ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №05-06-15/2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

28 августа 2018 года г.Ханты-Мансийск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре поступило заявление и материалы из Ханты-Мансийской межрайонной природоохранной прокуратуры от 16.07.2018 вх.№02-4598 на действия Комитета по управлению муниципальной собственностью администрации Октябрьского района (далее – Комитет) по согласованию передачи в субаренду муниципального имущества – полигона по переработке твердых бытовых отходов, общей площадью 20700 м^2, расположенный по адресу: Тюменская область, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, кадастровый номер <...> :07:0103008:1598:71:121:002:000009660, для эксплуатации по назначению (утилизация твердых бытовых отходов).

Как следует из материалов, 03.10.2016 на официальном сайте www.torgi.gov.ru Комитет разместил извещение и аукционную документацию о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества – полигон по переработке твердых бытовых отходов, общей площадью 20700 кв.м., расположенный по адресу: ХМАО-Югра, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, ул.Кирова, 65, извещение №031016/0048892/01 (далее – аукцион).

Согласно информации, размещенной на официальном сайте www.torgi.gov.ru аукцион признан несостоявшимся в связи с признанием единственным участником аукциона ООО «Альянс».

08.11.2016 между Комитетом и ООО «Альянс» заключен договор аренды муниципального имущества №55/16 сроком по 31.12.2019 (далее –

Договор №55/16).

Предметом указанного договора является временное владение и пользование полигона по переработке твердых бытовых отходов, общей площадью 20700 м^2, расположенный по адресу: Тюменская область, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, кадастровый номер <...> :07:0103008:1598:71:121:002:000009660, для эксплуатации по назначению (утилизация твердых бытовых отходов).

Пунктом 1.9. Договора №55/16 определено, что арендатор не вправе сдавать вышеуказанное имущество в субаренду (поднаем), передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем).

16.11.2017 между Комитетом и ООО «Альянс» заключено дополнительное соглашение №2 к договору аренды муниципального имущества №55/16 (далее – Дополнительное соглашение №2).

Согласно пункту 1 Дополнительного соглашения №2, пункт 1.9. Договора изложен в новой редакции «1.9. Арендуемое имущество может сдаваться в субаренду арендатором только с письменного согласия арендодателя».

21.11.2017 Комитетом на основании письма от 21.11.2017 исх.№01-09-001263/17-О дано согласие ООО «Альянс» на сдачу в субаренду АО «Югра-Экология» муниципального имущества переданного Обществу по Договору №55/16.

01.12.2017 между ООО «Альянс» и ООО «Югра-Экология» заключен договор субаренды муниципального имущества №1дс/17.

Указанный аукцион проводился в соответствии 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, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 (далее – Правила).

Согласно пункту 98 Правил **договор заключается на условиях, указанных в поданной участником конкурса, с которым заключается договор, заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации**.

В соответствии с подпунктом 16 пункта 114 Правил, документация об аукционе, помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать **указание на то, что при**

заключении и исполнении договора изменение условий договора, указанных в документации об аукционе, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Пунктом 115 Правил определено, что к документации об аукционе должен быть приложен проект договора, который является неотъемлемой частью документации об аукционе.

Из системного толкования указанных норм следует, что договоры на передачу права владения и пользования, то есть, в том числе права аренды муниципального имущества, **заключаются на условиях, изложенных в заявке на участие в аукционе и в аукционной документации, при этом последующее изменение данных условий не допускается.**

Из представленных Комитетом документов, установлено, что ни конкурсной документацией, ни проектом договора аренды муниципального имущества не было предусмотрено право арендатора передавать имущество, полученное по итогам проведенного открытого конкурса в субаренду.

Кроме того, пунктом 1.9 Договора №55/16 предусмотрен прямой запрет на заключение договоров субаренды.

Таким образом, если в соответствии с аукционной документацией и условиями заключенного с арендатором договора аренды последнему права на передачу в субаренду не передавались, арендатор не мог в силу указанного ограничения заключить сделку по передаче этого права даже с согласия собственника, для которого существовал такой же запрет по распоряжению имуществом.

Из указанного выше следует, что правом аренды муниципального имущества, указанного в Договоре №55/16, полученного ООО «Альянс» по итогам проведенных конкурсов, обладает исключительно ООО «Альянс».

Следовательно, условия Договора №55/16 не могут быть изменены по соглашению сторон, путем заключения дополнительного соглашения, передача в субаренду невозможна, в том числе даже при наличии согласия собственника имущества.

Более того, Федеральным законом от 08.03.2015 №42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» (вступившим в силу с 01.06.2015) статья 448 ГК РФ изложена в новой редакции.

В соответствии с частью 7 статьи 448 ГК РФ, если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом.

Вместе с тем, как подтверждается представленными документами, заключению договора субаренды муниципального имущества №1дс/17 от 01.12.2017 между ООО «Альянс» и АО «Югра-Экология» послужило заключение Дополнительного соглашения №2, а также письмо Комитета от 21.11.2017, которым Комитетом дано согласие ООО «Альянс» на передачу в субаренду муниципального имущества АО «Югра-Экология».

При этом документами подтверждается, что ООО «Альянс» как арендатор перестало фактически использовать муниципальное имущество для осуществления хозяйственной деятельности, то есть использовать его по прямому назначению (письмо ООО «Альянс» №52 от 06.07.2018).

