Лицам, участвующими в рассмотрении дела № 1-17.1-2063/77-17

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-17.1-2063/77-17 о нарушении

антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «02» апреля 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «16» апреля 2018 г.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-17.1-2063/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе Председателя ..., членов Комиссии: ..., рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства № 1-17.1-2063/77-17 по признакам нарушения Государственным унитарным предприятием города Москвы «Дирекция строительства и эксплуатации объектов гаражного назначения города Москвы» (далее также - ГУП «ДГС», Дирекция) части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в присутствии представителя ГУП «ДГС» ..., действующей на основании доверенности от 10.01.2018 № 008,

УСТАНОВИЛА:

Недвижимое имущество общей площадью 151 040,6 кв.м., состоящее из 3 880 машино-мест[1], расположенное по адресу: г. Москва, ул. 1-я Измайловского Зверинца, д. 8 (далее также - Гаражный комплекс), является объектом гаражного назначения.
На праве собственности городу Москве в лице Департамента городского имущества города Москвы принадлежит 2 692 машино-места Гаражного комплекса, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 09.06.2012

№ 77-77-12/011/2012-434. Оставшиеся 1 188 машино-мест Гаражного комплекса принадлежат на праве собственности физическим и юридическим лицам.

Согласно пункту 1 Положения о порядке проектирования и строительства объектов гаражного назначения в городе Москве, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 28.07.2009 № 685-ПП, организованными местами хранения автотранспорта являются объекты капитального строительства гаражного назначения для размещения мест хранения автотранспорта, расположенные по месту проживания автовладельцев, которые могут находиться в собственности или предоставляться в аренду физическим и юридическим лицам.

Гаражный комплекс был передан Департаментом городского имущества города Москвы ГУП «ДГС» на праве хозяйственного ведения в соответствии с актом приема-передачи объекта нежилого фонда, находящегося в собственности города Москвы, государственному унитарному предприятию города Москвы от 30.01.2014 № 00-00013/14, распоряжением Департамента городского имущества города Москвы от 26.11.2013 № 11377, о чем в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 03.03.2014 сделана запись регистрации № 77-77-03/011/2014-471 и выдано свидетельство о государственной регистрации права от 21.05.2014 № 77-АР 389689.

В соответствии с пунктом 1.2 Порядка планирования финансово-хозяйственной деятельности государственных унитарных предприятий (государственных предприятий, казенных предприятий) города Москвы, утвержденного постановлением Правительства Москвы от 21.09.2011 № 441-ПП, планом финансово-хозяйственной деятельности (далее - План ФХД) является совокупность прогнозных показателей деятельности государственных унитарных предприятий (государственных предприятий, казенных предприятий) города Москвы на планируемый финансовый период.

Согласно Плану ФХД ГУП «ДГС» за 2016 год в отношении машино-мест Гаражного комплекса планировалось заключение договоров, предметом которых являлось оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию и выполнению агентских функций. ГУП «ДГС» необходимо было определить контрагентов по указанным договорам по результатам проведения конкурентных процедур.

В соответствии с Планом ФХД ГУП «ДГС» за 2017 год в отношении машино-мест Гаражного комплекса планировалось заключение договоров, предметом которых являлось паркование с организацией эксплуатации. ГУП «ДГС» необходимо было определить контрагентов по указанным договорам по результатам проведения конкурентных процедур.

Московским УФАС России (далее также - Управление) по результатам рассмотрения заявления арендаторов Гаражного комплекса, а также материалов и сведений, представленных в письмах ГУП «ДГС», ООО «ЦЕНТУРИОН», было установлено, что в отношении машино-мест Гаражного комплекса ГУП «ДГС» были заключены следующие договоры:

1. Договор от 01.01.2016 № 005-002862-16, заключенный Дирекцией с ООО «ЦЕНТУРИОН», на организацию обслуживания Гаражного комплекса с целью оказания соответствующих услуг потребителям машино-мест по содержанию в надлежащем состоянии машино-мест общего пользования, обеспечению коммунального обслуживания (далее - Договор эксплуатации).

