



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по Ульяновской области

ул.Гончарова, 2, 2 этаж, г.
Ульяновск, 432970 ГСП

тел./факс (8422) 41-32-03

e-mail:to73@fas.gov.ru

<http://ulyanovsk.fas.gov.ru/>

от 16.05.2016 № 2663 -04

РЕШЕНИЕ

13201/04-2016

ДЕЛО №

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения оглашена "12" мая 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено "16" мая 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- председатель
- зам. руководителя управления –начальник отдела И.И. Спиридонов,
- начальник отдела М.С. Степанова;
- члены
- специалист - эксперт Г.И.Меннибаева;

рассмотрев дело №13202/04-2016 по жалобе ИП Х. на действия организатора торгов – Комитета по развитию предпринимательства, потребительского рынка и защите прав потребителей администрации города Ульяновска (далее- Комитет) (432071, г. Ульяновск, ул. Карла Маркса, 21-23) при организации и проведении

конкурса на размещение летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» по ул. Гончарова, 2 (восточнее жилого дома) (извещение, опубликованное в газете «Ульяновск Сегодня» от 08.04.2016) по части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон «О защите конкуренции»),

в присутствии на заседании

- от ИП Х.-Б., дов. от 10.05.2016;
- от Комитета- председатель А. (до перерыва), М., дов. от 11.01.2016, Б, дов. от 11.01.2016;
- от ООО «Корона»- директор (выписка из ЕГРЮЛ)- Ф.,

УСТАНОВИЛА:

04 апреля 2016 года в Ульяновское УФАС России поступила жалоба от ИП Х. на действия организатора торгов – Комитета по развитию предпринимательства, потребительского рынка и защите прав потребителей администрации города Ульяновска (далее- Комитет) при организации и проведении конкурса на размещение летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» по ул. Гончарова,2 (восточнее жилого дома) (извещение, опубликованное в газете «Ульяновск Сегодня» от 08.04.2016).

Как пояснил представитель заявителя, 25.03.2016 организатор конкурса- Комитет объявил о проведении конкурса на размещение летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск».

Заявителем была подана заявка на участие в конкурсе на размещение летнего кафе по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова,2 (восточнее жилого дома).

Указанные адреса входят в схему размещения отдельно стоящих летних кафе на территории муниципального образования г.Ульяновск, утвержденной Постановлением Администрации г. Ульяновска от 24.03.2016 №951 «Об утверждении схем размещения летних кафе на территории муниципального образования «г.Ульяновск».

Порядок проведения конкурса утвержден Постановлением Администрации г.Ульяновска от 15.03.2016 №813 «Об организации и размещении летних кафе на территории муниципального образования «г.Ульяновск».

В соответствии с п.3.9 указанного порядка «победителями конкурса признаются участники, набравшие наибольшее количество баллов».

25.04.2016 на сайте администрации г.Ульяновск была опубликована информация о победителях конкурса на размещение летних кафе на территории муниципального образования «г.Ульяновск».

Победителем конкурса на размещение летнего кафе по адресу: ул. Гончарова, д.2 (восточнее жилого дома) было признано ООО «Корона».

Письмом от 28.04.2016 исх. № 423/0305 за подписью председателя конкурсной комиссии А заявителю было разъяснено, что «принимая данное решение конкурсная комиссия исходила из следующего:

1. Земельный участок, на котором предполагается размещение сезонного объекта (летнего кафе), находится в аренде у ООО «Технологии гостеприимства» и ООО «Корона» в соответствии со ст. 615 ГК РФ заключен договор субаренды от 07.04.2016. Размещение на данном участке сезонных объектов (летнего кафе) иных юридических лиц или индивидуальных предпринимателей будет противоречить волеизъявлению ответственного арендатора и повлечет нарушение его прав.

2. Положительный опыт работы летнего кафе ООО «Корона» по данному адресу в 2015 и исполнение обязанностей по благоустройству занимаемой территории в течении 2015-2016 годов».

