

«16» июня 2010 г.
г. Ростов-на-Дону

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

Председатель Комиссии: Молчанов Е.Г. – зам. руководителя управления;

Члены Комиссии: Частников В.А. – зам. начальника отдела контроля органов власти;

Скутнева К.В. – специалист 1-го разряда отдела контроля органов власти;

Рабаев В.Р. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 483 по признакам нарушения Администрацией гор. Ростова-на-Дону (344002, гор. Ростов-на-Дону, ул. Б. Садовая, 47) и Администрацией Первомайского района гор. Ростова-на-Дону (344029, гор. Ростов-на-Дону, ул. Воровского, 48), ч.1 ст.15, ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии:

- представителя Администрации гор. Ростова-на-Дону - <...>
- представителей Администрации Первомайского района гор. Ростова-на-Дону: <...> ,
- представителя ООО «Юпитер» - <...>
- представителя ИП Узденова Б.Х. - <...>
- представителя ИП Вишняковой Ж.Б. - <...> ,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России 08.04.2010г. поступили: заявление ИП Вишняковой Ж.Б. (вх. № 3815); заявление ИП Узденова Б.Х. (вх. № 3814) на неправомерные действия Администрации Первомайского района гор. Ростова-на-Дону (далее по тексту – Администрация района), выразившиеся в предоставлении ООО «Юпитер» места для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети, по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5, без проведения торгов.

Из заявления ИП Узденова Б.Х. следует, что он неоднократно обращался в Администрацию района с просьбой предоставить ему вышеуказанное место, однако на все свои обращения получал отказ, а именно:

- в ответе Администрации района (исх. № 8А от 20.01.2009г.) на обращение ИП Узденова Б.Х. от 12.01.2009г. указано, что вышеназванное место не согласовано Администрацией гор. Ростова-на-Дону для включения в перечень мест, предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети на 2009г.

- в ответе Администрации района (исх. № 200 от 30.03.2009г.) на обращение ИП Узденова Б.Х. от 12.03.2009г. указано, что вышеназванное место уже предоставлено ООО «Юпитер» на 2009г. по ходатайству Администрации гор. Ростова-на-Дону.

- обращение ИП Узденова Б.Х. от 30.11.2009г. о предоставлении ему вышеназванного места на 2010г. оставлено без ответа.

Из пояснений Администрации района, представленных на запрос Ростовского УФАС России, следует, что вышеназванное место было предоставлено ООО «Юпитер» без проведения торгов в 2009г. – на основании письма Администрации гор. Ростова-на-Дону от 30.01.2009г. (исх. № 5.3/72) с предложением о предоставлении ООО «Юпитер» вышеназванного места, а в 2010г. – в связи с отсутствием иных заявок на предоставление вышеназванного места.

Указанные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

В ответ на определение Администрация гор. Ростова-на-Дону сообщила, что письмо Администрации гор. Ростова-на-Дону от 30.01.2009г. (исх. № 5.3/72) не содержало указания о предоставлении ООО «Юпитер» указанного места без проведения торгов.

Напротив Администрация гор. Ростова-на-Дону в письме от 01.04.2009г. (исх. № 5/717) указала Администрации района о необходимости проведения торгов по предоставлению названного места в форме аукциона при поступлении двух и более обращений.

В ответ на определение Администрация района представила договоры на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5: №№ 22,23 от 04.02.2009г.; №№ 143,144 от 14.08.2009г.; №№ 95,96 от 12.01.2010г.,

заключенные с ООО «Юпитер».

Кроме того, Администрация района сообщила, что по состоянию на 30.11.2009г. приемом обращений граждан занимался ведущий специалист Огиенко О.А., а от юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – инспектор Алексеева Т.А.

Выступившие на заседании комиссии по рассмотрению настоящего дела представители Администрации района – <...> и <...> сообщили, что обращение ИП Узденова Б.Х. от 30.11.2009г. поступало в Администрацию района, а также, что ИП Узденову Б.Х. был дан ответ о невозможности предоставления в аренду земельного участка, т.к. данные полномочия отнесены к компетенции Администрации гор. Ростова-на-Дону.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, выслушав представителей сторон, приходит к следующим выводам:

Согласно ст. 51 Устава гор. Ростова-на-Дону, принятого решением Ростовской-на-Дону городской Думы от 09.04.1996 № 211 Администрация района, являясь территориальным исполнительно-распорядительным органом городского самоуправления, обладает собственной компетенцией. Руководителем районной администрации является ее глава. Администрация района имеет статус юридического лица, обладает правами по созданию собственных структурных подразделений.