Указанный договор был заключен ГУП «ДГС» в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с пунктом 2.1 Договора эксплуатации его предметом является организация за вознаграждение от имени ГУП «ДГС» обслуживания Гаражного комплекса с целью оказания соответствующих услуг пользователям машино-мест по содержанию в надлежащем состоянии машино-мест и мест фактического пользования, обеспечению коммунального обслуживания.

Договором эксплуатации не предусмотрен переход прав владения и (или) пользования имуществом города Москвы контрагенту.

Таким образом, проведение конкурентных процедур на право заключение Договора эксплуатации в порядке, предусмотренном Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 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 - Приказ № 67), не требовалось, нарушение антимонопольного законодательства в действиях Дирекции отсутствует.

Согласно представленной в Управление информации Договор эксплуатации был расторгнут, что подтверждается телеграммой ГУП «ДГС» от 10.02.2017, направленной ООО «ЦЕНТУРИОН». Указанная телеграмма была получена ООО «ЦЕНТУРИОН» 16.02.2017. В настоящее время эксплуатация Гаражного комплекса осуществляется непосредственно ГУП «ДГС».

2 . Договор от 01.01.2016 № 023-4-0344-16 оказания услуг паркования и договор от 01.01.2016 № 023-4-0344-1-16 оказании услуг паркования, заключенные между ГУП «ДГС» и ООО «ЦЕНТУРИОН» на основании заявления последнего (далее - Договоры паркования, Договор паркования № 023-4-0344-16 и Договор паркования № 023-4-0344-1-16).

Предметом Договоров паркования является оказание ГУП «ДГС» услуг паркования транспортных средств ООО «ЦЕНТУРИОН» на территории Гаражного комплекса, которые заключаются в предоставлении Дирекцией доступа к машино-месту (далее также - парковочное место), регулировании въезда-выезда и движения по Гаражному комплексу, обеспечении Гаражного комплекса необходимым оборудованием, знаками указателями, внесении соответствующих разметок и поддержании Гаражного комплекса и парковочных мест в исправном состоянии, а также в осуществлении контроля за передвижением и размещением транспортных средств на территории Гаражного комплекса, а со стороны ООО «ЦЕНТУРИОН» - в оплате указанных услуг в порядке и на условиях, предусмотренных Договорами паркования[1].

В соответствии с пунктом 1.4 Договора паркования № 023-4-0344-16 транспортные средства ООО «ЦЕНТУРИОН» паркуются в Гаражном комплексе на машино-местах в общем количестве 592 штуки. Для подтверждения права пользования парковочными местами ГУП «ДГС» выдает ООО «ЦЕНТУРИОН» карты-пропуски в соответствии с приложением 1 к указанному договору, которые действительны в течение срока действия Договора паркования № 023-4-0344-16.

Приложением 1 к Договору № 023-4-0344-16 является акт приема-передачи карт-пропусков гаражного комплекса, согласно которому ГУП «ДГС» передало, а ООО «ЦЕНТУРИОН» приняло карты-пропуски в количестве 592 штуки.

В соответствии с пунктом 6.2 Договора № 023-4-0344-16 он вступает в силу с 01.01.2016 и действует до 31.03.2016 включительно, а также автоматически пролонгируется, если ни одна из сторон не заявит о желании его расторгнуть за 15 календарных дней до даты окончания срока его действия.

В соответствии с пунктом 1.4 Договора паркования № 023-4-0344-1-16 транспортные средства ООО «ЦЕНТУРИОН» паркуются в Гаражном комплексе на машино-местах в общем количестве 1 346 штук. Для подтверждения права пользования парковочными местами ГУП «ДГС» выдает ООО «ЦЕНТУРИОН» карты-пропуски в соответствии с приложением 1 к указанному договору, которые действительны в течение срока действия Договора паркования № 023-4-0344-1-16.

Приложением 1 к Договору паркования № 023-4-0344-1-16 является акт приема-передачи карт-пропусков гаражного комплекса, согласно которому ГУП «ДГС» передало, а ООО «ЦЕНТУРИОН» приняло карты-пропуски в количестве 1 346 штук.

