24.07.2012 № 05-05/5290

РЕШЕНИЕ

**83/05-АМЗ-2012** г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 19 июля 2012 года.

Решение изготовлено в полном объеме 24 июля 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Котеева В.В. | - | Зам.руководителя управления (председатель Комиссии); |
| Даниловой С.Г. | - | начальника отдела контроля органов власти и по борьбе с картелями (член Комиссии); |
| Давыдовой Н.А. | - | специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и по борьбе с картелями (член Комиссии); |

При участии в заседании:

от Администрации Моргаушского района – Захарова Ильи Николаевича (по доверенности);

от СПОССК «Кристалл плюс» - Давлетшина Ленара Закирзяновича (по доверенности);

в отсутствии представителя МУП ЖКХ «Моргаушское» извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела

рассмотрев материалы дела № 83/05-АМЗ-2012 возбужденного в отношении администрации Моргаущского района по признакам нарушения п.7 части 1 ст.15, части 3 статьи 17.1, статей 19, 20 закона о защите конкуренции

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике-Чувашии поступили материалы проверки осуществления сделок с муниципальным имуществом Моргаушского района проведенной Прокуратурой Моргаушского района.

Согласно представленным материалам на основании договора №26 от 15.05.2008 г., заключенного между МУП «ЖКХ Моргаушское» и СПОССК «Кристалл плюс» с согласия администрации Моргаушского района СПОССК «Кристалл плюс» в аренду на срок 49 лет до 17.05.2057 года передано муниципальное имущество – здание Моргаушской бани общей площадью 678,5 кв.м, расположенное по адресу: с.Моргауши, ул.Гагарина, д.2.

Кроме того, с 2010 г. СПОССК «Кристалл плюс» вопреки требованиям ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции» без проведения торгов на право заключения договоров аренды осуществляется сдача нежилых помещений здания общественной бани в субаренду коммерческим организациям в целях осуществления предпринимательской деятельности.

Согласно Уставу МУП «ЖКХ Моргаушское» является коммерческой организацией и не наделено правом собственности на имущество, закрепленное за ним собственником. Имущество предприятия принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения.

Представитель Администрации Моргаушского района считает, что в связи с тем, что арендодателем при заключении договора от 15 мая 2008 г. являлось МУП ЖКХ «Моргаушское», а администрацией Моргаушского района было дано лишь согласие на передачу в аренду недвижимого имущества, то администрация района ответчиком по данному делу не является

Также представителем администрации Моргаушского района даны пояснения, что здание Моргаушской бани арендодатель предоставил аренду СПОССК «Кристалл плюс» без проведения конкурса или аукциона, так как на момент заключения договора аренды 15 мая 2008 г. нормы действующего законодательства не требовали обязательного проведения конкурсов или аукционов на право заключения такого договора. А именно, ст.17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 133-ФЗ «О защите конкуренции» введена в действие Федеральным законом от 30.06.2008 № 108-ФЗ с июля 2008 г, то есть после заключения договора аренды муниципального имущества от 15 мая 2008 г.

Ответчик по делу считает, что в данном случае условия заключенного договора от 15 мая 2008 г. сохраняют силу. В связи с чем, договор субаренды был заключен без проведения торгов. Кроме того, «Кристалл плюс» не являлось субъектом малого предпринимательства, в связи с чем, не было необходимости уведомления антимонопольного органа при предоставлении в аренду муниципального имущества.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, выслушав заявителей, представителя ответчика, приходит к следующему.

1. Согласно договору от 15 мая 2008 г. №26 МУП «Моргаушское» передало СПОССК «Кристалл плюс» сроком на 49 лет муниципальное имущество (здание Моргаушской бани) полученное им от администрации Моргаушского района на праве хозяйственного ведения.

[Статья 15](consultantplus://offline/ref=F90EEBD64992C5A30627BBC8F3146FD0D8B3457DD93237799F24CA189C61949D7AC7521145Q8lFI) Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Передача муниципального имущества конкретному хозяйствующему субъекту без согласия антимонопольного органа создает для данного субъекта преимущественные условия в получении указанного имущества во временное владение и (или) пользование и препятствует доступу к муниципальному ресурсу неопределенного круга лиц, которые также могут иметь намерение приобрести вышеозначенные права в отношении муниципального имущества.

Таким образом, дача собственником имущества (Администрацией Моргаушского района) согласия на передачу муниципальным унитарным предприятием «ЖКХ Моргаушское» муниципального имущества, закрепленного за ним на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, целевым образом является нарушением [статьи 15](consultantplus://offline/ref=F90EEBD64992C5A30627BBC8F3146FD0D8B3457DD93237799F24CA189C61949D7AC7521145Q8lFI) Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, [Законом](consultantplus://offline/ref=B333EFD7308494B4BA4ACADDE908ADA1D3AF7BFEB32D1A6CD3FB62BD52H3r2I) о защите конкуренции, вступившим в силу 26.10.2006, был введен институт государственной и муниципальной помощи.

