

...

РЕШЕНИЕ

Самара

Резолютивная часть решения оглашена «15» апреля 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено «15» апреля 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – дело), в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России ... заместителя начальника отдела контроля органов власти и торговли ..., главного специалиста отдела контроля органов власти и торговли ..., рассмотрев дело № 063/01/17.1-190/2022 по признакам нарушения антимонопольного законодательства муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Школа № 90» городского округа Самара (пункт 3 части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии на заседании Комиссии представителей: МБОУ «Школа № 90» – ... ООО «Фабрика баскетбола» было извещено надлежащим образом, ходатайств не поступило,

УСТАНОВИЛА:

при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 063/01/17.1-190/2022 Комиссией Самарского УФАС России было установлено следующее.

В 2021 году между муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Школа № 90» городского округа Самара и ООО «Фабрика баскетбола» заключен договор аренды № 0008324 сроком на 6 месяцев без проведения торгов.

Показом Самарского УФАС России от 14.03.2022 № 99 возбуждено дело по признакам нарушения МБОУ «Школа № 90» пункта 3 части 3 статьи 17.1 Закона «О

дите конкуренции».

ределением о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.03.2022 к участию в названном деле в качестве ответчика привлечено муниципальное бюджетное общеобразовательное учреждение «Школа № 90 городского округа Самара, в качестве заинтересованного лица - ООО «Фабрика баскетбола».

1.2021 между МБОУ «Школа № 90» и ООО «Фабрика баскетбола» заключен договор аренды № 0008324 сроком на 6 месяцев. В соответствии с договором муниципальное бюджетное учреждение предоставляет обществу за плату во временное пользование объект муниципальной собственности - нежилое помещение, именуемое далее объектом, по адресу: 443066, г. Самара, ул. Стара Загора, 37а, в целях проведения спортивных мероприятий по баскетболу. Объект включает в себя помещения № 33, расположенные на территории, общей площадью 283,5 кв.м.

Из представленных документов следует, что имущество, являющееся предметом договора, находится у образовательного учреждения на праве оперативного управления.

Согласно расписанию использования нежилого помещения, являющемуся объектом положению № 2 к договору, время использования предоставленного по договору помещения составляет 2 раза в неделю: понедельник с 19 до 21 ч., среда с 19 до 21 ч.

В соответствии со статьей 17.1 Закона «О защите конкуренции» заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров оперативного 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 случаев, установленных в частях 1, 3.1, 3.2, и 4 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 3 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 государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным учреждением, 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

ошении государственного и муниципального имущества, указанного в части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 11 части 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, заключением предоставления указанных прав на такое имущество на срок не более тридцати календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на закупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов не допускается).

Согласно пункту 14 части 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, заключением предоставления указанных прав на такое имущество являющееся частью или частями помещения, здания, строения или сооружения, если общая площадь передаваемого имущества составляет не более чем двадцать квадратных метров и не превышает десять процентов площади соответствующего помещения, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу передающему такое имущество.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Согласно статье 17.1 Закона «О защите конкуренции» исчисление срока установлено в днях.

Таким образом, минимальным сроком предоставления прав владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции» является один день. Согласно разъяснениям ФАС России по применению статьи 17.1 Федерального закона от 17.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (с учетом изменений, внесенных Федеральным законом от 06.12.2011 № 401-ФЗ) и Правил проведения конкурсов и аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (с учетом изменений, внесенных Приказами ФАС России от 20.10.2011 № 732 и от 13.03.2012 № 203).

соответствии со статьей 606 ГК РФ по договору аренды арендодатель обязуется доставить арендатору имущество за плату во временное владение и пользование во временное пользование.

Договор, на который предоставляется муниципальное имущество, по условиям договора совокупности превышает тридцать календарных дней в течение шестидесяти календарных месяцев, а общая площадь передаваемого имущества составляет более чем двадцать квадратных метров.

Несмотря на то, что данный договор был заключен без проведения торгов.

Несмотря на условия поименованного выше договора, его заключение не подпадает под определение, предусмотренное пунктами 11, 14 части 1 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции», что свидетельствует о наличии в действиях МБОУ «Школа № 90» признаков нарушения пункта 3 части 3 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

В целях выявления случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Приказ ФАС России от 28.04.2010 № 220) антимонопольный орган определяет в частности структурные и географические границы товарного рынка, состав хозяйствующих субъектов на товарном рынке в качестве продавцов и покупателей, временно в период исследования товарного рынка.

В соответствии со статьей 4 Закона «О защите конкуренции» под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая интеллектуальную услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, а такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами. В качестве временного интервала исследования определен период фактического существования рассматриваемого договора аренды.

В данном случае товаром является муниципальное имущество (нежилое помещение).

Товарный рынок определяется количеством и размерами действующих на рынке хозяйствующих субъектов, степенью сходства или отличий товаров разных производителей, доступностью рыночной информации, наличием или отсутствием барьеров при вхождении на рынок.

Законодательством не установлена необходимость получения какой-либо специальной разрешительной документации в целях принятия участия в публичных процедурах, проводимых при предоставлении прав на муниципальное имущество.

Следовательно, круг лиц (хозяйствующих субъектов), потенциально желающих получить право аренды на муниципальное имущество является неопределенным, может быть выявлен лишь при публичном объявлении конкурса в установленном порядке.

Таким образом, МБОУ «Школа № 90» были созданы конкурентные преимущества ООО «Фабрика баскетбола» путем предоставления муниципального имущества в соответствии с договором аренды № 0008324 от 17.11.2021 без проведения торгов.

Согласно разъяснениям ФАС России от 24.04.2014 № ЦА/16309/14 по применению статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – письмо ФАС России), 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».

Указанная норма законодательства принята 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 в целях развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения открытости и прозрачности при передаче прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества.

Судя из сложившейся судебной практики, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не повлиять 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.

Нарушение установленного законодательством порядка заключения договора аренды муниципального имущества может привести к ограничению, устранению или снижению конкуренции среди хозяйствующих субъектов и созданию преимуществ отдельным хозяйствующим субъектам.

На основании изложенного, действия МБОУ «Школа № 90», выразившиеся в заключении договора аренды № 0008324 от 17.11.2021 без проведения торгов в отсутствие оснований заключения договора в порядке предусмотренных законодательством исключений, не соответствуют требованиям пункта 3 части 3 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

Предоставление вышеуказанного муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов создает для данного субъекта

имущественные условия в получении имущества в аренду и препятствуют доступу государственному ресурсу неопределенного круга лиц.

1 указанных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ОУ «Школа № 90» следует квалифицировать по пункту 3 части 3 статьи 17.1 Закона «О защите конкуренции».

соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

ОУ «Школа № 90» представлена копия письма исх. № 71 от 03.03.2022, в соответствии с которым ООО «Фабрика баскетбола» было уведомлено о прекращении действия договора аренды № 0008324 от 17.11.2021 с 04 марта 2022 года

им образом, на момент принятия Комиссией решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комитетом устранено, в связи с чем Комиссией принято решение о предписании о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

ссылаясь на статью 23, часть 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, часть 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Школа № 90» городского округа Самара (...) нарушение пункта 3 части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении договора аренды № 0008324 от 17.11.2021 без проведения торгов.
2. Предписание о прекращении нарушения Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать.

Председатель Комиссии:

...

Члены Комиссии:

...

...

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.