Между ГУП «ДГС» и ООО «ЦЕНТУРИОН» 01.04.2016 было заключено дополнительное соглашение № 2 к Договору паркования № 023-4-0344-1-16, согласно которому транспортные

средства ООО «ЦЕНТУРИОН» паркуются в Гаражном комплексе на машино-местах в общем количестве 2 288 штук. Для подтверждения права пользования парковочными местами ГУП «ДГС» выдает ООО «ДДН» карты-пропуски в соответствии с приложением 1.1 к указанному дополнительному соглашению на 2 288 парковочных мест.

Кроме того, между ГУП «ДГС» и ООО «ЦЕНТУРИОН» 01.04.2016 было заключено дополнительное соглашение № 3 к Договору паркования № 023-4-0344-1-16, согласно которому транспортные средства ООО «ЦЕНТУРИОН» паркуются в Гаражном комплексе на машино-местах в общем количестве 2 162 штуки. Для подтверждения права пользования парковочными местами ГУП «ДГС» выдает ООО «ДДН» карты-пропуски в соответствии с приложением 1.1 к указанному дополнительному соглашению на 2 162 парковочных места.

В соответствии с пунктом 6.2 Договора паркования № 023-4-0344-1-16 он вступает в силу с 01.01.2016 и действует до 30.11.2016 включительно, а также автоматически пролонгируется, если ни одна из сторон не заявит о желании его расторгнуть за 15 календарных дней до даты окончания срока его действия.

Таким образом, 592 машино-места Гаражного комплекса по Договору паркования № 023-4-0344-16 и 2 162 парковочных места Гаражного комплекса по Договору паркования № 023-4-0344-1-16 были переданы Дирекцией ООО «ЦЕНТУРИОН» на возмездной основе с фиксированной ежемесячной платой для размещения транспортных средств на указанных машино-местах по картам-пропускам, которые согласно пункту 1.4 Договоров паркования подтверждают право пользования парковочным местом.

В соответствии с пунктом 1.4 Договоров паркования ООО «ЦЕНТУРИОН» вправе оказывать услуги паркования третьим лицам без согласования с ГУП «ДГС».

3. В период действия Договоров паркования ООО «ЦЕНТУРИОН» с физическими и юридическими лицами было заключено 595 договоров оказания услуг паркования.

Таким образом, исходя из совокупного толкования изложенных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу, что посредством заключения Договоров паркования ГУП «ДГС» передало, а ООО «ЦЕНТУРИОН» фактически приняло 592 машино-места Гаражного комплекса по Договору паркования № 023-4-0344-16 и 2 162 парковочных места Гаражного комплекса по Договору паркования № 023-4-0344-1-16, пользовалось ими и распоряжалось путем передачи в пользование третьим лицам, что подтверждается вышеизложенными обстоятельствами, а также фактами перепрофилирования машино-мест в нежилые помещения и использования их не по целевому назначению.

4. Договор от 05.04.2017 № 023-4-0529-17П оказания услуг паркования, заключенный между ГУП «ДГС» и ООО «Бест Селлер» на основании заявления последнего (далее - Договор № 023-4-0529-17П).

Предметом Договора № 023-4-0529-17П является оказание ГУП «ДГС» услуг паркования транспортных средств ООО «Бест Селлер» на территории Гаражного комплекса, которые заключаются в предоставлении Дирекцией доступа к машино-месту, регулировании въезда-выезда и движения по Гаражному комплексу, обеспечении Гаражного комплекса необходимым оборудованием, знаками указателями, внесении соответствующих разметок и поддержании Гаражного комплекса и парковочных мест в исправном состоянии, а также в осуществлении контроля за передвижением и размещением транспортных средств на территории Гаражного комплекса, а со стороны ООО «Бест Селлер» - в оплате указанных услуг в порядке и на условиях, предусмотренных Договором № 023-4-0529-17П[1].

В соответствии с пунктом 1.4 Договора № 023-4-0529-17П транспортные средства ООО «Бест Селлер» паркуются в Гаражном комплексе на машино-местах в общем количестве 700 штук. Для подтверждения права пользования парковочными местами ГУП «ДГС» выдает ООО «Бест Селлер» карты-пропуски в соответствии с приложением 1 к данному Договору № 023-4-0529-17П, которые действительны в течение срока действия указанного договора.

