

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД НОВОСИБИРСКОЙ ОБЛАСТИ****ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ****Р Е Ш Е Н И Е**

г. Новосибирск

Дело № А45-7574/2014

"19" июня 2014 г.

Резолютивная часть решения объявлена 18 июня 2014 года

Решение изготовлено в полном объеме 19 июня 2014 года

Арбитражный суд Новосибирской области в составе: судьи Мануйлова В.П.

при ведении протокола судебного заседания секретарем Гончаровой Л.И.

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Администрации Морского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области

третье лицо: общество с ограниченной ответственностью «Право 54»
о признании незаконным решения

при участии

от заявителя – Васильева Е.С. по доверенности от 21.01.2014

от заинтересованного лица – Княжева Е.Н. по доверенности от 09.01.2014

от третьего лица - не явился, извещен

установил:

Администрация Морского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области обратилась в суд с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области о признании незаконным решения от 03.02.2014 по делу № 86.

Заявитель в обоснование заявления ссылается на то, что оспариваемое решение не соответствует действующему законодательству.

Заинтересованное лицо заявление не признало по основаниям, изложенным в отзыве, ссылаясь на его необоснованность и неправомерность.

Третье лицо, ООО «Право 54» в заседание не явилось, о месте и времени рассмотрения дела извещено надлежащим образом.

Согласно ст. 156 АПК РФ суд рассматривает дело без участия третьего лица.

Суд, выслушав стороны, рассмотрев и проверив представленные материалы, считает заявление не подлежащим удовлетворению.

Как видно из материалов дела решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) от 03.02.2014 (резолютивная часть решения оглашена 29.01.2014) Администрация Морского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области признана нарушившей п.2 ч. 1 ст. 17 ФЗ №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» (далее ФЗ №135-ФЗ).

В судебном заседании возражения заинтересованного лица проив заявления нашли свое подтверждение, документально обоснованы,

Заявитель, оспаривая решение, считает, что при проведении аукциона не было нарушений, поскольку победителем аукциона на право заключения договора аренды нежилых помещений по адресу Новосибирский район, с. Ленинское, ул. Советская, 9/1 признан участник под № 2 (ООО «Гарант»), предложивший максимальную цену.

Данный довод не соответствует фактическим обстоятельствам дела на основании следующего.

Постановлением главы администрации Морского сельсовета от 22.08.2011 года №150 Кузьмичевым В.В. утверждена конкурсная документация для проведения аукциона на право заключения договоров аренды нежилых помещений по адресу: Новосибирский район, село Ленинское, ул. Советская, 9/1 (извещение № 230811/0471456/01).

Распоряжением главы Морского сельсовета от 08.06.2011 года №33-р председателем комиссии по размещению заказов утвержден глава администрации Морского сельсовета -Кузьмичев В.В.

В соответствии с протоколом от 27.09.2011г рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе по извещению № 230811/0471456/01 по лоту № 1 (право заключения договора аренды нежилых помещений по адресу Новосибирский район, с. Ленинское, ул. Советская, 9/1) допущены заявки двух участников ООО «Кронос-Трейд» и ООО «Гарант».

В соответствии с протоколом от 27.09.2011 проведения открытого аукциона по извещению № 230811/0471456/01 по лоту № 1 победителем признан участник № 1 ООО «Гарант».

13.10.2011 года по результатам аукциона с ООО «Гарант» заключен договор аренды № 1 указанного нежилого помещения на срок до 12.09.2012г.

12.09.2012г с ООО «Гарант» заключен договор аренды № 1 указанного нежилого помещения на срок 10 лет, до 12.09.2022г.

В соответствии с приказом от 20.03.2010г №26а прекращены полномочия директора ООО «Гарант» Кузьмичева В.В., на должность директора ООО «Гарант» назначен Кузьмичев А.В.

По результатам проверки Прокуратуры Новосибирского района установлено, что между главой администрации Морского сельсовета Кузьмичевым В.В. и руководителем ООО «Гарант» Кузьмичевым А.В. имеются родственные связи (отец-сын), следствием чего могла явиться заинтересованность в результатах аукциона, проведенного 29.09.2011 года.