Полномочия Администрации района в части организации размещения и контроля за деятельностью комплексов лоточной торговли, мелкорозничной торговой сетью на территории района определяются постановлением Мэра гор. Ростова-на-Дону от 08.04.2005г. № 455 «Об утверждении разграничения полномочий между Администрацией города и Администрациями районов города Ростова-на-Дону» (п.15 Приложения № 1).

На момент предоставления ООО «Юпитер» места по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5 для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети, действовало постановление Мэра гор. Ростова-на-Дону от 17.12.2003 № 2626 «О порядке организации и функционирования объектов мелкорозничной передвижной торговой сети на территории города» (в настоящее время не действует, отменено постановлением Мэра гор. Ростова-на-Дону от 20.04.2010г. №286), п.1 которого утвержден Порядок организации и функционирования объектов мелкорозничной передвижной торговой сети(далее по тексту – Порядок).

Согласно п.3.1. Порядка объекты размещаются на территории района в соответствии с перечнями мест, предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети, разрабатываемыми районной администрацией до 1 ноября текущего года на каждый последующий год.

Согласно п.9.1. Порядка договоры на размещение объектов мелкорозничной передвижной торговой сети заключаются на основании обращений от хозяйствующих субъектов. Обращения подаются в администрацию района с 10 ноября по 30 ноября включительно.

П. 9.3. Порядка определено, что при поступлении двух и более обращений договор на размещение объекта заключается путем проведения торгов в форме аукциона. На основании протокола о результатах аукциона главой администрации района выносится распоряжение о заключении договора на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети.

Материалами настоящего дела подтверждается, что Администрацией района 04.02.2009г. были предоставлены ООО «Юпитер» места по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5 для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети: на основании договора на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети №22 (далее по тексту- Договор № 22) площадью 2600 кв.м. и на основании договора на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети №23 (далее по тексту – Договор № 23) площадью 600 кв.м. без проведения торгов.

При этом материалами настоящего дела подтверждается, что место площадью 2600кв.м., предоставленное на основании Договора №22 имеет фактический адрес: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19 «д», т.к. земельному участку, часть которого была предоставлена ООО «Юпитер» на основании Договора № 22 был присвоен адрес: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19 «д» и кадастровый номер <...> :44:0020403:8 (письмо ООО «Юпитер» на имя Главы Администрации Первомайского района гор. Ростова-на-Дону от 12.01.2009г. (исх. № 2), зарегистрированное под вх. № 421 от 15.01.2009г.; постановление Мэра гор. Ростова-на-Дону от 08.05.2009г. № 326 «О внесении изменений в постановление Мэра гор. Ростова-на-Дону от 08.12.2008г. № 1293»; постановление Мэра гор. Ростова-на-Дону от 08.12.2008г. № 1293 «О предоставлении ООО «Юпитер» земельного участка для строительства многоуровневой автопарковки в коммунальной зоне «Темерник» по ул. Лелюшенко»).

Кроме того, 14.08.2009г. Администрация района изменила размеры вышеназванных мест,

предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети: площадь места 2600 кв.м. по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко 19/5 (фактический адрес места: ул. Лелюшенко, 19 «д») на площадь 1552 кв.м. договором на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети № 143 (далее по тексту – Договор № 143) и площадь места (земельного участка) 600 кв.м. по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5 на площадь 1105 кв.м. - договором на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети № 144 (далее по тексту – Договор № 144).

Таким образом, Администрация района 14.08.2009г. предоставила ООО «Юпитер» без проведения аукциона новые площади торговых мест.

12.01.2010г. Администрация района предоставила ООО «Юпитер» без проведения торгов вышеназванные места для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети: на основании договора на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети № 95 (далее по тексту – Договор № 95) место по адресу гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5 площадью 1105 кв.м. и на основании договора на размещение объекта мелкорозничной передвижной торговой сети № 96 (далее по тексту – Договор № 96) место по адресу гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5 площадью 1552 кв.м. (фактический адрес места: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19 «д»).

Таким образом, материалами настоящего дела подтверждается, что место по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5, как в 2009г. (Договоры №№ 23, 144), так и в 2010г. (Договор № 95), было предоставлено ООО «Юпитер» без проведения торгов, при этом помимо ООО «Юпитер» на названное место претендовал ИП Узденов Б.Х., о чем у Администрации района имелась информация.