Приложением 1 к Договору № 023-4-0529-17П является акт приема-передачи карт-пропусков гаражного комплекса к указанному договору, согласно которому ГУП «ДГС» передало, а ООО «Бест Селлер» приняло карты-пропуски в количестве 700 штук.

В соответствии с пунктом 6.2 Договора № 023-4-0529-17П он вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до 05.03.2018 включительно (срок действия Договора 11 месяцев), а также автоматически пролонгируется, если ни одна из сторон не заявит о желании его расторгнуть за 15 календарных дней до даты окончания срока его действия.

Таким образом, Гаражный комплекс в составе 700 парковочных мест передан Дирекцией ООО «Бест Селлер» на возмездной основе с фиксированной ежемесячной платой для размещения транспортных средств на указанных машино-местах по картам-пропускам, которые согласно пункту 1.4 Договора № 023-4-0529-17П подтверждают право пользования парковочным местом.

В соответствии с пунктом 1.4 Договора № 023-4-0529-17П ООО «Бест Селлер» вправе оказывать услуги паркования третьим лицам без согласования с ГУП «ДГС».

Таким образом, исходя из совокупного толкования изложенных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу, что ООО «Бест Селлер» фактически пользуется и распоряжается 700 машино-местами Гаражного комплекса путем передачи в пользование третьим лицам, что подтверждается вышеизложенными обстоятельствами.

Исходя из совокупного толкования изложенных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу, что посредством заключения Договоров паркования,
Договора № 023-4-0529-17П ГУП «ДГС» передало, а ООО «ЦЕНТУРИОН» и
ООО «Бест Селлер» соответственно фактически приняли вышеуказанные машино-места Гаражного комплекса, пользовались ими и распоряжалось путем передачи в пользование третьим лицам, что подтверждается вышеизложенными обстоятельствами и содержит признаки нарушения части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

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

В соответствии с частью 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 Закона, осуществляется заключение договоров аренды, безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в том числе в отношении имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

Таким образом, заключение Договоров паркования, Договора № 023-4-0529-17П возможно было исключительно по результатам проведения конкурса и (или) аукциона на право заключения указанных договоров в порядке, установленном Приказом № 67.

В соответствии с письменными пояснениями Дирекции относительно оснований заключения Договоров паркования, Договора № 023-4-0529-17П
ГУП «ДГС» сообщило, что указанные договоры были заключены на основании заявления контрагентов, так как Дирекция в рамках осуществления уставной деятельности оказывает услуги паркования автотранспортных средств на территории объектов гаражного назначения каждому лицу, которое к нему обратится. Информация о предоставлении услуг паркования автотранспортных средств размещена на официальном сайте ГУП «ДГС» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (http://www.mskgarage.ru) и доступна неограниченному кругу лиц.

По мнению ГУП «ДГС», размещение указанных сведений в открытом доступе свидетельствует о наличии в них признаков публичного договора, изложенных в статье 426 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). ГУП «ДГС» полагает, что

физические и юридические лица вправе требовать от Дирекции заключения с ними публичного договора на основании того, что на законодательном уровне установлен прямой запрет на отказ лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, от заключения публичного договора при наличии возможности предоставления соответствующей услуги.

Комиссия указывает, что согласно части 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Как уже отмечалось ранее, статьей 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что предоставление государственного имущества, в том числе принадлежащего на праве хозяйственного ведения государственным унитарным предприятиям, во владение и (или) пользование возможно только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров.

Таким образом, к договорным правоотношениям, возникающим при заключении договоров оказания услуг паркования не могут быть применены положения статьи 426 ГК РФ в связи с тем, что указанные договоры предусматривают переход прав владения и (или) пользования имуществом города Москвы контрагентам по данным договорам, и должны заключаться только по результатам проведения конкурентных процедур, в порядке предусмотренном Приказом № 67.

