РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения оглашена 17 июля 2013 года

Решение изготовлено в полном объеме 31 июля 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель	- Бугаев Д.В.	Руководитель управления
Члены комиссии:	- Нестеренко Е.В.	Начальник отдела контроля органов власти
	- Красильникова Е.И.	Главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти
	- Емельянова Г.С.	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 03-13 по признакам нарушения

Администрацией МО «Северодвинск» в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям (164501, Архангельская область, г. Северодвинск, ул. Плюснина, дом 7)
(наименование организации / Ф.И.О. индивидуального предпринимателя, в отношении которой возбуждено дело, адрес)

части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя ответчика заместителя начальника правового управления администрации г.Северодвинска – Петровской Светланы Григорьевны, по доверенности от 20.03.2013 № 13 01-24/33, защитника СМУП «Водолей» - Игнатовича Николая Михайловича, ордер № 11/13ао от 21.03.2013, директора ООО «Виктория» - Смирнова Андрея Юрьевича,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России, Управление) поступили материалы, направленные прокуратурой г. Северодвинска письмом от 25.09.2012 № 2889ж-2011, об имеющихся признаках нарушения антимонопольного законодательства

при заключении договора о совместной деятельности от 01.03.2011 № 2 между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория».

01.03.2011 между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория» был заключен договор о совместной деятельности № 2, который был согласован Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями Администрации Северодвинска, Комитетом жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и связи Администрации Северодвинска и правовым управлением администрации г. Северодвинска.

Согласно условиям договора, СМУП «Водолей» и ООО «Виктория» обязуются путем объединения имущества, денежных средств, иных материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации и деловых связей совместно действовать без образования юридического лица в целях извлечения прибыли, осуществлять совместную деятельность в помещениях, расположенных по адресу: г. Северодвинск, ул. Полярная, 39, принадлежащих СМУП «Водолей» на праве хозяйственного ведения.

Процедура торгов на право заключения договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, указанного выше, как это предусмотрено статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не проводилась.

Согласно пункту 3.25 положения о комитете по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям администрации Северодвинска, утвержденного решением городского совета депутатов МО «Северодвинск» от 28.02.2008 № 11, одной из основных функций комитета является согласование решений муниципальных предприятий и учреждений о распоряжении имуществом, находящимся у них в хозяйственном ведении и оперативном управлении.

Данные обстоятельства явились основанием для возбуждения в отношении администрации МО «Северодвинск» в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям дела № 03-13 по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Дело № 03-13 рассмотрено по существу 17 июля 2013 года.

В заседаниях Комиссии, состоявшихся 21.03.2013, 04.04.2013, 07.05.2013, 25.06.2013 и 17.07.2013, администрация г. Северодвинска в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям и СМУП «Водолей» поддержали свою позицию, изложенную в отзывах, а также сообщили следующее.

Договор о совместной деятельности между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория» не содержит положений о переходе к ООО «Виктория» права владения и (или) пользования муниципальным недвижимым имуществом, находящимся в хозяйственном ведении СМУП «Водолей». Таким образом, требования статьи 17.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» не нарушены.

Указанный выше договор заключен с целью извлечения прибыли от совместной деятельности путем объединения имущества, денежных средств, иных материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации, при этом, договор не предусматривает перехода права пользования и владения имуществом СМУП «Водолей».

ООО «Виктория» поддержало позицию СМУП «Водолей» и администрации г. Северодвинска.

Стороны также отметили, что 05.08.2011 ООО «Виктория» обращалось в Министерство агропромышленного комплекса и торговли Архангельской области (лицензирующий орган) с намерением получить лицензию на розничную продажу алкогольной продукции.

Однако в выдаче лицензии обществу было отказано на следующих основаниях: подпункт 1 пункта 9 статьи 19 Федерального закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» выявление в представленных документах недостоверной, искаженной или неполной информации, а именно, непредставление в соответствии с подпунктом 3 пункта 3.2 указанного закона лицензирующий орган документов, подтверждающих наличие у заявителя стационарных торговых объектов и складских помещений в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении или в аренде, срок которой определен договором и составляет один год и более.

