АКТ   ПРОВЕРКИ №31

г. Тюмень                                                                                                                 29 июня 2011г.

На основании приказа Тюменского УФАС России от 31.05.2011 №278 проведено плановое контрольное мероприятие в отношении администрации Кулаковского муниципального образования Тюменского района Тюменской области (625526, Тюменская обл., Тюменский р-н, с. Кулаково, ул. Советская, 1).

Продолжительность проверки: 5 рабочих дней.

Акт составлен:...

С копиями приказа о проведении проверки администрация Кулаковскогоо муниципального образования ознакомлена 08.06.2011.

Лица, проводившие проверку: ведущий специалист-эксперт … – руководитель инспекции, специалист-эксперт ....

В проведении проверки принимали участие: глава администрации Каменского муниципального образования ...

Руководителем проверяемого лица в период проведения проверки являлся ...

Предметом проводимой проверки является соблюдение администрацией Кулаковского муниципального образования требований Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также  – Закон о защите конкуренции).

Период, за который проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства: с 01.01.2008 по настоящее время.

Срок проведения проверки: с 23.06.2011 по 29.06.2011.

В соответствии с письмом Тюменского УФАС России от 07.06.2011 №ЕЧ/4464 у администрации Кулаковского муниципального образования (далее также - Администрация) были затребованы следующие документы:

- положение об администрации Кулаковского муниципального образования, структуре администрации Кулаковского муниципального образования, положение об органах Администрации;

- муниципальные правовые акты, принятые Администрацией, а также ее органами в период с 01.01.2008 по настоящее время;

- договоры (соглашения), заключенные в период с 01.01.2008 по настоящее время, а также все иные действующие в настоящее время договоры (соглашения), независимо от даты с приложением реестра с указанием в нем хозяйствующих субъектов, реквизитов договоров, сроков и оснований их заключения;

- реестр муниципальных предприятий и учреждений, копии их уставов;

- имеющиеся документы и материалы обо всех проведенных торгах за период с 01.01.2008 по настоящее время, в т.ч. по отбору финансовых организаций, распоряжению муниципальной собственностью;

 - действующие акты, определяющие порядок управления муниципальной собственностью, в том числе по предоставлению муниципальных преференций и предоставлению земельных участков;

- документы, определяющие процедуру проведения торгов, отбора финансовых организаций;

- сведения об участии Администрации в реализации приоритетных национальных проектов («Развитие АПК», «Здоровье», «Образование», «Жилье») с приложением копий соответствующих документов.

Контрольным мероприятием было установлено следующее.

Всего в ходе проверки Администрацией было представлено 736 постановлений и 323 распоряжения  Администрации.

Предоставлением земельных участков Администрация не занимается – только утверждение проектов границ земельных участков, расположенных на территории муниципального образования. Предоставление земельных участков осуществляет администрация Тюменского муниципального района.

В сфере управления и распоряжения муниципальной собственностью администрация Кулаковского муниципального образования руководствуется следующими муниципальными правовыми актами:

- положением об аренде муниципального имущества Кулаковского муниципального образования, утвержденным решением Думы Кулаковского муниципального образования от 31.03.2009г. № 11;

- положением о передаче муниципального имущества Кулаковского муниципального образования в безвозмездное пользование, утв. решением Думы Кулаковского муниципального образования от 19.02.2008г. № 7;

- положением о порядке организации и проведения торгов на право заключения договоров аренды объектов Кулаковского муниципального образования, утв. решением Думы Кулаковского муниципального образования от 16.12.2008г. № 47.

В результате анализа положения о порядке организации и проведения торгов на право заключения договоров аренды объектов Кулаковского муниципального образования, утв. решением Думы Кулаковского муниципального образования от 16.12.2008г. № 47 (далее – Положение № 47), установлено несоответствие указанного акта приказу ФАС РФ от 10.02.2010г. № 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» (далее – Приказ № 67).

В частности, в нарушение п. 2 Приказа № 67 Положением № 47 предусмотрено проведение закрытых по составу участников и по форме подачи предложений торгов.

Кроме того, Положением № 47 не предусмотрено опубликование извещения о проведении торгов на официальном сайте торгов: согласно п. 5.1 Положения № 47 извещения должны быть опубликованы в районной газете «Красное знамя».

Требования к извещению о проведении торгов, установленные Положением № 47, также не соответствуют Правилам № 67. Так, муниципальным актом не предусмотрено опубликование следующих сведений:

- места нахождения, почтового адреса, адреса электронной почты и номера контактного телефона организатора торгов;

- места расположения, описания и технических характеристик муниципального имущества, права на которое передаются по договору, в том числе площади помещения, здания, строения или сооружения в случае передачи прав на соответствующее недвижимое имущество;

- целевого назначения муниципального имущества, права на которое передаются по договору;

- электронного адреса сайта в сети "Интернет", на котором размещена конкурсная (аукционная) документация, размер, порядок и сроки внесения платы, взимаемой за предоставление конкурсной (аукционной) документации, если такая плата установлена.

