РЕШЕНИЕ

по делу № 38-К-05-18

г. Астрахань

ул. Шаумяна, д. 47, каб. 510

Резолютивная часть решения оглашена «10» апреля 2019 года.

Решение изготовлено в полном объеме «15» апреля 2019 года.

Комиссия Астраханского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

(….)

рассмотрев дело № 38-К-05-18 по признакам нарушения **Комитетом по управлению муниципальным имуществом муниципального образования «Приволжский район» Астраханской области** (416450, Астраханская область, Приволжский район, с. Началово, ул. Ленина, д. 48; зарегистрировано 28.06.2002 года; ОГРН 1023000843502; ИНН/КПП 3009005626/300901001) (далее — Комитет) ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в отсутствие ответчика Комитета, заявителя Прокуратуры Приволжского района (Астраханская область, Приволжский район, с. Началово, ул. Ленина, д. 80), заинтересованного лица Индивидуального предпринимателя (….) , надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила информация Прокуратуры Приволжского района о нарушении антимонопольного законодательства при предоставлении права на размещение нестационарных торговых объектов (НТО) на территории муниципального образования «Приволжский район» Астраханской области (вх. № 7916 от 23.08.2018 года).

По результатам рассмотрения указанной информации в связи с наличием в действиях Комитета, выразившихся в заключении договора на размещение нестационарного торгового объекта от 08.11.2017 года с (….) , которым (….) у И.И. предоставлено право на размещение нестационарного торгового объекта (далее - НТО) торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар, в нарушение ст. 10 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации", п. 5 Порядка разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области схем размещения нестационарных торговых объектов, утвержденного

постановление минэкономразвития Астраханской области от 31.07.2012 N 046-п без предварительного утверждения и опубликования в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещения на официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" изменений в схему размещения НТО на территории муниципального образования «Приволжский район» (далее - Схема), содержащих сведения об указанном НТО (адрес, вид, специализация, период размещения), а также в нарушение раздела 4 Порядка размещения НТО на территории МО «Приволжский район», утвержденного распоряжением Комитета от 07.04.2017 года № 605 утвержден, без подачи (….) И.И. в Комитет соответствующего заявления о заключении договора размещения НТО после утверждения, опубликования и размещения Комитетом на официальном сайте изменений в Схему, что создает необоснованные преимущества для деятельности конкретного хозяйствующего субъекта (ИП (….)) и приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Управление на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало Комитету предупреждение № 188-18 от 16.10.2018 о необходимости принятия мер по устранению последствий такого нарушения, а именно путем принятия мер, направленных на прекращение действия указанного договора размещения НТО в срок до 30.11.2018 года.

Письмом вх. № 11057 от 03.12.2018 года Комитет сообщил в Управление о своем несогласии с предупреждением.

В связи с указанным приказом Управления от 12.12.2018 года в отношении Комитета возбуждено дело № 38-К-05-18 о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела определением от 04.03.2019 года рассмотрение дела отложено и назначено на 10.04.2019 года.

В заключении об обстоятельствах дела Комиссия сделала вывод о наличии в действиях Комитета нарушения ст. 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Копии указанных определения об отложении рассмотрения дела от 04.03.2019 года и заключения об обстоятельствах дела от 04.03.2019 года направлены лицам, участвующим в деле.

На рассмотрение дела 10.04.2019 года представители лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не явились.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела в Управление не поступили.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия установила следующее.

Распоряжением Комитета от 10.04.2017 года № 610 утверждена схема размещения НТО на территории МО «Приволжский район» (далее — Схема).

Указанной Схемой не было предусмотрено размещение НТО для реализации

ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар площадью 20 кв.м.

27.02.2017 года в Комитет обратился (….) с заявлением о заключении договора на размещение НТО по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей.

17.03.2017 года Комитет направил (….) письмо, которым отказал в заключении договора на размещение НТО, поскольку указанный в заявлении объект не включен в Схему.

08.09.2017 года в Комитет вновь обратился (….) с заявлением о заключении договора на размещение НТО по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей.

25.09.2017 года Комитет направил (….) письмо, которым отказал в заключении договора на размещение НТО, поскольку указанный в заявлении объект не включен в Схему.

Распоряжением Комитета от 07.11.2017 года № 2489 в Схему внесены дополнения, в том числе добавлен НТО торговый киоск площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар.

При этом в Схему распоряжением Комитета от 07.11.2017 года № 2489 сразу же было внесено наименование хозяйствующего субъекта, который будет эксплуатировать указанный НТО — ИП (….)

Как следует из письма Комитета вх. № 1095 от 07.02.2019 года, указанное распоряжение было размещено на сайте Комитета kumi-priv.ru 07.11.2017 года и опубликовано в Приволжской газете 17.11.2017 года.

08.11.2017 года между Комитетом и (….) заключен договор размещения НТО, по которому Комитет предоставляет ИП (….) право на размещение НТО торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар в соответствии со Схемой на срок с 08.11.2017 года по 07.11.2022 года.

Согласно частям 1, 3 и 5 статьи 10 Федерального закона "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации". размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов. Схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта

Российской Федерации. Схема размещения нестационарных торговых объектов и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на официальных сайтах органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Как следует из положений статьи 39.33, 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации, статей 10, 17 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ, процедура размещения хозяйствующим субъектом принадлежащего ему нестационарного торгового объекта в определенном месте состоит из двух последовательных этапов:

1 - утверждение места размещения неперсонифицированного нестационарного торгового объекта, что происходит путем включения его в схему, утвержденную органом местного самоуправления, и опубликования такой схемы,

2 - предоставление определенному хозяйствующему субъекту торговой деятельности права размещения нестационарного торгового объекта в месте, указанном в схеме.

Действующие нормативное правовое регулирование не связывает наличие нестационарных торговых объектов в утвержденной схеме с наличием у конкретного заявителя законного права на размещение нестационарного торгового объекта.

Само по себе включение места размещения нестационарного торгового объекта в утверждаемую органом местного самоуправления схему размещения, с учетом отсутствия законных оснований для размещения временного сооружения, не влечет автоматического предоставления владельцу временного сооружения права на его размещение. Само по себе указание адреса в утвержденной органом местного самоуправления схеме не должно позволять сделать вывод о конкретном хозяйствующем субъекте, осуществляющем предпринимательскую торговую деятельность по указанному адресу. Включение торгового павильона в схему размещения нестационарных торговых объектов не должно являться единственным юридическим фактом для возникновения права на размещение указанного объекта на территории города Ахтубинска.

Таким образом, необходимым является наличие права конкретного субъекта на размещение принадлежащего ему нестационарного торгового объекта на определенном месте, указанном в схеме размещения нестационарных торговых объектов, которое предоставляется заинтересованному лицу уполномоченным органом и оформляется документально.

Включение торгового объекта в схему размещения нестационарных торговых объектов само по себе не должно предоставлять право на размещение временного сооружения в установленном порядке и подменять собой правоустанавливающие документы на размещение временного сооружения.

В соответствии с ч. 5 ст. 10 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" схема размещения нестационарных торговых объектов и вносимые в

нее изменения подлежат опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на официальных сайтах органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

То есть, по логике Законодателя сначала органы местного самоуправления должны утвердить схему размещения НТО с указанием конкретных мест, опубликовать эту схему, то есть обеспечить равный доступ хозяйствующих субъектов к информации о возможности размещения НТО в конкретном месте, а затем уже предоставлять право на размещение НТО конкретному хозяйствующему субъекту.

Законодательством предусмотрена возможность внесения изменений в схему размещения НТО.

Так, в соответствии с п. 3 Порядка разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области схем размещения нестационарных торговых объектов, утвержденного постановление минэкономразвития Астраханской области от 31.07.2012 N 046-п, внесение изменений в Схему осуществляется в порядке, установленном для утверждения Схемы:

- по инициативе органов местного самоуправления Астраханской области;

- при изменении сведений о конкретном нестационарном торговом объекте, включенном в Схему, и о хозяйствующих субъектах, осуществляющих торговую деятельность на постоянной основе;

- на основании заявлений юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Согласно п. 5 указанного Порядка утвержденные Схемы и вносимые в них изменения подлежат опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на официальном сайге органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в течение 3 рабочих дней со дня их утверждения.

Распоряжением Комитета от 07.04.2017 года № 605 утвержден порядок размещения НТО на территории МО «Приволжский район» (далее - Порядок), в соответствии с которым предоставление торгового места для размещения НТО осуществляется исходя из принципа платности на основании договора предоставления торгового места в соответствии со схемой размещения НТО, схемы и вносимые в них изменения утверждаются распоряжением Комитета и подлежат опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на сайте органа местного самоуправления в сети интернет в течение трех рабочих дней со дня их утверждения.

В соответствии с разделом 4 указанного Порядка для заключения договора на размещение НТО и для включения в Схему в Комитет предоставляются следующие документы:

-
    1. заявление;
    2. копии регистрационных документов;
    3. выписка из ЕГРЮЛ, ЕГРИП, полученная не ранее, чем за 30 дней до подачи заявления;
    4. фотографии, эскизный проект объекта торговли, согласованный с органами архитектуры администрации МО «Приволжский район», предполагаемого к установке, который должен содержать следующие данные: архитектурно-художественное и цветовое оформление объекта торговли; предложения по благоустройству объекта торговли.

Комитет отказывает в заключении договора предоставления торгового места в случае, если:

- ранее в целях размещения НТО по такому же адресу поступило заявление о предоставлении торгового места, и данное заявление находится на рассмотрении;
- на запрашиваемое место имеется действующий договор предоставления торгового места;
- в схеме размещения отсутствует запрашиваемое торговое место;
- заявленная специализация НТО не соответствует специализации, указанной в схеме размещения;
- заявление о предоставлении торгового места для размещения НТО подано в отношении территории, на которую утверждена схема расположения земельного участка или принято решение о предварительном согласовании предоставления земельного участка;
- площадь НТО превышает площадь земельного участка или его части, в отношении которых подано заявление о предоставлении торгового места для размещения НТО.

Таким образом, указанный Порядок также устанавливает, что внесение изменений в Схему и получение права на размещение НТО — это две различные и при этом последовательные процедуры.

В данном же случае распоряжением от 07.11.2017 года № 2489 без соответствующего заявления (….) о внесении изменений Схему, то есть по собственной инициативе, Комитет одновременно внес изменения в Схему, дополнив её НТО торговым киоском площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар, и предоставил право размещения указанного НТО (….)

Заявления (….) в Комитет от 27.02.2017 года и от 08.09.2017 года содержали просьбу о заключении договора на размещение НТО, в удовлетворении которой Комитет правомерно отказал по причине отсутствия запрашиваемого места в Схеме.

То есть, если Комитет посчитал необходимым включить указанный НТО в Схему, надлежало внести соответствующие изменения в Схему, опубликовать их в установленном порядке и разместить на сайте, то есть проинформировать неопределенный круг лиц о возможности размещения определенного НТО в конкретном месте, а затем уже решать вопрос о возможности предоставления права на размещение такого НТО.

При этом после внесения изменений в Схему (….) не обращался в Комитет с заявлением о заключении договора на размещение НТО.

Однако такой договор с ним все равно был заключен 08.11.2017 года на основании его предыдущих заявлений, поступивших в Комитет еще в то время, когда Схема не содержала сведения о запрашиваемом НТО и когда (….) не являлся индивидуальным предпринимателем (зарегистрирован только 24.10.2017 года).

Кроме того указанные заявления не соответствовали требованиям, установленным Порядком размещения НТО на территории МО «Приволжский район», утвержденным распоряжением Комитета от 07.04.2017 года № 605, а именно: к заявлению о заключении договора не приложены копии регистрационных документов, выписка из ЕГРИП, полученная не ранее, чем за 30 дней до подачи заявления, фотографии, эскизный проект объекта торговли, согласованный с органами архитектуры администрации МО «Приволжский район», предполагаемого к установке, который должен содержать следующие данные: архитектурно-художественное и цветовое оформление объекта торговли; предложения по благоустройству объекта торговли.

Согласно ч. 2 ст. 16 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" государственный контроль (надзор) за соблюдением правил и требований, предусмотренных статьями 9, 13 - 15 настоящего Федерального закона, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В силу ч. 3 ст. 16 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений требований, предусмотренных статьями 9, 13 - 15 настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к установлению на товарном рынке правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Заключение Комитетом с (….) договора от 08.11.2017 года размещения НТО торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,2 км. западнее р. Царев, в 50 м. юго-западнее б. Иван-

Макар приводит к установлению на рынке предоставления права размещения НТО в границах МО «Приволжский район» правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных ст. 10 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и 5 Порядка разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области схем размещения нестационарных торговых объектов, утвержденного постановление минэкономразвития Астраханской области от 31.07.2012 N 046-п, поскольку предоставляет конкретному хозяйствующему субъекту (ИП (….)) право размещения НТО торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар без предварительного утверждения и опубликования в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещения на официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" изменений в Схему, содержащих сведения о таком НТО (адрес, вид, специализация, период размещения).

Таким образом, Комитет, заключив указанный договор, нарушил ст. 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации".

При рассмотрении дела проведен анализ состояния конкуренции на рынке предоставления права размещения НТО в границах МО «Приволжский район».

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220, по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.7 настоящего Порядка.

Согласно п. 10.7 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает в себя только такие этапы, как определение временного интервала исследования товарного рынка, определение продуктовых границ товарного рынка, определение географических границ товарного рынка и оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие принятия акта и (или) осуществления действий (бездействия).

Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке не устанавливает требования к минимальному временному интервалу исследования товарного рынка в целях рассмотрения дела о нарушении ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что целью исследования является рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, с учетом заключения договора размещения НТО 08.11.2017 года, временной интервал исследования определен с 01.11.2017 года по 04.03.2019 года.

Под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного

введения в оборот.

Таким образом, предоставление органом местного самоуправления за плату права размещения НТО может рассматриваться как товар.

Так как товаром является право размещения НТО, следовательно, продавцом такого права являются органы местного самоуправления, в данном случае Комитет.

В связи с тем, что в границах одного муниципального образования только один орган местного самоуправления предоставляет право размещения НТО, то аналогов рассматриваемого товара нет.

Таким образом, на рынке предоставления права размещения НТО на территории МО «Приволжский район» присутствует только один продавец.

Учитывая, что органы местного самоуправления МО «Приволжский район» осуществляют свои полномочия на территории МО «Приволжский район», географические границы исследуемого товарного рынка определены как административные границы указанного муниципального образования.

Возможность приобретения товара имеется у всех заинтересованных субъектов, осуществляющих (желающих осуществлять) розничную торговлю в НТО на территории МО «Приволжский район». Следовательно, потенциально имеется большое число покупателей товара, ограниченное только территориальными границами указанного муниципального образования.

С учетом вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что рынок является конкурентным среди покупателей данного права.

В соответствии с ч. 1 ст. 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, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), 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 запрещаются.

Заключение Комитетом с ИП (….) договора размещения НТО от 08.11.2017 года приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке предоставления права размещения НТО в границах МО «Приволжский район».