По мнению сторон, данный факт свидетельствует о том, что у ООО «Виктория» не возникло право пользования и право владения муниципальным имуществом в результате заключения договора о совместной деятельности от 01.03.2011 № 2 со СМУП «Водолей».

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

Согласно свидетельству о государственной регистрации права от 29.09.2003 серия 29АВ № 157296 СМУП «Водолей» владеет зданием бани общей площадью 1988,5 кв.м, которое расположено по адресу: Архангельская область, г. Северодвинск, ул. Полярная, д.39, на праве хозяйственного ведения.

В соответствии со статьей 294 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 части 2 статьи 295 Гражданского кодекса Российской Федерации предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Статьей 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Частью 2 статьи 1041 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником. В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию.

В соответствии с частью 2 статьи 18 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ 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.

01.03.2011 между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория» заключен договор о совместной деятельности № 2, в соответствии с которым товарищи обязуются путем объединения имущества, денежных средств, иных материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации и деловых связей совместно действовать без образования юридического лица в целях извлечения прибыли, осуществлять совместную деятельность в помещениях, расположенных по адресу: г. Северодвинск, ул. Полярная, 39, общей площадью 178 кв.м., в соответствии с прилагаемым планом помещения (Приложение № 1), принадлежащих СМУП «Водолей» на праве хозяйственного ведения.

Данный договор согласован с комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями администрации г. Северодвинска, комитетом жилищно-коммунального хозяйства, транспорта и связи администрации г. Северодвинска и правовым управлением администрации г. Северодвинска.

Приложением № 1 к договору о совместной деятельности № 2 от 01.03.2011 являлся акт приема-передачи недвижимого имущества (нежилого помещения),

находящегося в здании по адресу: 164521, Архангельская область, г. Северодвинск, ул. Полярная, д. 39, согласно которому «Товарищ 1», в лице директора СМУП «Водолей» передал, а ООО «Виктория» - «Товарищ 2» принял часть нежилого помещения площадью 178 кв.м. для осуществления совместной деятельности.

В ходе заседания Комиссии 04.04.2013 представитель СМУП «Водолей» представил в материалы дела соглашение от 10.03.2011 о признании акта приема-передачи недвижимого имущества недействительным.

Вместе с тем, представители ответчика и заинтересованного лица пояснили, что в соответствии с договором № 2 о совместной деятельности от 01.03.2011 ООО «Виктория» (Товарищ 2) предоставлены места в помещениях, определенных приложением № 1 к этому договору.

Указанное приложение представляет собой план-схему 1 этажа бара СМУП «Водолей» с выделенной и заштрихованной зоной, включающей 11 помещений, разделенных между собой перегородками.

Согласно пункту 1 статьи 1043 Гражданского кодекса Российской Федерации, внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их общей долевой собственностью, если иное не установлено законом или договором простого товарищества либо не вытекает из существа обязательства.

Внесенное товарищами имущество, которым они обладали по основаниям, отличным от права собственности, используется в интересах всех товарищей и составляет наряду с имуществом, находящимся в их общей собственности, общее имущество товарищей.

Согласно толковому словарю русского языка: 80000 слов и фразеологических выражений/ Российская академия наук. Институт русского языка им. В. В. Виноградова.- 4-е изд., дополненное.-944стр. Ожегов С.И. и Шведова Н.Ю. Пользовать, -зуюсь, -зуешься; несов., чем. 1. Обращаясь, прибегая к че-му-н. для своей надобности, получать нужное, осуществлять желаемое. П. телефоном. П. научной литературой. 2. Извлекать выгоду из чего-н., обращать для удовлетворения своих интересов. П. всяким удобным случаем. Пользуется, что отца нет дома, и бездельничает, 3. Обладать чем-н., иметь что-н. (обычно о хорошем). П. всеми правами. П. успехом. П. славой лучшего писателя. 4. Незаконно извлекать из чего-н. выгоду для себя (разг.). П. из общественной кассы. || сов. воспользоваться, -зуюсь, -зуешься (к 1,2 и 4 знач.) и попользоваться, -зуюсь, -зуешься (к 4 знач.). || сущ. пользование, -я, ср. (к 1 знач.).

