

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 011/01/17.1-210/2023

г. Сыктывкар

13 апреля 2023 года

№ 01-121/2538

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 011/01/17.1-210/2023 по признакам нарушения федеральным казенным учреждением «Исправительная колония № 25 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» (далее – ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми, учреждение), место нахождения: 167028, Республика Коми, г. Сыктывкар, мкр. Верхний Чов, д. 44, частей 1, 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании: <...> – представителя ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми по доверенности от 31.10.2022, <...> – представителя Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми по доверенности от 19.03.2021, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения направленного письмом прокуратуры Республики Коми исх. от 15.12.2022 № 07-64-2022 (вх. от 20.12.2022 № 5003) акта от 02.11.2022 документальной ревизии финансово-хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми за период с 01.04.2019 по 01.10.2022 (далее – акт от 02.11.2022) в части, касающейся возможных нарушений ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми требований антимонопольного законодательства (далее – заявление, материалы), установлено следующее.

В акте от 02.11.2022 (стр. 16) указано следующее.

Между ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми и ФГУП «Архангельское» ФСИН России заключен договор безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми, от 07.06.2022 № 133, по которому ФГУП «Архангельское» ФСИН России было передано по акту приема-передачи в безвозмездное пользование нежилое помещение 19 кв.м., расположенное в нежилом здании «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., инвентарный номер № 10101120001, кадастровый (условный) номер 11:05:0101002:1300, по адресу: г. Сыктывкар, микрорайон Верхний Чов, реестровый номер федерального имущества П12110076407. Срок действия договора 31.12.2027. В нарушение Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 17.1 Закона о защите конкуренции при проведении контрольного обмера переданного в безвозмездное пользование имущества установлено, что фактически занимаемая площадь помещений составляла 34,38 кв.м. В акте от 02.11.2022 отмечено, что нарушение устранено в ходе ревизии.

Из анализа представленных ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми материалов установлено следующее.

Между ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми (Ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» ФСИН России (Ссудополучатель) заключен договор безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 07.06.2022 № 133 (далее – договор безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133, договор).

Согласно договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133:

1.1. Ссудодатель обязуется передать Ссудополучателю в безвозмездное пользование объектом нежилого фонда, а Ссудополучатель обязуется вернуть указанный объект по окончании действия договора в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального (естественного) износа. Объект нежилого фонда передается Ссудополучателю для использования прав осужденных и находящихся под стражей лиц на приобретение продуктов питания, безалкогольных напитков, сигарет и предметов (товаров) первой необходимости.

Передаваемый в безвозмездное пользование объект представляет собой нежилое помещение № 3 площадью 19 кв.м. (далее – Объект, нежилое помещение № 3), расположенное в нежилом здании «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., инвентарный номер № 10101120001, кадастровый (условный) номер 11:05:0101002:1300, по адресу: город Сыктывкар, микрорайон Верхний Чов. Реестровый номер федерального имущества 112110076407.

Ссудодатель владеет Объектом на праве оперативного управления: государственная регистрация права № 11:05:0101002:1300-11/053/2021-1 от 22.03.2021.

1.2. Объект, передаваемый Ссудополучателю по настоящему договору, отмечен на ситуационном плане территории (приложение № 4 к договору) и в выкопировке из поэтажного плана объекта (приложение № 3 к договору). Сведения об объекте, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования объекта в соответствии с целями, указанными в подпункте 1.1 настоящего договора.

1.3. Имущество передается Ссудодателем Ссудополучателю на срок до 31.12.2027.

9.1. Договор безвозмездного пользования объектом вступает в силу с момента передачи объекта Ссудополучателю на основании акта приема-передачи (приложение № 5 к договору) и заключен до 31.12.2027.

Объект нежилого фонда: нежилое помещение № 3 передано по акту приема-передачи от 07.06.2022.

Нежилое здание «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., в котором находится нежилое помещение № 3 площадью 19 кв.м. (далее – Объект, нежилое помещение № 3), переданное по договору, находится в собственности Российской Федерации, на праве оперативного управления передано ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми, что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра недвижимости.

Доказательства указания в акте от 02.11.2022 о том, что фактически занимаемая площадь помещений составляла 34,38 кв.м., в Коми УФАС России отсутствуют, представленными ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми материалами не подтверждается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Гражданский кодекс) договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

По пунктам 1, 2 статьи 689 Гражданского кодекса по договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

К договору безвозмездного пользования соответственно применяются правила, предусмотренные статьей 607, пунктом 1 и абзацем первым пункта

2 статьи 610, пунктами 1 и 3 статьи 615, пунктом 2 статьи 621, пунктами 1 и 3 статьи 623 настоящего Кодекса.

