

Заявитель:

<...>

Ответчик:

ФКП «Российская государственная
цирковая компания» в лице филиала
«Брянский государственный цирк»

ул. Пушечная, д. 4, строение 1;3,

г. Москва, 109012

пр-т Ленина, 69, г. Брянск, 241050

**Лицо, располагающее сведениями о
рассматриваемых комиссией
обстоятельствах:**

Брянская городская администрация

пр-т Ленина, д. 35 г. Брянск, 241002

Решение по делу №032/01/17.1-1011/2019

Г.

Брянск

Резолютивная часть решения оглашена «14» октября 2019г.

В полном объеме решение изготовлено «28» октября 2019г.

Комиссией Брянского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...> - заместитель руководителя

Члены комиссии:

<...> – начальник отдела товарных и финансовых рынков;

<...> – главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<...> – главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<...> – государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков,

<...> – специалист-эксперт отдела товарных и финансовых рынков

В присутствии:

– директор филиала «Брянский государственный цирк» ФКП «Росгосцирк» дов. от 01.08.2019 №289;

<...> – представитель ФКП «Росгосцирк» дов. от 06.09.2019 №310;

в отсутствие <...>, уведомленного надлежащим образом,

в отсутствие представителя Брянской городской администрации, уведомленной надлежащим образом,

рассмотрев дело №032/01/17.1-1011/2019 по признакам нарушения ФКП

«Российская государственная цирковая компания» в лице филиала «Брянский государственный цирк» пункта 1 части 3 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частями 1,2 статьи 49, статьи 50 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступило заявление гражданина Российской Федерации о нарушении ФКП «Росгосцирк» филиал «Брянский государственный цирк» антимонопольного законодательства в части заключения договора по совместной организации и проведению культурно-зрелищных мероприятий с ООО «Трейд» без проведения конкурентных процедур.

Согласно поступившим сведениям, в 2019 году ФКП «Российская государственная цирковая компания» в лице филиала «Брянский государственный цирк» под видом договоров по совместной организации и проведению культурно-зрелищных мероприятий «Выставка-Ярмарка» фактически заключило с ООО «ТРЕЙД» договор аренды стилобата здания цирка по адресу пр-т Ленина, 69, г. Брянск (договоры от 01.11.2018) без проведения конкурса или аукциона.

Стилобат задания Брянского государственного цирка согласно свидетельству №591211 серия 32-АЖ находится в федеральной собственности и принадлежит ФКП «Российская государственная цирковая компания» на праве оперативного управления.

В соответствии с ч.3 ст. 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» №135-ФЗ от 26.07.2006г. заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного и муниципального имущества, которое принадлежит на праве оперативного управления казенным учреждениям должно осуществляться только по результатам проведения конкурсов или аукционов.

Указанные конкурсы и аукционы ФКП «Российская государственная цирковая компания» в лице «Брянского государственного цирка» не проводило.

Действия ФКП «Российская государственная цирковая компания» в лице филиала «Брянский государственный цирк» имеют признаки нарушения п.1 ч. 3 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции).

На основании поступившего заявления было возбуждено дело №032/01/17.1-1011/2019 в отношении ФКП «Российская государственная цирковая компания» в лице филиала «Брянский государственный цирк» по признакам нарушения п.1 ч.3 ст.17.1 Закона о защите конкуренции.

К рассмотрению дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах привлечена Брянская городская администрация.

Федеральное казенное предприятие «Российская государственная цирковая компания» (далее- ФКП «Росгосцирк») в лице филиала «Брянский государственный цирк» в рассмотрение дела представило пояснения, согласно которым в 2018г. и 2019г. на территории ФКП «Росгосцирк» филиала «Брянский государственный цирк» осуществлялась организация и проведение универсальных ярмарок-выставок.

Организация ярмарок на территории Брянской области осуществлялась в соответствии с Порядком организации ярмарок на территории Брянской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них, утвержденным Постановлением Правительства Брянской области от 21.08.2015 № 404-п (далее- Порядок).

Ярмарочная площадка на стилобате здания Брянского государственного цирка внесена в реестр ярмарочных площадок Брянской области на основании постановлений Брянской городской администрации: №75-П от 17.01.2018, №921-П от 29.03.2018, №2010-П от 06.07.2018, №4128-П от 27.12.2018.

На проведение выставок ярмарок на стилобате здания Брянского государственного цирка заключен договор по совместной организации и проведению культурно-зрелищных мероприятий «Выставка-Ярмарка» с ООО «Трейд» №02-Я от 01.11.2018.

В соответствии со смыслом ст.209 ГК РФ распоряжение имуществом - полномочие собственника, заключающееся в возможности передачи, продажи, сдачи в аренду, передаче в залог или под иное обременение, то есть совершение таких действий, в результате которых правообладатель лишается временно или постоянно этого имущества, имущество иным способом выбывает из владения правообладателя.

При проведении мероприятий недвижимое имущество из владения Росгосцирка не выбывало, в аренду, в залог или иное обременение не передавалось. Росгосцирк не был лишен временно или постоянно права оперативного управления каким-либо имуществом.