В соответствии с письмом ГУП «ДГС» от 19.01.2018 № АМ-347/8, адресованным заместителю руководителя Департамента строительства города Москвы ..., имеющемуся в материалах настоящего дела, заключение договоров оказания услуг паркования с физическими и юридическими лицами возможно без проведения конкурентных процедур, ввиду того, что условиями договоров паркования не предусмотрена передача объекта недвижимости. Контрагенты по указанным договорам размещают транспортные средства на автостоянке, что подразумевает возможность нахождения на автостоянке транспортных средств без сохранения и индивидуализации места их расположения, а в силу технических характеристик автостоянки машино-места для пользования контрагентами не используются. Кроме того, согласно позиции ГУП «ДГС», изложенной в письме от 19.01.2018 № АМ-347/8, деятельность по оказанию услуг автостоянок регулируется главой 39 ГК РФ, постановлением Правительства Российской Федерации от 17.11.2001 № 795
«Об утверждении правил оказания услуг автостоянок» и Законом Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».

По результатам анализа документов и сведений, имеющихся в материалах настоящего дела, Комиссией было установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 Правил оказания услуг автостоянок, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.11.2001 № 795
«Об утверждении правил оказания услуг автостоянок» (далее - Правила оказания услуг автостоянок), указанные правила, разработанные в соответствии с Законом Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», регулируют отношения в сфере оказания услуг по хранению автомобилей, мотоциклов, мотороллеров, а также прицепов и полуприцепов к ним (далее - автомототранспотрные средства) на автостоянках.

Согласно пункту 2 Правил оказания услуг автостоянок потребителем услуг автостоянок является гражданин, имеющий намерение заказать, либо заказывающий, либо использующий услуги по хранению автомототранспортных средств на автостоянках исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Таким образом, Правила оказания услуг автостоянок направлены на урегулирование правоотношений исключительно с физическими лицами, не осуществляющими хозяйственной деятельности.

Статьей 17.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок предоставления государственного имущества, в том числе принадлежащего на праве хозяйственного ведения государственным унитарным предприятиям, во владение и (или) пользование. При этом положения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции не содержат прямого изъятия в отношении предоставления такого имущества физическим лицам.

Вместе с тем, согласно части 1 статьи 3 и пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции указанный закон регулирует отношения, связанные с защитой конкуренции, то есть соперничеством хозяйствующих субъектов, к которым относятся организации, предприниматели и физические лица, осуществляющие деятельность, приносящую доход.

Физическое лицо, не осуществляющее деятельность, приносящую ей доход, не относится к хозяйствующим субъектам в понимании Закона о защите конкуренции.

Таким образом, предоставление недвижимого государственного имущества во владение и (или) пользование физическому лицу, не являющемуся хозяйствующим субъектом, не преследующее цели ведения данного имущества в дальнейший оборот, не подпадает под действие статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу, что заключение договоров оказания услуг паркования, равно как и иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования имуществом города Москвы, между ГУП «ДГС» и физическими лицами без проведения конкурентных процедур не является нарушением статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в случае соблюдения указанных требований.

Согласно статье 799 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Согласно договорам оказания услуг паркования, заключенным между ГУП «ДГС» и хозяйствующими субъектами, Дирекция на возмездной основе с фиксированной ежемесячной платой передает машино-места Гаражного комплекса контрагентам по указанным договорам для размещения транспортных средств на указанных машино-местах, а также предоставляет право передавать свои права по данным договорам третьим лицам без согласования с ГУП «ДГС».

По результатам проведенного анализа материалов и сведений, полученных в рамках рассматриваемого дела, Комиссия пришла к выводу, что договоры оказания услуг паркования, заключаемые ГУП «ДГС» с хозяйствующими субъектами, предусматривают переход прав владения и (или) пользования имуществом города Москвы контрагентам по указанным договорам и по своей правовой природе не могут являться договорами возмездного оказания услуг.

Заключение договоров оказания услуг паркования, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования имуществом города Москвы хозяйствующим субъектам по указанным договорам, может являться притворной сделкой в понимании статьи 170 ГК. РФ[1].

Между тем, как отмечалось ранее, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, установленном Приказом № 67.