В соответствии со ст.19 в соответствии с полномочиями органов государственной власти или органов местного самоуправления государственная или муниципальная помощь может предоставляться в целях:

1) обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях;

2) проведения фундаментальных научных исследований;

3) защиты окружающей среды;

4) развития культуры и сохранения культурного наследия;

5) производства сельскохозяйственной продукции;

6) поддержки субъектов малого предпринимательства, осуществляющих приоритетные виды деятельности;

7) социального обслуживания населения;

8) социальной поддержки безработных граждан и содействия занятости населения.

Вместе с тем, в соответствии с [п. 20 ст. 4](consultantplus://offline/ref=B333EFD7308494B4BA4ACADDE908ADA1D3AF7BFEB32D1A6CD3FB62BD523203DDA4F7AD573A43AF23H2r5I) Закона (действовавшего на момент заключения договора №26 от 15.05.2008 в ред. от 29.04.2008) о защите конкуренции государственная или муниципальная помощь заключается в предоставлении федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями преимущества, которое обеспечивает отдельным хозяйствующим субъектам по сравнению с другими участниками рынка (потенциальными участниками рынка) более выгодные условия деятельности на соответствующем товарном рынке путем передачи имущества и (или) иных объектов гражданских прав, прав доступа к информации в приоритетном порядке.

Цель использования переданного имущества в договоре аренды не обозначена, что дает право считать, что данное использование не подпадает под действие статьи 19 и не может предоставляться без проведения торгов.

Кроме того, администрация Моргаушского района в антимонопольный орган с заявлением о предоставлении муниципальной помощи СПОССК «Кристалл плюс» не обращалась.

Таким образом, после вступления в действие [Закона](consultantplus://offline/ref=B333EFD7308494B4BA4ACADDE908ADA1D3AF7BFEB32D1A6CD3FB62BD52H3r2I) о защите конкуренции, любое предоставление государственного или муниципального имущества, в т.ч. в аренду, без согласия антимонопольного органа, за исключением случаев, предусмотренных [ч. 1 ст. 20](consultantplus://offline/ref=B333EFD7308494B4BA4ACADDE908ADA1D3AF7BFEB32D1A6CD3FB62BD523203DDA4F7AD573A43AD27H2r1I) Закона о защите конкуренции, или без проведения торгов (конкурсов, аукционов) является нарушением порядка предоставления государственной и муниципальной помощи, предусмотренного [ст. 20](consultantplus://offline/ref=B333EFD7308494B4BA4ACADDE908ADA1D3AF7BFEB32D1A6CD3FB62BD523203DDA4F7AD573A43AE2EH2r8I) Закона о защите конкуренции, и влечет за собой последствия в виде признания недействительными актов органов власти в части предоставления государственной или муниципальной помощи, а также возврата данного имущества.

Нарушение выявлено 25.05.2012. Действие договора аренды не прекращено. Таким образом, нарушение статьей 19, 20 закона о защите конкуренции является длящимся.

В соответствии со ст. 21 Федерального закона о защите конкуренции, действующей на момент заключения договора, в случае, если акты о предоставлении государственной или муниципальной помощи не были предварительно представлены в антимонопольный орган (за исключением актов, предусмотренных [пунктами 1](consultantplus://offline/ref=6BC91C8D2510617503957587DB210536FF1D86C582CE64A3EE7687A84A254847E5C133859307D8o6aAK) - [3](consultantplus://offline/ref=6BC91C8D2510617503957587DB210536FF1D86C582CE64A3EE7687A84A254847E5C133859307D8o6a8K) части 1 статьи 20 настоящего Федерального закона), такие акты могут быть признаны судом недействительными полностью или частично, в том числе по иску антимонопольного органа. В случае признания судом акта о предоставлении государственной или муниципальной помощи недействительным полностью или частично антимонопольный орган выдает федеральному органу исполнительной власти, органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, предоставившим государственную или муниципальную помощь, предписание о принятии мер по возврату имущества, если государственная или муниципальная помощь была предоставлена путем передачи государственного или муниципального имущества.

2. Вместе с тем, действие [статьи 17.1](consultantplus://offline/ref=5E904064811E0BDDF7FB047D4D7232C1AE90B79472685B3D17AB45F8E48963562BB1E5B18C2387B3lBZ6M) Закона о защите конкуренции не распространяется на случаи заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования на государственное или муниципальное имущество некоммерческим организациям, которые не осуществляют деятельность, приносящую им доход, - предпринимательскую деятельность, то есть не являются хозяйствующими субъектами.