По пункту 1 статьи 610 Гражданского кодекса договор аренды заключается на срок, определенный договором.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (часть 1 статьи 3).

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции:

1) товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

4) товарный рынок - 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, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

5) хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации;

7) конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В статье 17.1 Закона о защите конкуренции установлены особенности

порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Согласно 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, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество:

1) на основании международных договоров Российской Федерации (в том числе межправительственных соглашений), федеральных законов, устанавливающих иной порядок распоряжения этим имуществом, актов Президента Российской Федерации, актов Правительства Российской Федерации, решений суда, вступивших в законную силу;

2) государственным органам, органам местного самоуправления, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации;

3) государственным и муниципальным учреждениям;

4) некоммерческим организациям, созданным в форме ассоциаций и союзов, религиозных и общественных организаций (объединений) (в том числе политическим партиям, общественным движениям, общественным фондам, общественным учреждениям, органам общественной самодеятельности, профессиональным союзам, их объединениям (ассоциациям), первичным профсоюзным организациям), объединений работодателей, товариществ собственников жилья, социально ориентированным некоммерческим организациям при условии осуществления ими деятельности, направленной на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в Российской Федерации, а также других видов деятельности, предусмотренных статьей 31.1 Федерального закона от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

5) адвокатским, нотариальным, торгово-промышленным палатам;

6) медицинским организациям, организациям, осуществляющим образовательную деятельность;

7) для размещения сетей связи, объектов почтовой связи;

8) лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случае, если передаваемое имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического

обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, лицу, которому присвоен статус единой теплоснабжающей организации в ценовых зонах теплоснабжения в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 года N 190-ФЗ "О теплоснабжении";

9) в порядке, установленном главой 5 настоящего Федерального закона;

10) лицу, с которым заключен государственный или муниципальный контракт по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта, либо лицу, с которым государственным или муниципальным автономным учреждением заключен договор по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией о закупке для целей исполнения этого договора. Срок предоставления указанных прав на такое имущество не может превышать срок исполнения государственного или муниципального контракта либо договора;

11) на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев (предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается);

12) взамен недвижимого имущества, права в отношении которого прекращаются в связи со сносом или с реконструкцией здания, строения, сооружения, которыми или частью которых является такое недвижимое имущество, либо в связи с предоставлением прав на такое недвижимое имущество государственным или муниципальным организациям, осуществляющим образовательную деятельность, медицинским организациям. При этом недвижимое имущество, права на которое предоставляются, должно быть равнозначным ранее имевшемуся недвижимому имуществу по месту расположения, площади и определяемой в соответствии с законодательством Российской Федерации, регулирующим оценочную деятельность, стоимости. Условия, при которых недвижимое имущество признается равнозначным ранее имевшемуся недвижимому имуществу, устанавливаются федеральным антимонопольным органом;

13) правопреемнику приватизированного унитарного предприятия в случае, если такое имущество не включено в состав подлежащих приватизации

активов приватизированного унитарного предприятия, но технологически и функционально связано с приватизированным имуществом и отнесено федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается, или к объектам, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности;

14) 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, здания, строения или сооружения, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество;

15) лицу, подавшему единственную заявку на участие в конкурсе или аукционе, в случае, если указанная заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным конкурсной документацией или документацией об аукционе, а также лицу, признанному единственным участником конкурса или аукциона, на условиях и по цене, которые предусмотрены заявкой на участие в конкурсе или аукционе и конкурсной документацией или документацией об аукционе, но по цене не менее начальной (минимальной) цены договора (лота), указанной в извещении о проведении конкурса или аукциона. При этом для организатора торгов заключение предусмотренных настоящей частью договоров в этих случаях является обязательным;

16) передаваемое в субаренду или в безвозмездное пользование лицом, которому права владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества предоставлены по результатам проведения торгов или в случае, если такие торги признаны несостоявшимися, либо в случае, если указанные права предоставлены на основании государственного или муниципального контракта или на основании пункта 1 настоящей части;

17) публично-правовой компании "Единый заказчик в сфере строительства" в случае, если такое имущество передается в целях обеспечения выполнения инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, включенных в программу деятельности указанной публично-правовой компании на текущий год и плановый период.

По пункту 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции 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 имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, государственным органам, органам местного самоуправления.

В соответствии с частью 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.

Правила 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 утверждены приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67.

Исключительные случаи, предусмотренные частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, не подпадают под рассматриваемую ситуацию.

Заключение ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133 без проведения торгов неправомерно.

Согласно позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее 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 товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

По результатам порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке в соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», установлено следующее:

1. Временной интервал настоящего исследования определен периодом с 07.06.2022 по 31.12.2027.