Вместе с тем, материалами настоящего дела подтверждается, что место по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19 «д» было предоставлено ООО «Юпитер» без проведения торгов, как в 2009г. (Договоры №№ 22,143), так и в 2010г. (Договор № 96).

В свою очередь, предоставление ООО «Юпитер» мест для размещения объектов торговли без проведения торгов в приоритетном порядке является, в силу ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», муниципальной преференцией.

В соответствии с главой 5 ФЗ «О защите конкуренции» муниципальная преференция предоставляется с предварительного согласия антимонопольного органа, однако Ростовское УФАС России такого согласия не давало.

Таким образом, в действиях Администрации района, выразившихся в предоставлении ООО «Юпитер» мест для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети на основании Договоров №№ 22,23,143,144, 95,96 без проведения торгов в форме аукциона, содержится нарушение п.7 ч.1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому органам местного самоуправления запрещается предоставление муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, срок действия Договоров №№ 22,23,143,144 истек 31.12.2009г. В настоящее время вышеназванные места предоставлены ООО «Юпитер» на основании Договоров №№ 95,96.

Кроме того, договор на размещение объектов мелкорозничной передвижной торговой сети является по своей сути договором о предоставлении права пользования муниципальным земельным участком, в связи с чем, предоставление указанного права должно осуществляться в соответствии с требованиями земельного законодательства.

Согласно ч.1 ст. 34 Земельного кодекса РФ органы государственной власти и органы местного самоуправления обязаны обеспечить управление и распоряжение земельными участками, которые находятся в их собственности и (или) в ведении, на принципах эффективности, справедливости, публичности, открытости и прозрачности процедур предоставления таких земельных участков. Для этого указанные органы обязаны обеспечить подготовку информации о земельных участках, которые предоставляются гражданам и юридическим лицам на определенном праве и предусмотренных условиях (за плату или бесплатно), и заблаговременную публикацию такой информации.

Таким образом, размещение информации о включении места по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19/5 в перечень мест, предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети в здании Администрации района и на Интернет - портале Администрации района не является достаточной мерой для реализации принципа публичности и открытости процедуры предоставления указанного места, и ограничивает круг возможных (потенциальных) претендентов на получение данного места.

Кроме того, место по адресу: гор. Ростов-на-Дону, ул. Лелюшенко, 19 «д» не было включено в перечни мест на территории Первомайского района гор. Ростова-на-Дону, предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети на улицах и площадях 2

категории на 2009 и 2010 годы, т.е. информация о названном месте не могла доводиться до сведения заинтересованных лиц ни в здании Администрации района ни на Интернет - портале Администрации района.

Исходя из изложенного следует, что информация о наличии торговых мест по вышеназванным адресам была предоставлена ООО «Юпитер» в приоритетном порядке, что создало ему преимущества в приобретении прав на торговые места.

Таким образом, в бездействии Администрации района, выразившемся в не доведении надлежащим образом информации о вышеназванных местах размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети до сведения неопределенного круга лиц, содержится нарушение ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления запрещается осуществлять бездействия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается предоставлять хозяйствующему субъекту доступ к информации в приоритетном порядке.

Материалами настоящего дела не подтвердился факт наличия в действиях Администрации гор. Ростова-на-Дону и Администрации района согласованных действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч.1 -4 ст.41, ч.1 ст. 48, ч.1 ст.49 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Первомайского района гор. Ростова-на-Дону нарушившей ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Администрации Первомайского района гор. Ростова-на-Дону предписание о принятии мер по возврату имущества, иных объектов гражданских прав, переданных в качестве муниципальной преференции и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно:

- принять исчерпывающие меры, направленные на возврат мест, предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети, предоставленных ООО «Юпитер» в качестве муниципальной преференции на основании Договоров №№. 95,96;

- при предоставлении мест, предназначенных для размещения объектов мелкорозничной передвижной торговой сети, обеспечить публикацию информации о данных местах в порядке, предусмотренном для официального опубликования муниципальных актов.

3. Рассмотрение дела № 483 от 11.05.2010г., возбужденного в отношении Администрации Первомайского района гор. Ростова-на-Дону и Администрации гор. Ростова-на-Дону по признакам нарушения ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции» производством прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии: Е.Г. Молчанов

Члены Комиссии: В.Л. Частников, К.В. Скутнева, В.Р. Рабаев

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.