Также, в соответствии с пп. «б» п. 8.6.5 Положения № 47, претенденты - юридические лица одновременно с заявкой на участие в торгах представляют копию свидетельства о постановке на налоговый учет, что не предусмотрено Правилами № 67. При этом, непредставление такого документа является основанием для отказа в допуске претендента к участию (п. 8.7, 8.10 Положения  47).

В результате анализа положения о передаче муниципального имущества Кулаковского муниципального образования в безвозмездное пользование, утв. решением Думы Кулаковского муниципального образования от 19.02.2008г. № 7, установлено, что данным нормативным актом регулируется, в том числе, порядок предоставления муниципальной преференции путем передачи муниципального имущества в безвозмездное пользование. Однако цели, указанные в акте, не соответствуют целям предоставления муниципальной преференции, установленным ч. 1 ст. 19 Закона о защите конкуренции.

При анализе других муниципальных правовых актов признаков нарушения антимонопольного законодательства установлено не было.

В ходе проведения контрольного мероприятия было установлено, что Администрацией в соответствии с законодательством о размещении заказов было проведено 5 открытых конкурсов. При анализе документов проведении торгов признаков нарушения антимонопольного законодательства установлено не было.

Торгов по продаже муниципального имущества (приватизации), а также торгов по передаче муниципального имущества в пользование в проверяемый период Администрация не проводила.

В ходе проведения контрольного мероприятия инспекции были представлены учредительные документы организаций, учредителем которых выступает администрация Каменского муниципального образования:

1) устав МАУ спортивно-культурный центр «Луговое»;

2) устав АУК «Мечта».

При анализе указанных учредительных документов признаков нарушения антимонопольного законодательства установлено не было.

Кроме того, в ходе проведения проверки было установлено следующее.

Пунктом 19 порядка организации ярмарок и требований к продаже товаров и услуг на них в Кулаковском муниципальном образовании, утв. постановлением администрации Кулаковского муниципального образования от 13.12.2010г. № 148 (далее – Постановление № 148), запрещена продажа алкогольной продукции на ярмарках.

Согласно ч. 3 ст. 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» в местах массового скопления граждан и местах нахождения источников повышенной опасности (в том числе на вокзалах, в аэропортах, на станциях метрополитена, оптовых продовольственных рынках, объектах военного назначения) и на прилегающих к ним территориях, а также в ларьках, киосках, палатках, контейнерах, с рук, лотков, автомашин, в других не приспособленных для продажи данной продукции местах не допускается розничная продажа алкогольной продукции с содержанием этилового спирта *более 15 процентов* объема готовой продукции.

При этом, к компетенции органа местного самоуправления в области установления ограничений розничной продажи алкогольной продукции отнесено только определение прилегающих территорий в установленном субъектом РФ порядке.

Постановление № 148 в рассматриваемой части также противоречит п. 136 правил продажи отдельных видов товаров, утв. постановлением Правительства РФ от 19.01.1998г. № 55, которым урегулированы правила розничной продажи алкогольной продукции и которым не установлен запрет продажи алкогольной продукции на ярмарках.

П. 3 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет органам местного самоуправления принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров.

Таким образом, в действиях Администрации по принятию постановления от 13.12.2010г. № 148 содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, признаки аналогичного нарушения содержатся в постановлении Администрации от 13.12.2010г. № 149 «О торговом обслуживании праздника».

При проведении анализа представленных договоров аренды и безвозмездного пользования муниципальным имуществом, заключенных в 2006-2008 годах и действующие в настоящее время, было установлено следующее.

Так Администрацией были заключены договоры:

- договоры аренды от 01.11.2006 №25, 26 (арендатор - Сбербанк России (ОАО), в договоре содержится условие, что случае, если ни одна из сторон не изъявила желание прекратить договор, то договор считается автоматически продленным каждый раз на 11 месяцев;

- договор аренды от 11.01.2008 №3 (арендатор – ООО Фирма «Заря»), в договоре содержится условие, что случае, если ни одна из сторон не изъявила желание прекратить договор, то договор считается автоматически продленным каждый раз на 11 месяцев;

- договор безвозмездного пользования от 14.07.2008 (ссудополучатель – ООО ПКФ «Тюменьстройиндустрия»).

Заключение указанных договоров противоречило антимонопольному законодательству по следующим основаниям.