Приведенный правовой подход наиболее полно отвечает целям применения названной нормы права, а именно защите государственной и муниципальной собственности от несанкционированной передачи во владение или пользование третьим лицам по заниженной цене либо нецелевого использования.

Требования названной нормы права направлены также на обеспечение максимально возможного количества участников торгов с целью передачи такого имущества по максимально возможной цене и выбора надежного контрагента, заключение договора с которым в силу части 1 статьи 447 ГК РФ является обязательным (решение Арбитражного суда города Москвы от 17.06.2015 по делу № А40-58236/2015).

Договоры паркования и Договор № 023-4-0529-17П заключены без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Приказом № 67, а следовательно, в нарушение

части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, согласно материалам и сведениям, представленным ГУП «ДГС» в рамках рассмотрения настоящего дела, Дирекцией в период с 01.01.2016 по 01.08.2017 было заключено 9 договоров оказания услуг паркования с хозяйствующими субъектами на основании заявлений последних, которые в настоящее время расторгнуты.

ГУП «ДГС» были расторгнуты Договоры паркования на основании пункта 5.2 указанных договоров, что подтверждается телеграммой от 10.02.2017, направленной Дирекцией ООО «ЦЕНТУРИОН». Указанная телеграмма была получена ООО «ЦЕНТУРИОН» 16.02.2017. Договор № 023-4-0529-17П также был расторгнут ГУП «ДГС» на основании пункта 5.2 указанного договора, что подтверждается уведомлением о расторжении договора, направленным ГУП «ДГС» в адрес ООО «Бест Селлер» письмом от 23.05.2017 № АМ-2643/7.

Кроме того, ГУП «ДГС» в адрес бывшего контрагента ООО «ЦЕНТУРИОН» неоднократно направлялись уведомления о расторжении договорных отношений. Несмотря на расторжение заключенных между Дирекцией и ООО «ЦЕНТУРИОН» договоров в Гаражном комплексе продолжают находится хозяйствующие субъекты, с которыми в свою очередь ООО «ЦЕНТУРИОН» заключало договоры, предусматривающие переход прав владения и (или) пользования машино-местами Гаражного комплекса, в частности договоры оказания услуг паркования.

По состоянию на 26.02.2018 между ГУП «ДГС» и физическими лицами заключено 26 договоров оказания услуг паркования на 77 машино-мест Гаражного комплекса. Дирекция на возмездной основе с фиксированной ежемесячной платой передает машино-места Гаражного комплекса контрагентам по указанным договорам (физическим лицам) для размещения транспортных средств на указанных машино-местах.

Таким образом, давая совокупную оценку изложенным обстоятельствам, Комиссия пришла к выводу, что посредством заключения Договоров паркования и Договора № 023-4-0529-17П ГУП «ДГС» передало, а ООО «ЦЕНТУРИОН» и
ООО «Бест Селлер» соответственно фактически приняли вышеуказанные машино-места Гаражного комплекса, пользовались ими и распоряжались путем передачи в пользование третьим лицам, что подтверждается изложенными обстоятельствами и содержит признаки нарушения части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией было принято заключение об обстоятельствах дела № 1-17.1-2063/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства от 13.03.2018 (далее - Заключение), копия которого была направлена лицам, участвующим в деле.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Представитель ГУП «ДГС» ..., действующая на основании доверенности
от 10.01.2018 № 008, на заседание Комиссии представила письменные пояснения на Заключение (письмо ГУП «ДГС» от 30.03.2018 № АМ-2107/8), согласно которым Дирекцией договоры оказания услуг паркования в Гаражном комплекса заключались и подлежали обязательному согласованию с Департаментом городского имущества города Москвы и Департаментом строительства города Москвы как относящиеся к разряду планово-определенных либо условно-определенных сделок, предусмотренных стандартом по составлению плана финансово-хозяйственной деятельности государственных унитарных и казенных предприятий города Москвы.

По мнению ГУП «ДГС», договоры оказания услуг паркования не относятся к договорам аренды, так как предмет аренды конкретно не определен, по сути указанные договоры являются договорами возмездного оказания услуг в понимании статьи 779 ГК РФ.

