

решение

ООО "Волгоэлектросеть" <...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 052/01/17.1-2680/2021

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена: 22 октября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено: 09 ноября 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее – Нижегородское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель
Комиссии:

<...> - заместитель руководителя Управления;

Члены Комиссии:

<...> - начальник отдела контроля органов государственной
власти;

<...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля
органов государственной власти;

рассмотрев дело № 052/01/17.1-2680/2021 по признакам нарушения МУП

«МП «Водоканал» МО «город Балахна» части 3 статьи 17.1 и части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), в отсутствие представителей сторон

УСТАНОВИЛА:

Нижегородское УФАС России в рамках своих полномочий направила в МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» (далее – Предприятие) запрос о предоставлении информации по заключенным договорам по использованию муниципального имущества.

По итогам представленной информации установлено следующее.

02.08.2019 на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов <https://torgi.gov.ru> Предприятием размещено извещение о проведении торгов №020819/6823864/01, в том числе конкурсная документация на право заключения договора аренды муниципального недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна».

Согласно п.7.2 Протокола рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 03.09.2019, конкурс признан несостоявшимся в связи с единственным участником ООО «Волгоэлектросеть».

По итогам проведенного конкурса 01.10.2019 между МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» и ООО «Волгоэлектросеть» заключен договор аренды муниципального недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» (далее – договор аренды).

Согласно названному договору МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» предоставил во временное владение и пользование следующее недвижимое имущество: административное здание А, А1 (адрес: г.Балахна, ул.Бумажников, 27д), площадью 153,80 кв.м.; год постройки 1976.

Договор заключен сроком на 11 месяцев с 01.10.2019 по 31.08.2020г.

По истечении срока действия договора ООО «Волгоэлектросеть» использовало муниципальное имущество не имея на то правовых оснований (материалов законности не представлено).

Кроме того, при проведении процедуры торгов установлено, что оценка

единственного критерия отбора была - цена договора аренды муниципальным имуществом, следовательно конкурс проведен Предприятием с нарушением действующего законодательства.

Следовательно, по итогам анализа представленных материалов в действиях МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» усмотрены признаки нарушения части 3 статьи 17.1 и части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

01.09.2021 приказом руководителя Нижегородского УФАС России №308/21 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства №052/01/17.1-2680/2021 в отношении МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна».

Определением о назначении дела № 052/01/17.1-2680/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. от 01.09.2021 №АБ/18762/21) дело назначено на 16.09.2021 в 11.00 посредством видеоконференцсвязи.

Рассмотрение дела по существу состоялось 22.10.2021г.

Изучив материалы дела, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Частью 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации установлено, что в Российской Федерации гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Конституционные принципы единого рынка и поддержки конкуренции как основы построения экономической системы Российской Федерации определяют наличие в антимонопольном законодательстве механизмов, устанавливающих пределы влияния органов исполнительной власти и органов местного самоуправления РФ на условия функционирования товарных рынков.

Положение о Федеральной антимонопольной службе утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331.

Согласно пунктам 1 и 2 названного Положения Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, контролю за осуществлением иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства, а также по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд (за исключением полномочий по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг по государственному оборонному заказу, а также в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных нужд, не относящихся к государственному оборонному заказу, сведения, о которых составляют государственную тайну).

Руководство деятельностью Федеральной антимонопольной службы осуществляет Правительство Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4 Положения Федеральная антимонопольная служба осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы во взаимодействии с другими федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

Нижегородское УФАС России осуществляет свою деятельность в рамках полномочий, определенных статьей 23 Закона о защите конкуренции и Положением о территориальном органе федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15.

Статья 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» закрепляет, что антимонопольный орган осуществляет полномочия по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства.

Как установлено материалами дела, 02.08.2019 на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов <https://torgi.gov.ru> Предприятием размещено извещение о проведении торгов

№020819/6823864/01, в том числе конкурсная документация на право заключения договора аренды муниципального недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна».

Согласно п.7.2 Протокола рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе от 03.09.2019, конкурс признан несостоявшимся в связи с единственным участником ООО «Волгоэлектросеть».

По итогам проведенного конкурса 01.10.2019 между МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» и ООО «Волгоэлектросеть» заключен договор аренды муниципального недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» (далее – договор аренды).

Согласно названному договору МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» предоставил во временное владение и пользование следующее недвижимое имущество: административное здание А, А1 (адрес: <...>)

Договор заключен сроком на 11 месяцев с 01.10.2019 по 31.08.2020г.

Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества установлены статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Частью 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в порядке, предусмотренном частью 1 настоящей статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям.

Согласно части 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции по истечении

срока договора аренды государственного или муниципального имущества, заключенного по результатам проведения торгов или без их проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, указанных в части 2 настоящей статьи, заключение такого договора на новый срок с арендатором, надлежащим образом исполнившим свои обязанности, осуществляется без проведения конкурса, аукциона, если иное не установлено договором и срок действия договора не ограничен законодательством Российской Федерации, при одновременном соблюдении следующих условий:

1) размер арендной платы определяется по результатам оценки рыночной стоимости объекта, проводимой в соответствии с законодательством, регулирующим оценочную деятельность в Российской Федерации, если иное не установлено другим законодательством Российской Федерации;

2) минимальный срок, на который перезаключается договор аренды, должен составлять не менее чем три года. Срок может быть уменьшен только на основании заявления арендатора.