Однако таких критериев оценки конкурсной заявки, который описан в данном письме, Порядок проведения конкурса, утвержденный Постановлением Администрации г.Ульяновска от 15.03.2016 №813 «Об организации и размещении летних кафе на территории муниципального образования «г.Ульяновск», не содержит.

Заявитель считает, что процедура конкурса была нарушена, оценка заявок проведена с нарушениями действующего законодательства. Заявителем была подана заявка с приложением всех необходимых документов, но процедура конкурса фактически не проводилась, а победитель был известен заранее, так как, по мнению конкурсной комиссии, по данному адресу размещение чьих-либо летних кафе, за исключением объекта ООО «Корона» невозможно. Процедура же согласования размещения летнего кафе в соответствии с Постановлением Администрации г.Ульяновска от 15.03.2016 №813 «Об организации и размещении летних кафе на территории муниципального образования «г.Ульяновск» без проведения конкурса возможна только при стационарном объекте общественного питания, и такие адреса подлежат включению в схему «размещения летних кафе при стационарных объектах общественного питания» на территории муниципального образования г. Ульяновск», которая является приложением №1 к Постановлению Администрации г.Ульяновска от 24.03.2016 №951 «Об утверждении схем размещения летних кафе на территории муниципального образования «г.Ульяновск».

С основными доводами жалобы Комитет не согласился по следующим основаниям.

Постановлением администрации города от 15.03.2016 №813 «Об организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» утвержден порядок проведения конкурса по размещению летних кафе и состав конкурсной комиссии.

Постановлением администрации города от 24.03.2016 №951 «Об утверждении схем размещения летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» утверждены места размещения отдельно стоящих летних кафе. Проект постановления по схемам размещения летних кафе формируется на основании

заявлений субъектов предпринимательства и приходит согласование в соответствии с действующим законодательством. Проект постановления прошел согласование в профильном министерстве (Министерство сельского, лесного хозяйства и природных ресурсов Ульяновской области, в Прокуратуре Ленинского района и общественной палате г.Ульяновска).

Постановление от 24.03.2016 №951 «Об утверждении схем размещения летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» опубликовано в газете «Ульяновск сегодня» 25.03.2016, здесь же опубликовано извещение о проведении конкурса по размещению летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск».

В соответствии с данным извещением с 08.00 час.28.03.2016 года начат прием документов проведение конкурса назначено на 12.04.2016 в 10.00, однако в связи с поступающими предложениями от субъектов предпринимательства руководством города было принято решение о продлении сроков приема документов на конкурс до 17.00 час. 18.04.2016. Объявление о продлении сроков приема документов и переносе даты и времени проведения конкурса было опубликовано в газете «Ульяновск сегодня» 08.04.2016.

В соответствии с постановлением администрации города от 15.03.2016 №813 все заявки на участие в конкурсе по размещению летних кафе были занесены в журнал приема заявок. Журнал прошнурован, пронумерован, скреплен печатью. По окончании приема заявок в журнале была сделана соответствующая отметка. Всего на участие в конкурсе было принято 44 заявки, в том числе по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова,2 (восточнее жилого дома) принято 2 заявки от ООО «Корона» и ИП Х.

20.04.2016 в 10-00 в Комитете состоялось заседание конкурсной комиссии. Из 12 членов конкурсной комиссии на заседании присутствовало 7 членов конкурсной комиссии.

Членами конкурсной комиссии были рассмотрены все представленные на конкурс документы. По итогам рассмотрения каждой заявки были заполнены листы оценки.

По итогам рассмотрения были определены победители. В соответствии с требованиями постановления администрации города от 15.03.2016 №813 «Об организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» победитель определялся по итогам открытого голосования членов конкурсной комиссии.

По итогам рассмотрения победителем конкурса по размещению летних кафе по улице Гончарова,2 (восточнее жилого дома) на конкурс были поданы заявки от ООО «Корона» и индивидуального предпринимателя Х. По итогам рассмотрения конкурсных документов победителем конкурса признано ООО «Корона» (40 баллов), индивидуальный предприниматель Хабалаев С.З. получил 34 балла.