26.10.2006 вступил силу Закон о защите конкуренции, предусматривающий особый порядок распоряжения муниципальным имуществом. В частности, Законом о защите конкуренции предусмотрен порядок предоставления муниципального имущества в пользование хозяйствующим субъектам путем предоставления последним муниципальной помощи (с 17.08.2009 - преференции). Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции  предоставление 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 является муниципальной помощью.

В соответствии со ст. 20 Закона о защите конкуренции муниципальная помощь может быть предоставлена с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа и только в целях, указанных в ст. 19 Закона о защите конкуренции.

При этом не является муниципальной помощью предоставление преимуществ в случаях, указанных в ч. 2 ст. 19 Закона о защите конкуренции, в том числе муниципальной помощью не является предоставление преимущества отдельному лицу по результатам торгов, поскольку проведение публичных процедур, т.е. создание условий для выбора контрагента, предлагающего наилучшие условия, способствует развитию конкуренции за обладание ограниченным ресурсом.

В свою очередь, передача муниципального имущества в пользование без проведения торгов в форме аукциона или конкурса является предоставлением преимущества отдельным хозяйствующим субъектам, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (потенциальными приобретателями прав на муниципальное имущество) и в конечном итоге может привести к недопущению и (или) ограничению конкуренции, а также к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов, желающих получить такие права на муниципальное имущество.

Следует отметить, что перезаключение договоров аренды муниципального имущества на неопределенный срок в порядке ст.621 ГК РФ также не соответствует требованиям антимонопольного законодательства. Статья 621 ГК РФ не регулирует порядок предоставления прав на муниципальное имущество, а значит положения ст. 621 ГК РФ не являются основанием для безусловного перезаключения договоров аренды муниципального имущества на неопределенный срок.

В Тюменском УФАС России отсутствуют сведения о направлении администрацией Кулаковского  муниципального образования ходатайств о даче согласия на предоставление муниципальной помощи указанным выше хозяйствующим субъектам в 2006-2008 годах. В свою очередь передача муниципального имущества в пользование хозяйствующим субъектам, осуществленная в нарушение порядка, предусмотренного Законом о защите конкуренции, является предоставлением хозяйствующим субъектам незаконной муниципальной преференции.

Частью 1 ст.15 Закона о защите конкуренции установлен запрет органам местного самоуправления принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещено предоставление муниципальной преференции в нарушение порядка, предусмотренного главой 5 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии в действиях администрации признаков нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в результате проведения контрольного мероприятия по проверке соблюдения администрацией Кулаковского муниципального образования требований Закона о защите конкуренции, в действиях Администрации установлены признаки нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Прилагаемые документы (копии):

- приказ Тюменского УФАС России от 31.05.2011 № 278 о проведении плановой выездной проверки;

- письмо о проведении проверки от 07.06.2011 №ЕЧ/4464 о проведении проверки;

- положение об администрации Кулаковского муниципального образования, утв. распоряжением администрации Кулаковского муниципального образования от 30.12.2008г. № 73;

- положение об аренде муниципального имущества Кулаковского муниципального образования, утвержденным решением Думы Кулаковского муниципального образования от 31.03.2009г. № 11;

- положение о передаче муниципального имущества Кулаковского муниципального образования в безвозмездное пользование, утв. решением Думы Кулаковского муниципального образования от 19.02.2008г. № 7;

- положение о порядке организации и проведения торгов на право заключения договоров аренды объектов Кулаковского муниципального образования, утв. решением Думы Кулаковского муниципального образования от 16.12.2008г. № 47

- порядок формирования перечня муниципального имущества, подлежащего передаче во временное владение или пользование субъектам малого и среднего предпринимательства, утв. распоряжением администрации Кулаковского муниципального образования от 25.02.2009г. № 9;

- реестры муниципальных контрактов за 2008, 2009, 2010г.;

- порядок организации ярмарок и требований к продаже товаров и услуг на них в Кулаковском муниципальном образовании, утв. постановлением администрации Кулаковского муниципального образования от 13.12.2010г. № 148;

- постановление администрации Кулаковского муниципального образования от 13.12.2010г. № 149 «О торговом обслуживании праздника»;

- устав МАУ спортивно-физкультурного центра «Луговое»;

- устав АУК «Мечта»;

- договоры аренды и безвозмездного пользования муниципальным имуществом.

Подписи лиц, проводивших проверку:                                            \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

С актом проверки ознакомлен, копию акта со всеми приложениями получил:

«\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2011 г.        глава администрации \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Отметка об отказе руководителя проверяемого лица (его уполномоченного представителя, иного должностного лица) подписать акт \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Руководитель инспекции                                                                    \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_