Вместе с тем, Нижегородским УФАС России установлено, что по истечению срока договора аренды ООО «Волгоэлектросеть» пользуется муниципальным имуществом в нарушении норм, установленных частью 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, а именно в отсутствие заключения нового договора и в отсутствие отчета об оценке.

В соответствии со статьей 294 Гражданского кодекса РФ государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно положениям пункта 2 статьи 18 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», пункта 2 статьи 295 Гражданского кодекса РФ государственное или муниципальное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества или иным способом распоряжаться таким имуществом без согласия собственника имущества государственного или муниципального предприятия (Постановление Президиума ВАС РФ от 29.11.2011 №8799/11 по делу №А66-7056/2010).

Вместе с тем, в нарушении вышеназванных норм Предприятие

предоставило в аренду муниципальное имущество в отсутствие согласия собственника.

Согласно части 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 настоящей статьи, и перечень видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, устанавливаются федеральным антимонопольным органом.

Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 утвержден Порядок проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (вместе с «Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества») (далее – Правила).

Как следует из материалов, Предприятием предоставлено муниципальное имущество ООО «Волгоэлектросеть» по итогам проведенного конкурса.

Согласно пункту 19 конкурсной документации:

«19. Критерий оценки заявок на участие в конкурсе

№ п/п	Критерий	Начальное значение, руб.	Критерий оценки	Коэффициент, учитывающий значимость критерия, %
1	2	3	4	5
1	Размер месячной арендной платы по договору аренды муниципального недвижимого имущества, находящегося в хозяйственном ведении МУП «МП «Водоканал» МО «город	58 289,0	Увеличение	1,0

Начальный размер месячной арендной платы указан с НДС.

Уменьшение начального (минимального) размера арендной платы не допускается.

Предлагаемый участником в своём конкурсном предложении «размер месячной арендной платы» указывается цифрами и прописью. В случае разночтения преимущество отдается цифрам, указанным прописью».

Следовательно, единственным критерием при проведении конкурса является цена. Победителем аукциона признается участник, предложивший наибольший размер арендной платы.

Согласно пункту 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В соответствии с пунктом 4 названной статьи торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Подпунктом 10 пункта 40 Правил определено, что конкурсная документация помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса, должна содержать критерии оценки заявок на участие в конкурсе, устанавливаемые в соответствии с пунктами 77, 77.1 настоящих Правил

В соответствии с подпунктом 3 пункта 52 Правил заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе.

Пунктом 77 Правил установлено, что для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, оценка и сопоставление этих заявок осуществляются по цене договора (за исключением предоставления бизнес-инкубаторами государственного или муниципального имущества в аренду (субаренду) субъектам малого и среднего предпринимательства, а также объектов

теплоснабжения, водоснабжения и (или) водоотведения) и иным критериям, указанным в конкурсной документации.

Победителем конкурса признается участник конкурса, который предложил лучшие условия исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер (пункт 86 Правил).

Однако из положений пункта 4 статьи 447 Гражданского кодекса и порядка, установленного Правилами, следует, что победитель конкурса определяется как лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора. При этом наиболее высокая цена договора как единственный критерий оценки заявок участников возможна при проведении торгов в форме аукциона.

Согласно пункту 138 Правил аукцион проводится путем повышения начальной (минимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона, на "шаг аукциона".

В соответствии с пунктом 142 Правил победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора, либо действующий правообладатель, если он заявил о своем желании заключить договор по объявленной аукционистом наиболее высокой цене договора. При проведении аукционов в соответствии с Постановлением № 333 победителем признается лицо, предложившее наиболее высокую цену договора.

Следовательно, при определении победителя торгов в форме конкурса помимо цены договора необходимо учитывать и иные критерии оценки заявок на участие в конкурсе, которые являются предложениями об условиях исполнения договора.

Таким образом, поскольку в рассматриваемом случае выбор арендатора происходил на основании оценки единственного критерия отбора - цены договора аренды муниципальным имуществом, конкурс проведен Предприятием с нарушением действующего законодательства (Постановление Президиума ВАС РФ от 26.02.2013 № 12645/12 по делу № А19-21131/2011).

Кроме того, в извещении о проведении торгов №020819/6823864/01, размещенное на официальном сайте торгов имеется недостоверная информация: «Статус конкурса: несостоявшийся в связи с отсутствием допущенных участников».

Также «дата последнего изменения» указана «10.12.2019». Однако конкурс проведен 03.09.2019.

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.

Следовательно, из анализа вышеприведенных норм действия МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» являются нарушением статьи 17 и статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с выявленными нарушениями, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» предписания о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1, 5 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» (<...>) нарушившим часть 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.
2. Выдать МУП «МП «Водоканал» МО «город Балахна» предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.
3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

2021-28132