В этой ситуации, договор аренды, заключенный между Комитетом и ООО «Альянс» подлежал расторжению, а последующее предоставление имущества должно было быть осуществлено в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции, в том числе путем проведения торгов.

Однако, Комитет, заключив Дополнительное соглашение №2 к Договору №55/16 с ООО «Альянс», а также дав согласие ООО «Альянс» на передачу муниципального имущества АО «Югра-Экология» в субаренду, предоставил последнему преимущественные условия в осуществлении хозяйственной деятельности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров,

свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В части 1 статьи 3 названного Закона указано, что настоящий Федеральный закон 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, 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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. Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 названной нормы.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, для квалификации действий хозяйствующего субъекта и органа власти, как не соответствующих статье 16 Закона о защите

конкуренции, необходимо установить наличие соглашения между указанными лицами или их согласованных действий и наступление (**возможность наступления**) в результате этих действий (соглашения) последствий, связанных с недопущением, ограничением, устранением конкуренции.

Действия Комитета и ООО «Альянс» по заключению дополнительного соглашения №2 к Договору №55/16 и последующая передача в субаренду АО «Югра-Экология» муниципального имущества фактически совершены с целью обхода процедуры, установленной действующим законодательством, а именно в обход проведения торгов.

Таким образом, материалами подтверждается наличие между Комитетом и ООО «Альянс» соглашения, которое приводит, а также может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Следовательно, в действиях Комитета и ООО «Альянс» усматриваются признаки нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении между ними Дополнительного соглашения №2 к Договору №55/16 о передаче муниципального имущества в субаренду без проведения **торгов**.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре от 16.08.2018 №70 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Комитетом по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района (628100, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, ул.Ленина, д.42) и ООО «Альянс» (628100, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, ул.Больничная, д.16а/1) статьи 16 Закон о защите конкуренции, выразившихся в заключении Дополнительного соглашения № 2 от 16.11.2017 о передаче муниципального имущества в субаренду без проведения аукциона, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить **дело №05-06-15/2018** к рассмотрению **на 03 октября 2018 года в 12 час. 00 мин**. по адресу: г.Ханты-Мансийск, ул.Мира, д.27, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя: Ханты-Мансийскую межрайонную природоохранную

прокуратуру (ул.Дзержинского, д.7/2, г.Сургут, 628416).

3 . Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Комитет по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района (628100, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, ул.Ленина, д.42)

4 . Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика: Общество с органиченной ответственностью «Альянс» (628100, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, ул.Больничная, д.16а/1).

5 . Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица: Акционерное общество «Югра-Экология» (628012, г.Ханты-Мансийск, ул.Энгельса, д.60, секция 3, офис 1).

6. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комитету по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района, представить в срок **до 24 сентября 2018 года следующие документы (информацию):**

- копию положения о Комитете по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района;
- копию извещения о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды муниципального имущества – полигон по переработке твердых бытовых отходов, общей площадью 20700 кв.м., расположенный по адресу: ХМАО-Югра, Октябрьский район, пгт.Октябрьское, ул.Кирова, 65, извещение №031016/0048892/01;
- копию аукционной документации (в том числе изменения, вносимые в документацию – при наличии);
- копии документов, регламентирующих деятельность аукционной комиссии;
- копии всех заявок, поступивших на участие в открытом аукционе, с приложением всех документов в составе заявок;
- копию журнала учета поступления заявок;
- копии всех протоколов, составленных в ходе проведения открытого аукциона;
- копию договора заключенного по результатам проведенного аукциона;
- всю имеющуюся переписку между Комитетом по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района и ООО «Альянс» по вопросу заключения Дополнительного соглашения №2 от 16.11.2017 к Договору аренды муниципального имущества №55/16 от 08.11.2016, а также передачи муниципального имущества в субаренду;
- письменные объяснения по признакам нарушения статьи 16

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

7. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» обществу с ограниченной ответственностью «Альянс», представить в срок **до 24 сентября 2018 года следующие документы (информацию):**

- копию выписки из Единого государственного реестра юридических лиц;
- копию устава ООО «Альянс»;
- всю имеющуюся переписку между Комитетом по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района и ООО «Альянс» по вопросу заключения Дополнительного соглашения №2 от 16.11.2017 к Договору аренды муниципального имущества №55/16 от 08.11.2016, а также передачи муниципального имущества в субаренду;
- всю имеющуюся переписку между ООО «Альянс» и АО «Югра-Экология» по вопросу передачи муниципального имущества в субаренду, являющегося предметом Договора аренды муниципального имущества №55/16 от 08.11.2016;
- письменные, нормативные объяснения по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

8. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Акционерному обществу «Югра-Экология», представить в срок **до 24 сентября 2018 года следующие документы (информацию):**

- копию выписки из Единого государственного реестра юридических лиц;
- копию устава АО «Югра-Экология»;
- всю имеющуюся переписку между АО «Югра-Экология» и ООО «Альянс» по вопросу передачи муниципального имущества в субаренду и заключения договора субаренды муниципального имущества №1дс/17 от 01.12.2017;
- всю имеющуюся переписку между АО «Югра-Экология» и Комитетом по управлению муниципальной собственности администрации Октябрьского района по вопросу передачи муниципального имущества в субаренду, являющегося предметом Договора аренды муниципального имущества №55/16 от 08.11.2016.

Непредставление или несвоевременное представление документов (информации) в антимонопольный орган влечет за собой

административную ответственность, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Явка лиц, участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела №05-06-15/2018) обязательна.