Правомочие пользования позволяет его обладателю использовать вещь, потреблять ее, извлекать из нее какие-либо полезные свойства (эксплуатировать имущество, извлекать доходы, получать приносимые им плоды и т.п.). Границы права пользования могут определяться законом, договором и иным правовым основанием. Законом запрещено пользование имуществом в ущерб интересам других лиц или общества в целом (злоупотребление правом).

Правомочие пользования означает возможность не только непосредственного

потребления, но и использования имущества для производственной деятельности, пользования его плодами, доходами и т.п.

Анализ договора № 2 о совместной деятельности от 01.03.2011 указывает на то, что на ООО «Виктория» (Товарища 2) возложено бремя содержания выделенных помещений в соответствии с требованиями санитарных и технических норм и правил, пожарной и электробезопасности, для чего Товарищ 2 назначает ответственного из числа обслуживающего персонала (п.2.2. договора).

В обязанности Товарища 2 (ООО «Виктория») согласно пункту 4.2. вменено добросовестно осуществлять хозяйственную деятельность, в том числе:

- поддерживать помещения в санитарном и противопожарном состоянии;

- надлежащим образом выполнять обязательства установленные настоящим договором;

- оплачивать фактические расходы по содержанию совместно используемых помещений (п.2.1.), включая электроснабжение, отопление, горячее и холодное водоснабжение, стоки, на основании показаний установленных приборов учета, если таковые имеются, а так же услуги сторонних организаций по вывозу ТБО, услуг охраны;

- не позднее 3-го числа следующего за отчетным, оплачивать содержание эксплуатируемой придомовой территории (Приложение № 3).

Товарищ 1 по настоящему договору предоставляет места в помещениях, определенных Приложением № 1 рассматриваемого договора, для реализации Товарищем 2 продуктов питания, прохладительных, алкогольных и горячительных напитков, горячительных блюд, кондитерской и другой пищевой продукции, а также для предоставления парикмахерских услуг и размещения необходимого для этих целей оборудования и инвентаря (п.2.1 договора).

Осуществление хозяйственной деятельности и обязанностей, возложенных на Товарища 2, не представляется возможным без эксплуатации и пользования выделенного договором помещения площадью 178 кв.м.

Таким образом, предоставление мест в помещении, указанном в вышеназванном договоре, однозначно предполагает пользование помещением, расположенным по адресу: г. Северодвинск, ул. Полярная, 39, площадью 178 м.кв.

Кроме того, Комиссией установлен факт осуществления предпринимательской деятельности в помещении ООО «Виктория», что подтверждается актом от 16.07.2013, товарным чеком от 16.07.2013, заверенным печатью ООО «Виктория» и содержащий ИНН указанного общества, и фотоотчетом страниц меню бара «Водолей», заверенных подписью директора и печатью ООО «Виктория», книги отзывов и предложений от 01.05.2012 ООО «Виктория», также заверенная подписью директора и печатью.

В соответствии с частью 2 статьи 1050 Гражданского кодекса Российской Федерации при прекращении договора простого товарищества вещи, переданные в общее владение и (или) пользование товарищей, возвращаются предоставившим их товарищам без вознаграждения, если иное не предусмотрено

соглашением сторон.

Исходя из смысла указанной нормы, можно сделать вывод, что в совместное владение и пользование товарищей поступают вещи, внесенные ими в качестве вкладов в простое товарищество и позволяющие осуществлять деятельность, предусмотренную договором о совместной деятельности.

Таким образом, право пользования имуществом, внесенным в качестве вклада в простое товарищество, возникает у Товарищей в силу закона.

Кроме того, реализация цели создания простого товарищества «Водолей» находится в непосредственной зависимости от наличия у Товарища 2 возможности пользования помещениями, переданными Товарищем 1 в качестве вклада товарища.

Заключив договор о совместной деятельности со СМУП «Водолей», ООО «Виктория» фактически перешло право пользования муниципальным имуществом, принадлежащим на праве хозяйственного ведения муниципальному унитарному предприятию.

Часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет особый порядок 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, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключениемслучаев установленных частью 1, 3.1, 9 статьи 17.1, частью 4 статьи 53 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении муниципального недвижимого имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления муниципальным унитарным предприятиям, заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования, осуществляется в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 17.1 указанного закона.

Нормативное закрепление процедуры торгов обеспечивает соблюдение принципа единства экономического пространства на территории Российской Федерации, расширения возможностей для получения физическими и юридическими лицами прав в отношении государственного или муниципального имущества, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности при передаче прав в отношении государственного или муниципального имущества, предотвращения коррупции и других злоупотреблений.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за

исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из данного положения следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить право пользования муниципальным имуществом, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без проведения торгов (конкурса, аукциона) создает для данного субъекта преимущественные условия в получении такого имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к государственному или муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеназванные права в отношении государственного или муниципального имущества.

Таким образом, администрация МО «Северодвинск» в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями администрации Северодвинска, согласовав заключение договора о совместной деятельности № 2 от 01.03.2011 между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория», в соответствии с которым товарищи обязуются путем объединения имущества, денежных средств, иных материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации и деловых связей совместно действовать без образования юридического лица в целях извлечения прибыли, осуществлять совместную деятельность в помещениях, расположенных по адресу: г. Северодвинск, ул. Полярная, 39, общей площадью 178 кв.м., в соответствии с прилагаемым планом помещения (Приложение № 1), принадлежащих СМУП «Водолей» на праве хозяйственного ведения, в результате заключения которого ООО «Виктория» фактически перешло право пользования указанным помещением без проведения торгов, нарушила требования части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции».

Доводы СМУП «Водолей», администрации г. Северодвинск и ООО «Виктория» о том, что отказ Министерства агропромышленного комплекса и торговли Архангельской области в выдаче ООО «Виктория» лицензии на розничную продажу алкогольной продукции свидетельствует об отсутствии в пользовании ООО «Виктория» помещения, принадлежащего на праве хозяйственного ведения СМУП «Водолей», отклоняется комиссией, поскольку перечень документов, который дает возможность получения лицензии розничную продажу алкогольной продукции установленный подпунктом 1 пункта 9 статьи 19 Федерального закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» не подлежит расширительному толкованию. ООО «Виктории» данными видами договоров в отношении указанного

помещения не обладает.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Архангельского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны администрации МО «Северодвинск» в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в согласовании договора о совместной деятельности № 2 от 01.03.2011 между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория», в соответствии с которым товарищи обязуются осуществлять совместную деятельность в помещениях, расположенных по адресу: г. Северодвинск, ул. Полярная, 39, общей площадью 178 кв.м., принадлежащих СМУП «Водолей» на праве хозяйственного ведения, в результате заключения которого ООО «Виктория» перешло фактическое право пользования указанным помещением, без проведения процедур торгов.

2. Выдать администрации МО «Северодвинск» в лице комитета по управлению муниципальным имуществом и земельным отношениям предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в согласовании договора о совместной деятельности № 2 от 01.03.2011 между СМУП «Водолей» и ООО «Виктория», в соответствии с которым товарищи обязуются осуществлять совместную деятельность в помещениях, расположенных по адресу: г. Северодвинск, ул. Полярная, 39, общей площадью 178 кв.м., принадлежащих СМУП «Водолей» на праве хозяйственного ведения, в результате заключения которого ООО «Виктория» перешло фактическое право пользования указанным помещением без проведения процедур торгов.

Установить срок исполнения предписания до 01.12.2013.

В срок до 02.12.2013 представить информацию об исполнении предписания в Архангельское УФАС России.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Архангельского УФАС России для решения вопроса о возбуждения в отношении должностного лица администрации МО «Северодвинск» в лице комитета по

управлению муниципальным имуществом и земельными отношениями Администрации Северодвинска дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии **Д.В. Бугаев**

Члены Комиссии **Е.В. Нестеренко**

Е.И. Красильникова

Г.С. Емельянова