Изучив представленные сведения, документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией установлено:

Филиал ФКП «Росгосцирк» «Брянский государственный цирк» действует на

основании Постановления Правительства Российской Федерации от 19 июля 2007 г. № 454, в редакции Постановления Правительства Российской Федерации от 9 июня 2017 г. № 691, «Об утверждении устава федеральной казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» в соответствии с требованиями Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» и иных федеральных законов, а также настоящего положения.

Филиал вправе совершать от имени Росгосцирка не противоречащие законодательству Российской Федерации, уставу Росгосцирка, настоящему положению и указаниям Росгосцирка сделки с юридическими и физическими лицами, в пределах полномочий, предоставленных доверенностью Росгосцирка и настоящим положением; распоряжаться имуществом филиала, в том числе сдавать имущество в аренду и передавать его в пользование исключительно с согласия уполномоченного федерального органа исполнительной власти и Росгосцирка, только в пределах, не лишаящих филиал возможности осуществлять деятельность, предмет и цели которой определены настоящим положением.

В 2018 году ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк» в соответствии с Порядком направило в Брянскую городскую администрацию заявления об организации универсальной ярмарки на территории стилобата здания Брянского государственного цирка по адресу: г. Брянск, пр-т Ленина, 69, стилобат.

В соответствии с представленными заявлениями было подготовлено постановление Брянской городской администрации от 27.12.2018 № 4128-п «Об организации и проведении универсальной ярмарки филиалом федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» «Брянский государственный цирк», от 19.06.2019 № 1949-п «Об организации и проведении универсальной ярмарки филиалом федерального казенного предприятия «Российская государственная цирковая компания» (ФКП «Росгосцирк») «Брянский государственный цирк».

Согласно п. 2.3. Порядка ярмарки могут проводиться в помещении стационарного и (или) нестационарного объекта, на земельных участках специально отведенных органами государственной власти Брянской области, органами местного самоуправления муниципальных образований Брянской области; принадлежащих юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям на праве собственности или находящихся во временном владении и (или) пользовании (аренде), а также в постоянном (бессрочном) пользовании.

На основании постановления Брянской городской администрации: №4128-П от 27.12.2018. ярмарочная площадка на стилобате здания Брянского государственного цирка внесена в реестр ярмарочных площадок Брянской области.

По информации, представленной ГБУ «Брянскоблтехинвентаризация», верхняя поверхность ступенчатого цоколя (стилобат) в техническом паспорте на объект «здание цирка» по адресу: г. Брянск, пр-т Ленина, д. 69, записана с наименованием «площадка вокруг здания» и является элементом объекта. На основании изложенного Комиссия пришла к выводу, что стилобат является частью объекта «здание цирка».

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права от 04.09.2014 №591211 32-АЖ объект «здание цирка» по адресу: г. Брянск, пр-т Ленина, д. 69, кадастровый номер 32:28:0031633:110 находится в федеральной собственности и принадлежит ФКП «Росгосцирк» ИНН 7702060003, ОГРН: 1027739272527 на праве оперативного управления.

В целях проведения выставок ярмарок на стилобате здания цирка по адресу: г. Брянск, пр-т Ленина, д. 69, 01 ноября 2018 года ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк» (заказчик) заключило договор по совместной организации и проведению культурно-зрелищных мероприятий «Выставка-Ярмарка» с ООО «Трейд» (исполнитель) №02-Я от 01.11.2018.

При этом конкурсы или аукционы на право заключения этих договоров в порядке ст. 17.1 Закона о защите конкуренции ФКП «Росгосцирк» не проводились.

Между тем, обязанность соблюдения ст. 17.1 Закона о защите конкуренции при заключении указанных договоров следует из характера договора.

Анализ договора показал, что он содержит в себе элементы договора аренды и договора возмездного оказания услуг.

Согласно статье 606 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

В силу статьи 607 ГК РФ в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (пункт 1 статьи 779 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В пункте I Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 N 66 «Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой» указано, что стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

В случае, если предметом договора возмездного оказания услуг фактически является предоставление заинтересованному лицу возможности использовать имущество, находящееся в государственной собственности, предоставление прав владения и (или) пользования в отношении такого имущества должно осуществляться в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, то есть только по результатам проведения торгов, за исключением установленных в частях 1, 3.1, 3.2 и 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции случаев.

Согласно пункту 1.1 спорного договора стороны принимают на себя обязательства по совместной организации и проведению культурно-зрелищных мероприятий «Выставка-ярмарка» (в дальнейшем - Мероприятие), согласно установленным настоящим договором обязательствам каждой стороны в 2019 году.

Пунктом 1.1 Договора определено место проведения Мероприятия — стилобат здания «Брянский государственный цирк» (далее - Цирк), находящийся по определенному Договором адресу.

В соответствии с пунктами 2.1-2.4 Договора Исполнитель компенсирует Цирку затраты на проведение Мероприятия. В случае невозможности проведения Мероприятия, возникшей по вине исполнителя, услуги подлежат оплате в полном объеме.