Поскольку в соответствии со [статьей 50](consultantplus://offline/ref=5E904064811E0BDDF7FB047D4D7232C1AE90B794736E5B3D17AB45F8E48963562BB1E5B18C2380B2lBZFM) Гражданского кодекса Российской Федерации некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, действие [статьи 17.1](consultantplus://offline/ref=5E904064811E0BDDF7FB047D4D7232C1AE90B79472685B3D17AB45F8E48963562BB1E5B18C2387B3lBZ6M) Закона о защите конкуренции распространяется на случаи заключения данных договоров с некоммерческими организациями, осуществляющими деятельность, приносящую доход. Из чего следует, что если в период владения и (или) пользования государственным или муниципальным имуществом, полученным без торгов некоммерческой организацией, не имеющей статуса хозяйствующего субъекта, организация начнет осуществлять деятельность, приносящую ей доход, орган государственной власти или орган местного самоуправления, который принял решение о передаче организации государственного или муниципального имущества, должен принять меры по прекращению использования данного имущества и по его возврату в целях предоставления такого имущества в соответствии с [Законом](consultantplus://offline/ref=5E904064811E0BDDF7FB047D4D7232C1AE90B79472685B3D17AB45F8E4l8Z9M) о защите конкуренции - на торгах или с предварительным согласованием с антимонопольным органом в порядке, установленном [главой 5](consultantplus://offline/ref=5E904064811E0BDDF7FB047D4D7232C1AE90B79472685B3D17AB45F8E48963562BB1E5B6l8ZEM) Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Уставом, утвержденным общим собранием потребительского обслуживающего кооператива «Кристалл плюс», утвержденным 01.06.2010 СПСК «Кристалл плюс» является некоммерческой организацией.

Согласно договору с МУП «ЖКХ Моргаушское», СПСК «Кристалл плюс» за полученное в аренду на 49 лет имущество (здание Моргаушской бани, общей площадью 678,5 кв.м) перечисляет арендную плату в размере 98382 рубля в год.

Согласно договорам субаренды, заключенным СПСК «Кристалл плюс» с индивидуальными предпринимателями сумма полученной им арендной платы по заключенным договорам за 1 год 2011 - 2012 год (приложенным) составляет 555 000 рублей, из чего следует, что СПСК «Кристалл плюс» получает доход при осуществлении своей деятельности.

В соответствии с [частью 3 статьи 17.1](consultantplus://offline/ref=8D8DEDEDF1B9CDE7442E59AF2C7A87EA04CB30C56ABD34F1402CCFBC3FCDD1298075E03B6935CC6Dz6e2L) Закона о защите конкуренции заключение договоров в отношении государственного или муниципального имущества, которое закреплено на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными или муниципальными унитарными предприятиями, государственными или муниципальными бюджетными учреждениями и которым они могут распоряжаться только с согласия собственника, может быть осуществлено только по результатам торгов.

Следовательно, заключение договоров субаренды, перенайма в отношении государственного или муниципального имущества также должно осуществляться в порядке, установленном [статьей 17.1](consultantplus://offline/ref=F90EEBD64992C5A30627BBC8F3146FD0D8B3457DD93237799F24CA189C61949D7AC75213408DA8A6QAl8I) Закона о защите конкуренции.

Однако, как выявлено в ходе рассмотрения дела, договор аренды имущества от 15.05.2008 заключен до введения в действие статьи 17.1 Закона о защите конкуренции. Таким образом, нарушение ч.3 статьи 17.1 при заключения договора аренды между СПОССК «Кристалл плюс» и МУП «ЖКХ «Моргаушское» отсутствует.

3. Здание Моргаушской бани по договору аренды от 15 мая 2008 г. находилось в хозяйственном ведении МУП ЖКХ «Моргаушское» Моргаушского района Чувашской Республики. Администрацией Моргаушского района было дано согласие МУП ЖКХ «Моргаушское» на передачу в аренду указанного муниципального имущества. п.7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции введен в действие Федеральным Законом №164-ФЗ от 17.07.2009, следовательно, после заключения договора аренды.

В связи с тем, что нарушение антимонопольного законодательства по статьям 19, 20 Закона о защите конкуренции не прекращено, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 19, 20, 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» Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Производство по делу в отношении администрации г.Чебоксары по признакам нарушения ч. 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием состава правонарушения.

2. Производство по делу в отношении администрации г.Чебоксары по признакам нарушения п.7 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить, в связи с отсутствием состава правонарушения.

3. Признать администрацию Моргаушского района Чувашской Республики нарушившей статьи 19, 20 Федерального закона от 26.07.1006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Выдать администрации Моргаушского района Чувашской Республики предписание об устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства

Председатель Комиссии В.В.Котеев

Члены Комиссии С.Г. Данилова

Н.А.Давыдова

**В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.**