Итоги голосования: «за»- 7 членов конкурсной комиссии (единогласно). Листы оценки были заполнены секретарем конкурсной комиссии и подписаны председателем конкурсной комиссии.

Информация о победителях размещена на официальном сайте администрации

города и на сайте Комитета по развитию предпринимательства своевременно.

ИП Х. проинформирован об итогах конкурса по размещению летних кафе, письменно (исх.№423/03-05 от 28.04.2016).

1. Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу о необходимости признать жалобу ИП Х. необоснованной.

Комиссия исходит из следующего.

Постановлением Администрации города Ульяновска от 15.03.2016 №813 «Об организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» утверждено положение об организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск», а также порядок проведения конкурса на размещение летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск».

Постановлением Администрации города Ульяновска от 24.03.2016 №951 «Об утверждении схем кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» утверждена схема размещения отдельно стоящих летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск».

Извещение о проведении конкурса по размещению летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» опубликовано в газете «Ульяновск сегодня» 25.03.2016.

Проведение конкурса назначено на 12.04.2016 в 10-00, но в связи с поступающими предложениями от субъектов предпринимательства руководством города было принято решение о продлении сроков приема документов на конкурс до 17.00 18.04.2016. Объявление о продлении сроков приема документов и переносе даты и времени проведения конкурса было опубликовано в газете «Ульяновск сегодня» 08.04.2016.

По ул. Гончарова, 2 (восточнее жилого дома) были поданы 2 заявки: от ООО «Корона» и ИП Х.

Победителем конкурса признано ООО «Корона» -40 баллов, ИП Х.- 34 балла.

Согласно листу оценки проекта на размещение летнего кафе от 20.04.2016 по критерию №2 (положительный опыт организации летнего кафе в предшествующие годы) ООО «Корона» присвоено 5 баллов, а ИП Хабалаеву С.З.- 0 баллов. По критерию №6 ООО «Корона» присвоено- 5 баллов, а ИП Х.- 4 балла, так как в заявке отсутствует информация по детской площадке (по иным критериям претендентами получено равное количество баллов).

Критерии оценки проектов на размещение летних кафе определены Положением организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск, утвержденном Постановлением Администрации г. Ульяновска от 15.03.2016 №813 (далее- Положение об

организации).

В Разделе 2 Приложения №2 к Положению об организации установлены условия участия в конкурсе. Пунктом 2.2 предусмотрен перечень представляемых претендентом документов, в п.2.2.1 данного приложения указаны сведения, которые должны содержаться в пояснительной записке. Сведения о положительном опыте организации летнего кафе в предшествующие годы (отсутствие жалоб и нарушений) не входят ни в перечень представляемых документов, ни в пояснительную записку.

Положением об организации предусмотрен такой критерий конкурса, как «положительный опыт» организации летнего кафе в предшествующие годы (отсутствие жалоб и нарушений), однако ответ Комитета о причинах проигрыша от 28.04.2016 в качестве причины указано на наличие положительного опыта ООО «Корона» именно по данному адресу размещения летнего кафе, что противоречит Положению об организации.

Однако, давая оценку доводам заявителя о неправомерности определения в качестве победителя ООО «Корона», Комиссия Ульяновского УФАС России отмечает, что с учетом того, что баллы ИП Х. и ООО «Корона» отличаются по двум критериям, то даже если конкурсная комиссия оценила бы заявку ИП Х. по критерию №2 по максимально возможному количеству баллов, то победителем в итоге явилось бы ООО «Корона», так как у ИП Х. по критерию оценки проекта №6 в заявке отсутствует информация по детской площадке и количество присвоенных баллов составляет 4 (у ООО «Корона»- 5 баллов)..

Таким образом, довод заявителя по неправомерному определению в качестве победителя ООО «Корона» отклоняется.

2. При анализе порядка предоставления права организации летнего кафе на территории г. Ульяновска Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии со [ст. 10](#) Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" нестационарные торговые объекты размещаются на земельных участках в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в соответствии со схемой размещения таких объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов. К ним относятся торговые объекты, представляющие собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или неприсоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижные сооружения.

