

29 августа 2013 года

Дело № 46/08-2013

г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 27 августа 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 29 августа 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Приморского УФАС России, членов Комиссии: – начальника отдела контроля органов власти, – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 46/08-2013, возбужденное по признакам нарушения администрацией Чугуевского сельского поселения Приморского края (с. Чугуевка, ул. 50 лет Октября, 208) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции,

при участии представителей:

от прокуратуры Чугуевского района: не явились, надлежаще извещена;

от ответчика-администрации Чугуевского сельского поселения: – старшего специалиста 2 разряда юридического отдела;

от заинтересованного лица – не явился, надлежаще извещен.

УСТАНОВИЛА:

Дело № 46/08-2013 возбуждено по признакам нарушения администрацией Чугуевского сельского поселения Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в передаче в безвозмездное пользование по договору от 23.01.2013 № 10 муниципального имущества (нежилого помещения), расположенного в с. Верхняя Бреевка Приморского края по ул. Центральная, 13, без проведения аукциона и в предоставлении гр. Б. муниципальной преференции в нарушение установленного порядка.

Дело возбуждено на основании материалов, направленных прокуратурой Чугуевского района в адрес Приморского УФАС России для принятия мер антимонопольного реагирования.

Как следует из этих материалов, 23.01.2013 администрацией Чугуевского сельского поселения без проведения торгов заключен договор № 10 безвозмездного пользования муниципальным имуществом, по которому гр. Б. передано нежилое помещение, расположенное в с. Верхняя Бреевка Приморского края по ул. Центральная, 13, общей площадью 60 кв. м., сроком действия до 30.12.2013.

Из пояснения главы Чугуевского сельского поселения следует, что ввиду незначительного опыта работы в области муниципального образования, не знала о том, что передача муниципального имущества должна осуществляться путем проведения торгов, специалисты юридического отдела не поставили в известность о необходимости проведения такой процедуры.

Представитель администрации на рассмотрении дела признал факт нарушения, пояснив, что администрацией предпринимаются меры по расторжению договора, однако, гп-н Б. отказывается получать документы, в связи с этим ведется подготовка искового заявления о расторжении договора и освобождении занимаемого помещения.

Комиссия, исследовав материалы дела, оценив доводы ответчика, установила следующее.

23.01.2013 между администрацией Чугуевского сельского поселения и гр. Б. заключен договор № 10, предметом которого является передача в безвозмездное пользование муниципальное имущество- нежилое помещение, расположенное в с. Верхняя Бреевка Приморского края по ул. Центральная, 13, общей площадью 60 кв. м. для размещения спортивного бильярдного клуба. Срок действия договора с 23.01.2013 по 30.12.2013.

Переданное по указанному договору недвижимое имущество (нежилое помещение) расположено в здании сельского дома культуры, которое в соответствии с Законом Приморского края от 09.08.2007 № 115-КЗ и Законом Приморского края от 29.06.2010 № 636-КЗ является собственностью Чугуевского сельского поселения.

Данный договор заключен впервые без проведения торгов (аукциона).

Частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено общее правило, согласно которому 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.

Части 1, 3.1 и часть 9 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции содержат исключения, предусматривающие возможность передачи государственного или

муниципального имущества без проведения торгов (аукциона, конкурса).

Однако, предусмотренные статьей 17.1 Закона о защите конкуренции исключения, не распространяются на данный случай - на передачу нежилого помещения в безвозмездное пользование гр. Б. по договору № 10 от 23.01.2013.

В соответствии с частью 5 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок проведения торгов (аукциона, конкурса) определен 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».

Исходя из перечня видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, определенного Приказом ФАС России № 67, нежилое помещение для размещения спортивного бильярдного клуба может быть передано только по результатам аукциона.

**В** соответствии с частью 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции договор безвозмездного пользования № 10 от 23.01.2013 мог быть заключен администрацией только по результатам аукциона.

Таким образом, договор безвозмездного пользования № 10 от 23.01.2013 заключен без проведения аукциона в нарушение требования части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Исходя из толкования данной нормы, содержащегося в постановлении Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 № 14686/10, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

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

Таким образом, заключение органом местного самоуправления договора безвозмездного пользования № 10 от 23.01.2013 без проведения аукциона свидетельствует о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что предоставление органами местного самоуправления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, является муниципальной преференцией.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 19 Закона о защите конкуренции не является государственной или муниципальной преференцией предоставление имущества и (или) иных объектов гражданских прав по результатам торгов, проводимых в случаях, предусмотренных законодательством РФ.

Исходя из этих норм, передача администрацией по договору безвозмездного пользования нежилого помещения без проведения торгов (аукциона) является муниципальной преференцией.

В соответствии с частью 1 статьи 19 и частью 1 статьи 20 Закона о защите конкуренции муниципальные преференции могут предоставляться на основании правовых актов органа местного самоуправления с предварительного согласия антимонопольного органа в письменной форме.

Орган местного самоуправления, имеющий намерение предоставить муниципальную преференцию, подает в антимонопольный орган заявление о даче согласия на предоставление такой преференции по форме, определенной федеральным антимонопольным органом.

Следовательно, заключение администрацией договора безвозмездного пользования № 10 от 23.01.2013 должно было совершаться только по результатам проведения торгов (аукциона) либо при условии получения согласия антимонопольного органа на предоставление муниципальной преференции в форме передачи в безвозмездное пользование нежилого помещения без проведения торгов.

Между тем, договор администрацией заключен без проведения аукциона и в нарушение установленного законом порядка муниципальная преференция предоставлена гр. Б. без получения согласия антимонопольного органа.

Это обстоятельство свидетельствует о том, что заключение договора безвозмездного пользования № 10 без проведения торгов совершены администрацией без соблюдения порядка предоставления муниципальной преференции, установленного частью 1 статьи 20 Закона о защите конкуренции.

Предоставление муниципальной преференции в нарушение установленного порядка является нарушением пункта 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, которая такие действия органов власти (органов местного самоуправления) относит к действиям, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что передача

администрацией нежилого помещения гр.Б. по договору безвозмездного пользования № 10 от 23.01.2013 нарушает часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия не находит оснований, предусмотренных частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, для прекращения рассмотрения дела.

В соответствии с пунктом 3 в части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции в случае, если муниципальная преференция предоставлена органом власти (органом местного самоуправления) в нарушение установленного законом порядка антимонопольный орган полномочен выдать органу власти предписание о принятии мер по возврату имущества, иных объектов гражданских прав, переданных в качестве преференции.

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

#### РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения администрацией Чугуевского сельского поселения Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в передаче в безвозмездное пользование по договору от 23.01.2013 № 10 муниципального имущества (нежилого помещения), расположенного в с. Верхняя Бреевка Приморского края по ул. Центральная, 13, для размещения спортивного бильярдного клуба без проведения аукциона и в предоставлении муниципальной преференции гр. Б. муниципальной в нарушение установленного порядка.

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Выдать администрации Чугуевского сельского поселения предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно принять следующие меры, направленные на обеспечение конкуренции: в срок до 15 октября 2013 года принять меры к возврату недвижимого имущества, расположенного в с. Верхняя Бреевка Приморского края по ул. Центральная, 13, для размещения спортивного бильярдного клуба, переданного гр. Б. без проведения аукциона и в нарушение установленного законом порядка предоставления муниципальной преференции.

4. Основания для принятия иных мер не имеется.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Приморского края.

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

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ.