

Исх. АЯ-06/3234 от 11.03.2022 г.

На основании приказов от 25 октября 2021 года №01/286-пр, от 19 ноября 2021 г. №01/329-пр Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан была проведена плановая проверка в отношении Исполнительного комитета Чистопольского муниципального района.

По итогам рассмотрения и изучения документов, представленных Исполнительным комитетом Чистопольского муниципального района, были установлены следующие обстоятельства.

22 декабря 2016 года постановлением Исполнительного комитетом муниципального образования «Чистопольский муниципальный район» Республики Татарстан №869 (ред. от 10.01.2020) утверждено Положение о размещении нестационарных торговых объектов мелкорозничной торговой сети и временных объектов общественного питания на территории поселений Чистопольского муниципального района (далее – Положение).

Положение регулирует торговую деятельность на территории Чистопольского муниципального района, порядок проведения конкурсов на право размещения нестационарных торговых объектов (далее также – НТО), эксплуатацию и демонтаж нестационарных торговых объектов.

В соответствии с пунктом 1.2 Положения, оно определяет порядок организации размещения нестационарных объектов, мелкорозничной торговой сети и временных объектов общественного питания на территории сельских поселений Чистопольского муниципального района в соответствии с утвержденной схемой, порядок принятия решения о предоставлении субъектам торговли, оказания услуг общественного питания и прочих услуг права на размещение нестационарных объектов, порядок проведения конкурса на право размещения нестационарных объектов на территории сельских поселений.

Согласно пункту 4.14 раздела 4 Положения, в конкурсе может принять участие любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальные предприниматели, одним из видов деятельности которых является осуществление розничной торговли.

Таким образом, Положением определен исчерпывающий перечень субъектов, являющихся заявителями на аукционы на право размещения нестационарных торговых объектов.

При этом Инспекция отмечает, что в связи с принятием Федерального закона от 27.11.2018 №422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» круг лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, был расширен, а именно появился такой субъект предпринимательской деятельности как плательщики налога на профессиональный доход.

Таким образом, текстом вышеуказанного Положения налогоплательщики налога на профессиональный доход (далее – самозанятые) исключаются из числа субъектов предпринимательской деятельности, которые могут считаться участниками конкурса на размещение нестационарных торговых объектов и временных объектов общественного питания на территории поселений Чистопольского муниципального района.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 27.11.2018 №422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее - Закон №422-ФЗ) самозанятыми признаются физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, перешедшие на специальный налоговый режим в порядке, установленном Федеральным законом от 27.11.2018 №422-ФЗ.

Согласно части 7 статьи 2 Закона №422-ФЗ профессиональный доход - доход физических лиц от деятельности, при ведении которой они не имеют работодателя и не привлекают наемных работников по трудовым договорам, а также доход от использования имущества.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона №422-ФЗ не вправе применять специальный налоговый режим:

1) лица, осуществляющие реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации в соответствии с законодательством Российской Федерации;

2) лица, осуществляющие перепродажу товаров, имущественных прав, за исключением продажи имущества, использовавшегося ими для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;

3) лица, занимающиеся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых;

4) лица, имеющие работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях;

5) лица, ведущие предпринимательскую деятельность в интересах другого лица на основе договоров поручения, договоров комиссии либо агентских договоров, если иное не предусмотрено пунктом 6 настоящей части;

6) лица, оказывающие услуги по доставке товаров с приемом (передачей) платежей за указанные товары в интересах других лиц, за исключением оказания таких услуг при условии применения налогоплательщиком зарегистрированной продавцом товаров контрольно-кассовой техники при расчетах с покупателями (заказчиками) за указанные товары в соответствии с действующим законодательством о применении контрольно-кассовой техники;

7) лица, применяющие иные специальные налоговые режимы или ведущие предпринимательскую деятельность, доходы от которой облагаются налогом на доходы физических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 15 настоящего Федерального закона;

8) налогоплательщики, у которых доходы, учитываемые при определении налоговой базы, превысили в текущем календарном году 2,4 миллиона рублей.

Вместе с тем самозанятые могут участвовать в закупках, проводимых в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 №44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) и Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

На практике уже существуют примеры ограничения конкуренции путём недопуска самозанятых к торгам. Так, в соответствии с протоколом №SALERRA00000565-1-RS подведения итогов открытого аукциона от 29.06.2021г. на право размещения сезонного

объекта по предоставлению услуг по прокату и продаже спортивного инвентаря и снаряжения (прокат сап-бордов) на территории вблизи озера Лебяжье Комиссией организатора торгов по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие было принято решение о несоответствии заявки самозанятого Сайфуллина И.Р. (ИНН: 165812215306) требованиям, установленным в документации об аукционе ввиду отсутствия требований к самозанятым как к участникам электронных аукционов на право размещения нестационарных торговых объектов на территории парков и скверов г. Казани в Постановлении №496.

На основании изложенного, Инспекция приходит к выводу, что бездействие Исполнительного комитета, выразившееся в невнесении изменений в Положение о размещении нестационарных торговых объектов мелкорозничной торговой сети и временных объектов общественного питания на территории поселений Чистопольского муниципального района, приводят или могут привести к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

Подобные обстоятельства не согласуются с конституционными принципами обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции, лежащими в основе правового регулирования экономических отношений.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, и иных федеральных законах, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном

рынке.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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 (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Вследствие невнесения Исполнительным комитетом изменений в Положение, которое не предусматривает возможность участия самозанятых в конкурсе на размещение нестационарных торговых объектов и временных объектов общественного питания, необоснованно ограничена возможность осуществления самозанятыми предпринимательской деятельности.

Таким образом, бездействие Исполнительного комитета Чистопольского муниципального района Республики Татарстан, которое выразилось в неправомерном ограничении субъектного состава лиц, имеющих право участвовать на торгах, вследствие невнесения изменений в Положение о размещении нестационарных торговых объектов мелкорозничной торговой сети и временных объектов общественного питания на территории поселений Чистопольского муниципального района, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые привели или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В связи с наличием в бездействии Исполнительного комитета Чистопольского муниципального района, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которое выразилось в неправомерном ограничении субъектного состава лиц, имеющих право участвовать на торгах, вследствие невнесения изменений в Положение о размещении нестационарных торговых объектов мелкорозничной торговой сети и временных объектов общественного питания на территории поселений Чистопольского муниципального района, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает Исполнительный комитет о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем

внесения изменений в Положение о размещении нестационарных торговых объектов мелкорозничной торговой сети и временных объектов общественного питания на территории поселений Чистопольского муниципального района, которые бы позволяли самозанятым принимать участие в конкурсе на размещение нестационарных торговых объектов и временных объектов общественного питания.

Предупреждение необходимо выполнить в течении 45 дней с момента получения уведомления.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

<...> – (должностное лицо)