В соответствии со статьей 39.33 ЗК РФ использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за исключением земельных участков, предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без предоставления земельных участков и

установления сервитута в случае размещение нестационарных торговых объектов, рекламных конструкций, а также иных объектов, ВИДЫ которых устанавливаются Правительством Российской Федерации (п.6).

24.03.2016 Администрация г.Ульяновска утвердила схему размещения отдельно стоящих летних кафе на территории МО «город Ульяновск», согласно которой в п.1 раздела «Ленинский район» включен адрес размещения летнего кафе: ул. Гончарова, 2 (восточнее жилого дома), срок размещения 18.04.2016- 30.09.2020. В соответствии с Положением об организации размещение отдельно стоящих летних кафе производится в соответствии с утвержденной постановлением администрацией города Ульяновска схемой размещения отдельно стоящих кафе. Схемы размещения летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск» формируются на основании заявлений хозяйствующих субъектов и утверждаются постановлением администрации г.Ульяновска сроком на 5 лет. Данное положение не предусматривает обязанности каким-либо образом согласовывать организатором конкурса, претендентом либо победителем конкурса размещение летнего кафе в случае, если земельный участок, на котором предполагается размещение летнего кафе, предоставлен на каком-либо праве третьим лицам с этими третьими лицами, не требует представления либо получения подобного согласия ни на момент организации конкурса, ни на момент его проведения.

В соответствии с договором аренды земельного участка, заключенного КУГИГ администрации г. Ульяновска и ООО «Технологии гостеприимства», земельный участок, находящийся по адресу: г. Ульяновск, пер. Кузнецова, 10а, площадью 7986 кв. м, кадастровый номер <...> :24:041905:481, предоставлен в аренду ООО «Технологии гостеприимства» на срок с 28.12.2015 по 30.09.2024. Вид использования: под строительство торгово-развлекательного комплекса. Согласно пункту 2.3.2 договора Арендатор имеет право передавать участок в субаренду, заключать соглашения об установлении сервитута в пределах срока договора с согласия Арендодателя.

Договором не предусмотрена обязанность заключать договор на размещение летнего кафе с лицом, которое будет определено победителем конкурса, организованного органами местного самоуправления.

07.04.2016 ООО «Технологии гостеприимства» в соответствии со статьей 615 ГК РФ заключен договор субаренды части земельного участка, согласно которому из земельного участка с кадастровым номером 73:24:041905:481 в субаренду предоставляется земельный участок площадью 300 кв. м, вид разрешенного использования – объекты торговли, досуга и развлечений, для использования – под размещение летнего кафе без права возведения объектов, относимых законодательством к объектам капитального строительства.

Таким образом, Положением об организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск», утвержденным Постановлением Администрации г. Ульяновска от 15.03.2016 №813, на хозяйствующих субъектах, пользующихся и владеющих земельными участками, находящимися в муниципальной собственности налагается необоснованная обязанность размещать на находящемся во владении и пользовании земельном участке летнее кафе субъекта, отобранного органом местного самоуправления по результатам конкурса.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Таким образом, принятый Администрацией г. Ульяновска нормативный акт – Положение об организации, размещении и эксплуатации летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск, утвержденное Постановлением Администрации г. Ульяновска от 15.03.2016 №813, в той мере, в которой он применяется совместно со схемой размещения летних кафе на территории муниципального образования «город Ульяновск», в отношении земельных участков, предоставленных ранее на каком-либо праве третьим лицам, содержит в себе признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выявленные признаки нарушения являются основанием для передачи материалов уполномоченным должностным лицам для решения вопроса о необходимости выдачи предупреждения Администрации г. Ульяновска по статье 15 вышеуказанного закона в целях приведения нормативных актов в соответствие с антимонопольным законодательством.

Руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49](#) Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Х. необоснованной.
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о наличии в действиях Администрации г. Ульяновска признаков нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (наличия оснований для выдачи предупреждения по статье 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции").

Председатель комиссии

И.И.Спиридонов

М.С. Степанова

Члены комиссии

Г.И.Меннибаева

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.