Установление ч. 5 ст. 10 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" требования об опубликовании в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещении на официальном сайте органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" схемы размещения НТО, включающей в себя сведения о НТО, адресных ориентирах, периоде размещения,

специализации торгового объекта, и изменений к ней, призвано обеспечить информирование неопределенного круга лиц, в том числе, о возможности размещения НТО в определенном месте и с определенными характеристиками.

Публичное информирование о свободных местах для размещения НТО с определенными характеристиками призвано обеспечить равные права хозяйствующих субъектов при размещении НТО.

В данном же случае заключение договора с ИП (….) создает преимущества для предпринимателя, поскольку предприниматель получает право размещения НТО, информация о возможности размещения которого еще не была доведена до неопределенного круга лиц в установленном федеральным законодательством порядке.

На момент заключения указанного договора неопределенный круг лиц не был проинформирован о возможности размещения торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар. Информация о дополнении Схемы указанным НТО была опубликована в СМИ уже после того, как ИП (….) было предоставлено право размещения такого НТО.

Следовательно, хозяйствующие субъекты, потенциально заинтересованные в размещении указанного НТО, были лишены возможности направления в Комитет заявлений о заключении договора на размещение НТО, поскольку НТО уже оказался занятым ИП (….)

Таким образом, Комитет проигнорировал принцип открытости и публичности при размещении НТО, что всегда создает возможность недопущения, ограничения и устранения конкуренции.

При этом Комитет не привел Комиссии нормы законодательства, позволяющие ему предоставлять конкретному хозяйствующему субъекту право размещения НТО до публикации изменений в Схему, включающих в себя сведения о таком НТО.

Кроме того, Комитет заключил с ИП (….) договор размещения НТО даже без соответствующего заявления предпринимателя, предусмотренного Порядком размещения НТО на территории МО «Приволжский район», утвержденным распоряжением Комитета от 07.04.2017 года № 605.

В удовлетворении заявлений (….) в Комитет от 27.02.2017 года и от 08.09.2017 года о заключении договора на размещение НТО Комитет правомерно отказал по причине отсутствия запрашиваемого места в Схеме. После внесения изменений в Схему заявления предпринимателя о заключении договора в Комитет не поступали.

То есть, Комитет произвольно в нарушение установленной Порядком размещения НТО на территории МО «Приволжский район» процедуры заключил с ИП (….) договор размещения НТО.

Ссылки Комитета на Постановление минэкономразвития Астраханской области от 31.07.2012 N 046-п "О порядке разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области схем размещения нестационарных торговых объектов" не состоятельны.

Указанный нормативно-правовой акт устанавливает порядок разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области схем размещения НТО, расположенных на земельных участках, зданиях, строениях и сооружениях находящихся в государственной собственности, муниципальной собственности и государственная собственность на которые не разграничена, но никаким образом не регулирует порядок предоставления права на размещение НТО конкретным хозяйствующим субъектам.

В соответствии с частями 1 и 5 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" размещение НТО осуществляется органом местного самоуправления в соответствии со Схемой размещения НТО, размещенной на сайте такого органа и опубликованной в СМИ в установленном порядке.

При этом согласно п. 6 Порядка разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Астраханской области схем размещения нестационарных торговых объектов, утвержденного постановлением минэкономразвития Астраханской области от 31.07.2012 N 046-п, схема - это документ, определяющий только места размещения нестационарных торговых объектов, имеющий сведения только об объекте, адресных ориентирах, периоде размещения, специализации торгового объекта.

То есть, орган местного самоуправления вправе предоставлять хозяйствующим субъектам право размещения только тех НТО, сведения о которых указаны в схеме, предварительно размещенной на сайте органа и опубликованной в СМИ в установленном порядке.

Утверждение схемы НТО и предоставление права размещения НТО — это не только различные процедуры. Указание в Федеральном законе от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" на то, что размещение НТО осуществляется в соответствии со схемой НТО свидетельствует о том, что утверждение схемы НТО и предоставление права размещения НТО — это еще и две последовательные процедуры, где предоставление права размещения НТО осуществляется только после утверждения, размещения на сайте и опубликования в СМИ схемы НТО.

