

Резолютивная часть оглашена 18.08.2014

Решение в полном объеме изготовлено 25.08.2014

РЕШЕНИЕ

по делу № Т-49/15-14

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: заместитель руководителя Адыгейского УФАС России (далее – Управление) А.Ш. Женетль

Члены Комиссии: начальник отдела Управления Б.Б. Точиев;

ведущий специалист – эксперт Управления А.Г. Жуков;

ведущий специалист – эксперт Управления А.Ю. Ситимов,

в присутствии представителя по доверенности №3140 от 18.08.2014 администрации муниципального образования «Город Майкоп» <...>, при использовании средств аудиозаписи, рассмотрев дело № Т-49/15-14, возбужденное по признакам нарушения администрацией МО «Город Майкоп» статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее – Закон о торговой деятельности),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея в июле 2014 года была проведена внеплановая выездная проверка в отношении администрации муниципального образования «Город Майкоп».

Предметом проводимой проверки, в том числе, являлось соблюдение требований Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговой деятельности), в части отнесенной к муниципальным образованиям.

В ходе проведения проверки, в нормативно-правовых актов, регулирующих порядок выдачи разрешений на размещение нестационарных торговых объектов торговли, были выявлены признаки нарушения требований Закона о торговой деятельности.

Так, Администрацией МО «Город Майкоп» принято постановление от 18.04.2012 №267 «Об организации Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Город Майкоп». Данным постановлением утверждено Положение о проведении Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Город Майкоп» (далее - Положение о проведении конкурса).

- В соответствии с пунктом 1.6. Положения о проведении конкурса, участниками конкурса могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели. Соответственно физические лица не могут арендовать нестационарные торговые объекты

Ограничение физического лица в праве быть потребителем муниципальной функции на право размещения нестационарных торговых объектов, противоречит следующим нормам.

Деятельность по производству и переработке сельскохозяйственной продукции может осуществляться в форме личного подсобного хозяйства. Такая деятельность в силу прямого указания закона не является предпринимательской. Реализация гражданами, ведущими личное подсобное хозяйство, сельскохозяйственной продукции, произведенной и переработанной при ведении личного подсобного хозяйства, не является предпринимательской деятельностью и не облагается налогом (статья 217 Налогового Кодекса РФ).

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О личном подсобном хозяйстве» 07.07.2003 года N 112-ФЗ реализация гражданами, ведущими личное подсобное хозяйство, сельскохозяйственной продукции, произведенной и переработанной при ведении личного подсобного хозяйства, не является предпринимательской деятельностью.

Соответственно федеральными законами и нормативно-правовыми актами Российской Федерации физическим лицам дано право осуществлять торговую деятельность по реализации продукции с личного подсобного хозяйства на нестационарных торговых объектах.

- В соответствии с разделом 1 Положения о проведении конкурса, формой отбора является конкурс. Вместе с тем, критерием отбора победителей является только цена (пункт 7.14), иных критериев Положением о проведении конкурса не определено, что характерно для торгов в форме открытого аукциона.

В соответствии с пунктом 4 статьи 447 Гражданского Кодекса Российской Федерации, выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

- В соответствии с пунктом 3.1. Положения о проведении конкурса, извещение о проведении Конкурса публикуется не менее чем за пятнадцать дней до дня проведения Конкурса. Интервал времени между опубликованием извещения о проведении торгов и процедурой проведения конкурса Положение о проведении конкурса не определяет, что может привести к сокращению срока подачи конкурсных заявок до 1 дня. Указанные условия могут привести к ограничению либо устранению конкуренции.

- При подаче заявок на участие в конкурсе, в соответствии с пунктом 5.3.1. Положения о проведении конкурса, необходимо приложить заявление участника об отсутствии у участника конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год.

Отсутствие сведений, указанных в пункте 5.3. приводят к отклонению заявки участника конкурса на основании пункта 7.6.1. Положения о проведении конкурса

Между тем принятие решения об отказе в выдаче разрешения на право размещения нестационарных торговых объектов, на основании указанной задолженности, не предусмотрено законодательством Российской Федерации, в связи с тем, что:

- финансовое состояние хозяйствующего субъекта является вопросом совершения им своей хозяйственной деятельности;

- законодательством Российской Федерации определена мера ответственности за наличие задолженности по уплате налогов и сборов;

- наличие задолженности по уплате налогов и сборов не лишает права хозяйствующего субъекта осуществлять хозяйственную деятельность.

- В соответствии с пунктом 3.9. типовой формы договора на право размещения нестационарного торгового объекта на территории муниципального образования «Город Майкоп» победителю конкурса необходимо иметь договор на вывоз твердых отходов.

Действующим законодательством не вменена хозяйствующему субъекту обязанность по вывозу твердых отходов или твердых бытовых отходов исключительно через специализированные организации, соответственно хозяйствующий субъект имеет право на осуществление самостоятельного вывоза указанных отходов.

Вместе с тем, согласно статье 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее – Закон о торговой деятельности) 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.

Частью 2 статьи 16 Закона о торговой деятельности установлено, что государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13-15 настоящего Закона, проводится 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 в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

На заседании комиссии, представитель администрации МО «Город Майкоп», согласился с доводами Комиссии Адыгейского УФАС России.

Таким образом, указанные выше требования Положения о проведении торгов, 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.

Основания для переквалификации нарушения Законодательства о торговой деятельности отсутствуют.

Руководствуясь частями 2, 3 статьи 16 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации", частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию муниципального образования «Город Майкоп» нарушившей статью 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации", в части утверждения Постановлением главы администрации МО «Город Майкоп» от 18.04.2012 № 267 «Об организации Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Город Майкоп»» Положения о проведении Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Город Майкоп» (далее - Положения о проведении конкурса), отдельные нормы которого приводит или может привести к установлению на товарном рынке правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

2. Выдать администрации муниципального образования «Город Майкоп» предписание по делу № Т-49/15-14 о прекращении нарушения статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации".

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

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