На основании изложенного Дирекцией сделан вывод о том, что договоры оказания услуг паркования не попадают под определение статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия считает данный довод несостоятельным. Как уже отмечалось ранее, согласно договорам оказания услуг паркования, заключенным между ГУП «ДГС» и хозяйствующими субъектами, Дирекция на возмездной основе с фиксированной ежемесячной платой передает машино-места Гаражного комплекса контрагентам по указанным договорам для размещения транспортных средств на указанных машино-местах, а также предоставляет право передавать свои права по указанным договорам третьим лицам без согласования с ГУП «ДГС».

Таким образом, договоры оказания услуг паркования, заключаемые ГУП «ДГС» с хозяйствующими субъектами, предусматривают переход прав владения и (или) пользования имуществом города Москвы контрагентам по указанным договорам и по своей правовой природе не могут являться договорами возмездного оказания услуг в понимании статьи 779 ГК РФ.

Заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, установленном Приказом № 67.

На основании изложенного Комиссией был сделан вывод о том, что Договоры паркования и Договор № 023-4-0529-17П были заключены без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Приказом № 67, а следовательно, в нарушение части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

ГУП «ДГС» в письме от 30.03.2018 № АМ-2107/8 было заявлено ходатайство о применении при вынесении решения по настоящему делу меры административного наказания, предусмотренной статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях[1] (далее - КоАП РФ).

Указанное ходатайство ГУП «ДГС» не может быть удовлетворено Комиссией в связи с тем, что применение административной ответственности, предусмотренной КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, не может быть рассмотрено в рамках настоящего дела.

Комиссия Московского УФАС России, оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле, пришла к выводу, что имеющихся в материалах дела документов и сведений достаточно для рассмотрения дела по существу и принятия решения.

Учитывая изложенное, Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ГУП «ДГС» нарушившим часть 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции путем заключения Договоров паркования и Договора № 023-4-0529-17П, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества без проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, в порядке, установленном Приказом № 67.

2. Основания для прекращения дела № 1-17.1-2063/77-17 отсутствуют.

3. Не выдавать обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ГУП «ДГС», в связи с тем, что Договоры паркования и Договор № 023-4-0529-17П расторгнуты.

4 . Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с КоАП РФ.

[1] В соответствии с пунктом 29 статьи 1 Градостроительного кодекса Российской Федерации машино-место - предназначенная исключительно для размещения транспортного средства индивидуально-определенная часть здания или сооружения, которая не ограничена либо частично ограничена строительной или иной ограждающей конструкцией и границы которой описаны в установленном законодательством о государственном кадастровом учете порядке.

Определение машино-места было включено в Градостроительный кодек Российской Федерации 01.01.2017 после вступления в силу Федерального закона от 03.07.2016 N 315-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации». До 01.01.2017 определение машино-места в законодательстве Российской Федерации отсутствовало.

[1] Цена Договоров паркования установлена пунктом 2.3 указанных договоров. Так, цена Договора паркования № 023-4-0344-16 за календарный месяц услуги паркования составляет 1 065 600 руб., том числе налог на надбавочную стоимость 18% - 162 549,15 руб., а Договора паркования № 023-4-0344-1-16 -
2 422 800 руб., в том числе налог на надбавочную стоимость 18% - 369 579,66 руб. После подписания дополнительно соглашения № 2 от 01.04.2016 к Договору паркования № 023-4-0344-1-16 цена указанного договора за календарный месяц услуги паркования составила 4 022 304 руб., в том числе налог на надбавочную стоимость (18%) - 613 571,80 руб., а после подписания дополнительно соглашения № 3
от 01.04.2016 к Договору паркования № 023-4-0344-1-16 - 3 800 796,00 руб., в том числе налог на надбавочную стоимость (18%) - 579 782,44 руб.

[1] Согласно пункту 2.3 Договора № 023-4-0529-17П цена указанного договора за календарный месяц услуги паркования составляет 2 240 000 рублей в том числе налог на надбавочную стоимость 18%.

[1] В соответствии со статьей 170 ГК РФ притворной сделкой является сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

[1] В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.