Кроме того, из положений договора следует:

- все права и обязанности Цирка, как организатора ярмарки, выполняет «Исполнитель», в том числе определяет размер платы за торговые места, определяет схему размещения торговых мест и иное. Агентский договор, согласно которому Цирк передает указанные права Заказчику отсутствует.
- денежные средства за использование стилобата здания цирка путем размещения там торговых места поступают Исполнителю
- Исполнитель принимает оказанные Цирком услуги стилобат здания
- исполнитель оплачивает услуги стилобат здания
- исполнитель подтверждает, что претензий к Цирку за оказанную услугу не имеет

- цирк обязуется предоставить освещение, туалет, необходимые инженерные коммуникации, контейнеры для мусора.

- исполнитель обязуется обеспечить бережное отношение к имуществу Цирка

- компенсировать возможный ущерб имуществу цирка.

Совокупное толкование условий Договора о предмете во взаимосвязи с преамбулой Договора и сложившимися между сторонами правоотношениями свидетельствуют о том, что Договоры являются двусторонними сделками, влекущими возникновение прав и обязанностей у обеих сторон сделки, и возмездными, по которым одна сторона (ФКП «Росгосцирк») должна получить плату за исполнение своих обязанностей, а другая сторона (Хозяйствующий субъект) — встречное предоставление в виде права пользования имуществом в целях осуществления приносящей доход деятельности.

Также анализ представленного ФКП «Росгосцирк» Договора позволяет сделать вывод о том, что с момента подписания ООО «Трейд» Договора, к нему переходит право ведения хозяйственной деятельности на стилобате здании филиала ФКП «Росгосцирк» «Брянский государственный цирк», находящемся в государственной собственности и закрепленным на праве оперативного управления за ФКП «Росгосцирк».

Заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества должно осуществляться в соответствии со статьей 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, установленном приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право 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 и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что Договоры между ФКП «Росгосцирк» и ООО «Трейд» заключены в нарушение порядка, предусмотренного пунктом 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Довод ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк» о том, что в результате заключения договоров к Хозяйствующим субъектам не переходит право владения и (или) пользования в отношении государственного имущества, следовательно, отсутствует состав

антимонопольного правонарушения по п.1 ч.3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, отклоняются Комиссией как противоречащий материалам дела.

В силу разъяснений ФАС России, данных в письме от 21.08.2014 г. N АЦ/33650/14, если предметом договора возмездного оказания услуг фактически является предоставление заинтересованному лицу возможности использовать имущество, находящееся в государственной собственности, предоставление прав владения и (или) пользования в отношении такого имущества должно осуществляться в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, из пункта 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции следует, что заключению в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, подлежат любые договоры, предусматривающие переход права пользования государственным имуществом, которое принадлежит на праве оперативного управления казенным учреждениям вне зависимости от правовой природы этих договоров.

На основании изложенное, Комиссией сделан вывод о том, что действия ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк», выразившиеся в заключении Договора, предусматривающего переход прав пользования государственным имуществом для использования в коммерческих целях без торгов, является нарушением пункта 1 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк» предоставило в адрес Брянского УФАС России возражения на заключение об обстоятельствах дела вх. №8633 от 11.10.2019 (далее - Возражения).

Комиссия не принимает довод ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк», изложенный в Возражениях, о том, что антимонопольным органом дана неверная квалификация действиям ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк», так как правовой формой «Росгосцирка» является федеральное казенное предприятие, следовательно ФКП «Росгосцирк» не относится к государственным или муниципальным унитарным предприятиям, на которые распространяет действие п.1 ч.3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п.2 ст. 2 Федерального закона от 14.11.2002 N 161-ФЗ (ред. от 28.11.2018) "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) в Российской Федерации создаются и действуют два вида унитарных предприятий: имеющие право самостоятельного хозяйственного ведения и имеющие право оперативного управления – федеральное казенное предприятие. Таким образом, ФКП «Росгосцирк» относится к унитарным предприятиям и на него распространяется действие п.1 ч.3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

ФКП «Росгосцирк» в лице филиала «Брянский государственный цирк» представлены в рассмотрение дела документы, свидетельствующие о принятии мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, а именно: на прекращение договора от 01.11.2018 №02-Я. Однако, данные документы не свидетельствуют о фактическом прекращении спорного договора и устранении последствий нарушения,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1,2 статьи 49, статьи 50 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1.Признать ФКП «Российская государственная цирковая компания» в лице филиала «Брянский государственный цирк» (ИНН 7702060003, ОГРН 1027739272527, адрес: ул. Пушечная, д. 4, строение1;3, г. Москва, 109012) нарушившими требования п.1 ч.3 ст. 17.1 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части заключения Договора от 01.11.2018 №02-Я, предусматривающего переход прав пользования государственным имуществом для использования в коммерческих целях, без торгов.

2.ФКП «Российская государственная цирковая компания» в лице филиала «Брянский государственный цирк» выдать предписание о прекращении нарушения п.1 ч.3 ст. 17.1 Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и его последствий путем представления документов, свидетельствующих о фактическом прекращении договора от 01.11.2018 №02-Я.

Председатель комиссии:

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>