Наличие родственных связей подтверждается объяснениями Кузьмичева В.В. от 21.08.2013, данными прокурору Новосибирского района.

В соответствии с п. 7 ч. 1 ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков, в том числе физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры.

Порядок организации и 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 установлен 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, утвержденными приказом Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации от 10.02.2010 года № 67 (далее- Правила).

В соответствии с пунктом 11 Правил членами комиссии не могут быть физические лица, лично заинтересованные в результатах конкурсов или аукционов (в том числе физические лица, подавшие заявки на участие в конкурсе или аукционе либо состоящие в штате организаций, подавших указанные заявки), либо физические лица, на которых способны оказывать влияние участники конкурсов или аукционов и лица, подавшие заявки на участие в конкурсе или аукционе (в том числе физические лица, являющиеся участниками (акционерами) этих организаций, членами их органов управления, кредиторами участников конкурсов или аукционов). В случае выявления в составе комиссии указанных лиц организатор конкурса или аукциона, принявший решение о создании комиссии, обязан незамедлительно заменить их иными физическими лицами.

Следовательно, если в указанных конкурсах или аукционах принимает участие хозяйствующий субъект, должностное лицо которого (член органа управления) одновременно является лицом, состоящим с организатором

торгов в одной группе лиц по критерию родства, установленном п. 7 ч. 1 ст. 9 Федерального закона № ФЗ-135 «О защите конкуренции от 26.07.2006, могут быть созданы преимущества для такого хозяйствующего субъекта, которые способны оказать негативное влияние на конкуренцию на рынке аренды недвижимости.

На основании п. 108 Правил документация об аукционе разрабатывается организатором аукциона, специализированной организацией и утверждается организатором аукциона.

Материалами дела подтверждается, что Администрацией Морского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области (в лице главы Кузьмичева В.В.) разрабатывалась и утверждалась аукционная документация, определялись условия торгов, подписывались договоры аренды.

Глава Администрации Кузьмичев В.В. являлся председателем комиссии, издавал распоряжение об утверждении состава комиссии по размещению муниципального заказа, участвовал в рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе, участвовал открытом аукционе как председатель комиссии.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не, установлено федеральным законом.

В рассматриваемой ситуации влияние на конкурентную среду правильно воспринято Новосибирским УФАС России как свидетельствующее о действительных и возможных негативных последствиях на определенном товарном рынке. Такое восприятие не является абстрактным. Оно основано на фактах и доказательствах таковых, связано с оценкой неоправданных (автоматических) преимуществ для участия в определенном конкурсе.

Таким образом, утверждение главы администрации Морского сельсовета председателем комиссии по размещению заказов при проведении аукциона на право заключения договоров аренды нежилых помещений по адресу: Новосибирский район, село Ленинское, ул. Советская, 9/1 Кузьмичева В.В и одновременное участие в вышеуказанном аукционе хозяйствующего субъекта ООО «Гарант» директором которого является его сын - Кузьмичев А.В., создало для данного хозяйствующего субъекта преимущество при участии в вышеуказанном аукционе, что

могло привести к ограничению конкуренции на рынке аренды недвижимости и является прямым нарушением п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 23.10.2012 по делу № А75-1679/2012.

Таким образом, Новосибирское УФАС России обоснованно признало Администрацию Морского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области нарушившей пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

С учетом установленных доказательств обстоятельства, изложенные заявителем в обоснование заявления, судом не могут быть приняты во внимание как обоснованные.

Заявитель от уплаты госпошлины освобожден, судебных расходов по делу нет.

Руководствуясь ст. ст. 110, 167-170, 201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении заявления отказать.

Решение арбитражного суда, вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Решение арбитражного суда первой инстанции может быть обжаловано в течение месяца после его принятия в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Решение арбитражного суда первой инстанции может быть обжаловано в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого решения, в арбитражный суд кассационной инстанции при условии, что оно было предметом рассмотрения арбитражного суда апелляционной инстанции или суд апелляционной инстанции отказал в восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной жалобы.

Судья

В.П. Мануйлов