Сам порядок предоставления права размещения НТО (торги, иные процедуры) орган местного самоуправления определяет самостоятельно с учетом указанного требования о предоставлении права размещения только тех НТО, сведения о которых содержатся схеме НТО.

Распоряжением Комитета от 07.04.2017 года № 605 утвержден порядок размещения НТО на территории МО «Приволжский район» (далее - Порядок), в соответствии с которым предоставление торгового места для размещения НТО осуществляется исходя из принципа платности на основании договора предоставления торгового места в соответствии со схемой размещения НТО, схемы и вносимые в них изменения утверждаются распоряжением Комитета и подлежат опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на сайте органа местного самоуправления в сети интернет в течение трех рабочих дней со дня их утверждения. В соответствии с разделом 4 указанного Порядка для

заключения договора на размещение НТО и для включения в Схему в Комитет предоставляются следующие документы: заявление; копии регистрационных документов; выписка из ЕГРЮЛ, ЕГРИП, полученная не ранее, чем за 30 дней до подачи заявления; фотографии, эскизный проект объекта торговли, согласованный с органами архитектуры администрации МО «Приволжский район», предполагаемого к установке, который должен содержать следующие данные: архитектурно-художественное и цветовое оформление объекта торговли; предложения по благоустройству объекта торговли.

Комитет отказывает в заключении договора предоставления торгового места в случае, если:

- ранее в целях размещения НТО по такому же адресу поступило заявление о предоставлении торгового места, и данное заявление находится на рассмотрении;
- на запрашиваемое место имеется действующий договор предоставления торгового места;
- в схеме размещения отсутствует запрашиваемое торговое место;
- заявленная специализация НТО не соответствует специализации, указанной в схеме размещения;
- заявление о предоставлении торгового места для размещения НТО подано в отношении территории, на которую утверждена схема расположения земельного участка или принято решение о предварительном согласовании предоставления земельного участка;
- площадь НТО превышает площадь земельного участка или его части, в отношении которых подано заявление о предоставлении торгового места для размещения НТО.

То есть, утвержденный Комитетом порядок размещения НТО в соответствии с нормами федерального законодательства также предусматривает, что сначала должна быть утверждена, размещена на сайте и опубликована в СМИ схема размещения НТО, а затем хозяйствующие субъекты вправе подавать заявления на заключение договора предоставления торгового места, указанного в такой схеме.

Форма схемы размещения НТО действительно утверждена вышеуказанным постановлением минэкономразвития Астраханской области от 31.07.2012 N 046-п и включает в себя раздел 6 «Наименование и адрес хозяйствующего субъекта».

Но поскольку указанное постановление не устанавливает порядок предоставления права на размещение НТО, то Комиссия приходит к выводу, что раздел 6 схемы должен заполняться только после того, как орган местного самоуправления в установленном им порядке предоставит конкретному хозяйствующему субъекту такое право.

Таким образом, Комитет, заключив с (….) договор от 08.11.2017 года размещения НТО торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар, нарушил ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 2 - 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

-
    1. Признать Комитет по управлению муниципальным имуществом муниципального образования «Приволжский район» Астраханской области нарушившим ст. 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
    2. Основания для прекращения рассмотрения дела, указанные в ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.
    3. Выдать Комитету по управлению муниципальным имуществом муниципального образования «Приволжский район» Астраханской области предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем принятия мер, направленных на прекращение действия договора от 08.11.2017 года размещения НТО торгового киоска площадью 20 кв.м. для реализации ритуальных принадлежностей по адресу: с. Карагали, в 2,3 км. западнее р. Царев, в 100 м. юго-западнее б. Иван-Макар, заключенного с (….) , в срок до 31.07.2019 года.
    4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции отсутствуют.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии (….)

Члены Комиссии:

(….) .