2. Предмет договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133 – передача государственного имущества в безвозмездное пользование для использования прав осужденных и находящихся под стражей лиц на приобретение продуктов питания, безалкогольных напитков, сигарет и предметов (товаров) первой необходимости (код ОКВЭД 68.20.21).

В нарушение частей 1, 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, ФКУ ИК-25

УФСИН России по Республике Коми передало государственное имущество (объект нежилого фонда) ФГУП «Архангельское» ФСИН России в безвозмездное пользование без проведения торгов. Тем самым, ФГУП «Архангельское» ФСИН России были предоставлены преимущественные условия деятельности в сфере доступа к государственному имуществу, что могло привести к ограничению конкуренции на товарных рынках розничной торговли продовольственными и непродовольственными товарами.

В действиях ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми по заключению с ФГУП «Архангельское» ФСИН России договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133 без проведения торгов имеется нарушение частей 1, 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно письменным пояснениям, представленным письмом ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми исх. от 06.02.2023 № исх-12/ТО/46/21-683 (вх. от 08.02.2023 № 435), передача ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми в безвозмездное пользование ФГУП «Архангельское» ФСИН России нежилого помещения подпадает под исключительный случай, предусмотренный пунктом 14 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Позиция ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми является неправомерной в связи со следующим.

Из пункта 14 части 1, пункта 3 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции следует, что заключение договора безвозмездного пользования в отношении государственного имущества, принадлежащего на праве оперативного управления государственному казенному учреждению, являющегося частью здания, может быть осуществлено без проведения торгов при одновременном соблюдении двух условий:

- если общая площадь передаваемого имущества составляет не более чем двадцать квадратных метров;
- общая площадь передаваемого имущества не превышает десять процентов площади соответствующего здания, права на которые принадлежат лицу, передающему такое имущество.

В рассматриваемом случае из представленных ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми копий документов следует, что по договору в безвозмездное пользование передано нежилое помещение 19 кв.м., что превышает десять процентов площади нежилого здания «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., находящегося у ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми на праве оперативного управления.

В письменных пояснениях, представленных письмом ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми вх. от 12.04.2023 № 1190, указано следующее. Магазин пристроен к кирпичному зданию «нежилые помещения ЛПУ». В ЕГРН

содержатся сведения о здании (штаб) с кадастровым номером 11:05:0101001:306, площадью 1328,8 кв.м., расположенном по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, мкр. Верхний Чов, д. 43. Магазин относится к нежилым помещениям, является пристройкой к основному зданию и входит в группу нежилых помещений, расположенных по адресу: Верхний Чов, д. 43, таких как «нежилое помещение ЛПУ», «нежилые помещения Штаб в жилой зоне», нежилые помещения «временный СИЗО», нежилые помещения «помещение для обыска осужденных».

Довод ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми о том, что нежилое помещение № 3 площадью 19 кв.м., относится к зданию (штабу) с кадастровым номером 11:05:0101001:306, площадью 1328,8 кв.м. является неправомерным в связи со следующим.

Как следует из пункта 1.1. договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133 нежилое помещение № 3 площадью 19 кв.м., расположено в нежилом здании «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., инвентарный номер № 10101120001, кадастровый (условный) номер 11:05:0101002:1300, по адресу: город Сыктывкар, микрорайон Верхний Чов.

Факт того, что нежилое помещение № 3 площадью 19 кв.м. является частью нежилого здания «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., подтверждается имеющимися в деле № 011/01/17.1-210/2023 копиями документов: договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133, выписки из ЕГРН от 31.10.2022 № КУВИ-001/2022-192504125, технического паспорта магазина по состоянию на 09.09.2019.

В соответствии с техническим паспортом нежилого здания, штаба по состоянию на 25.07.2020 здание (штаб) площадью 1328,8 кв.м. имеет другой кадастровый номер – 11:05:0101001:306.

Принимая во внимание то, что магазин и штаб являются разными зданиями, имеющими отдельные входы/выходы, им присвоены различные кадастровые номера, следовательно, помещение № 3 площадью 19 кв.м. является частью нежилого здания «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м. Доказательства обратного в материалах дела отсутствуют.

В действиях ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми по заключению с ФГУП «Архангельское» ФСИН России договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133 и предоставления ФГУП «Архангельское» ФСИН России прав временного владения и пользования государственным имуществом (нежилым помещением № 3 площадью 19 кв.м., расположенным в нежилом здании «Магазин» общей площадью 43,2 кв.м., инвентарный номер № 10101120001, кадастровый (условный) номер 11:05:0101002:1300, по адресу: город Сыктывкар, микрорайон Верхний Чов), принадлежащим ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми на праве оперативного управления, без проведения торгов имеется нарушение частей 1, 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Из имеющихся в деле № 011/01/17.1-210/2023 материалов следует, что договор безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 07.06.2022 № 133 является действующим.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>