ООО «Союз» во временное владение и пользование нежилого помещения площадью 51,3 кв.м., расположенного по адресу: с. Первомайское, ул. Свободы, д.9 для размещения магазина ООО «Союз», 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 отдельных хозяйствующих субъектов, тем самым ограничивают, устраняют и недопускают конкуренцию и содержат признаки нарушения п.п.2, 7, 8 ч.1 ст.15, ч.1 ст. 17.1, ст.19, 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно ст.41.1 Закона о защите конкуренции дело, о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Однако, до настоящего времени муниципальное имущество находится в пользовании и владении ООО «Союз», ввиду того, что срок действия договора аренды № 2 от 01.09.2012 определен с 01.09.2012 г. по 01.09.2020 г. таким образом договор считается действующим.

В данном случае, бездействие администрации Кугушергского сельского поселения Кировской области по не возврату муниципального имущества из

незаконного владения и пользования у ООО «Союз» в казну поселения, 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 Кугушергское сельское поселение Кировской области переданного по договору аренды № 2 от 01.09.2012.

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 Кугушергского сельского поселения Яранского района Кировской области** о необходимости прекращения **в срок до 10.03.2016 г.** указанного бездействия, а именно:

Принять меры по возврату муниципального имущества в казну муниципального образования Кугушергское сельское поселение Яранского района Кировской области, переданного по договору аренды №2 от 01.09.2012 с ООО «Союз».

Информацию об исполнении предписания предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области **до 15.03.2016 года.**

Руководитель управления

<...>

