

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 063/04/14.32-302/2019 об административном правонарушении

«12» июля 2019 года

г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России)....., рассмотрев протокол и материалы дела № 063/04/14.32-302/2019 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – заместителя директора по общим вопросам Муниципального предприятия городского округа Самара «Ярмарки Самары» (далее - МП г.о. Самара «Ярмарки Самары», Предприятие),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) поводом к возбуждению дела об административном правонарушении № 063/04/14.32-302/2019 явилось принятие Комиссией Самарского УФАС России решения от 31.10.2018 исх. № 11135/10 по делу № 03-231-18/10, которым установлен факт нарушения МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

Нарушение выразилось в заключении МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» с Администрацией городского округа Самара соглашения, запрещенного антимонопольным законодательством.

Решением Комиссии по рассмотрению дела № 03-231-18/10 о нарушении антимонопольного законодательства Самарским УФАС России установлено следующее.

Порядок размещения нестационарных торговых объектов, а также форма договора, на основании которого осуществляется размещение такого объекта установлены специальными нормами законодательства Российской Федерации и законодательства Самарской области.

Так, регулирование правоотношений в сфере размещения нестационарных торговых объектов на территории г.о. Самара осуществляется Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного

регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Законом Самарской области от 05.07.2010 N 76-ГД «О государственном регулировании торговой деятельности на территории Самарской области», Порядком заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта, утвержденным Постановлением Правительства Самарской области от 02.08.2016 № 426, Порядком разработки и утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов, утвержденным Приказом министерства экономического развития, инвестиций и торговли Самарской области от 28.10.2016 № 240.

Согласно положениям вышеназванных нормативно-правовых актов размещение нестационарных торговых объектов, в том числе в целях реализации хвойных деревьев, должно осуществляться в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов на основании договоров аренды или на основании договоров на размещение нестационарных торговых объектов.

Между тем, Самарским УФАС России установлено, что организация торговли хвойными деревьями на территории г.о. Самара реализуется в порядке, не соответствующем требованиям действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

Так, на сайте Администрации 08.11.2017 г. размещена информация о начале приема заявок на торговлю хвойными деревьями в городе Самара (<http://samadm.ru/media/news/12581>).

Из указанной информации буквально следует, что Департамент промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации информирует предпринимателей о начале приема заявлений на организацию торговли хвойными деревьями на территории городского округа Самара. Одновременно, было указано на то, что прием заявлений осуществляет МП г.о. Самара «Ярмарки Самары».

МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» на основании поступивших заявлений заключены договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями. В соответствии с условиями данных договоров, торговля хвойными деревьями осуществляется на частях объектов дорожного хозяйства, переданных Департаментом управления имуществом г.о. Самара на праве хозяйственного ведения МП г.о. Самара «Ярмарки Самары». Из договоров также следует, что на время сезонной торговли муниципальное предприятие передает лицам, с которыми заключается договор, унифицированный комплект ограждений для организации торговых мест. При этом договором установлена плата, подлежащая перечислению контрагентом на счет МП г.о. Самара «Ярмарки Самары».

При этом часть нестационарных торговых объектов, в отношении которых

Предприятием заключались вышеуказанные договоры, включена в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г.о. Самара, утвержденную Постановлением Администрации г.о. Самара от 19.04.2013 № 377, с указанием специализации нестационарного торгового объекта как «площадка по реализации хвойных деревьев». Схема размещения НТО предусматривает предоставление указанных нестационарных торговых объектов для осуществления торговли на основании заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта.

Таким образом, МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» заключает с заинтересованными лицами договоры, на основании которых последние осуществляют сезонную торговлю хвойными деревьями в установленных местах нахождения нестационарных торговых объектов.

Между тем, МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» в целях организации сезонной торговли хвойными деревьями заключаются договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями, не предусмотренные действующим законодательством.

Действующая редакция Схемы размещения НТО (утв. Постановлением Администрации г.о. Самара от 19.04.2013 № 377) содержит информацию о том, что муниципальная собственность, на которой возможно расположение нестационарного торгового объекта, закреплена на праве хозяйственного ведения за МП г.о. Самара «Ярмарки Самары». Схема размещения НТО предусматривает предоставление указанных нестационарных торговых объектов для осуществления торговли на основании заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта.

Организация торговли хвойными деревьями осуществляется без соблюдения требований действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

При этом заинтересованные лица лишены права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта в установленном законодательством порядке.

Согласно Уставу МП г.о. Самара «Ярмарки Самары», с учетом внесенных изменений, утвержденных приказом Департамента управления имуществом г.о. Самара от 21.09.2011 № 2188 (далее – Устав), предметом деятельности предприятия является, в том числе, повышение эффективности использования объектов муниципальной собственности г.о. Самара, обеспечение жителей городского округа услугами в сфере торговли.

В силу пункта 2.1 Устава целями деятельности Предприятия является удовлетворение общественных потребностей в результате его деятельности и

получение прибыли.

В соответствии с пунктом 2.3 Устава Предприятие осуществляет деятельность по размещению сезонной торговли на территории г.о. Самара в соответствии с дислокацией, утвержденной муниципальными правовыми актами.

Согласно представленным в материалы дела № 03-231-18/10 о нарушении антимонопольного законодательства документам, МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» в 2016, 2017 гг. осуществляло деятельность по размещению сезонной торговли, деятельность оператора ярмарок, оказывало услуги по сдаче движимого и недвижимого имущества в аренду.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона «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.

С учетом вышеизложенного, МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» является хозяйствующим субъектом в понимании Закона «О защите конкуренции».

Установлено, что в случае отсутствия торгового объекта в Схеме размещения НТО МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» осуществлялось согласование торговли хвойными деревьями с Администрациями внутригородских районов г.о. Самара, а также Администрацией г.о. Самара в лице Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка и услуг.

При МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» не было представлено обоснованных пояснений относительно наличия установленных нормативными правовыми актами полномочий на предъявление требований о получении такого согласия.

Согласно статье 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в

документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Из взаимосвязанного анализа положений Закона «О защите конкуренции» следует, что под соглашениями, указанными в статье 16 Закона «О защите конкуренции», понимаются любые договоренности между органами власти или иными осуществляющими функции указанных органов органами и хозяйствующими субъектами как в устной, так и в письменной форме, приводящие либо которые могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 г.), факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

При этом квалифицирующими признаками применительно к статье 16 Закона «О защите конкуренции» выступают реальные или возможные негативные последствия для определенной конкурентной среды.

Решением по делу № 03-231-18/10 о нарушении антимонопольного законодательства установлено наличие устного соглашения между Администрацией и МП г.о. Самара «Ярмарки Самары», запрещенного антимонопольным законодательством, поскольку фактические действия Администрации и Предприятия были взаимно обусловлены и направлены на организацию торговли хвойными деревьями посредством размещения нестационарного торгового объекта в порядке, не соответствующем требованиям действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

Указанными договоренностями (соглашением) может быть необоснованно ограничен доступ хозяйствующих субъектов к осуществлению сезонной торговли хвойными деревьями, что приводит (может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 4 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пяти сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - от двух тысячных до двух сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее пятидесяти тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом согласно примечанию к данной статье следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Самарское УФАС России для осуществления функций, возложенных на антимонопольный орган, в рамках административного дела № 063/04/14.32-178/2019, возбужденного в отношении МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ, запросило у МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» информацию о должностном лице виновном в совершении административного правонарушения.

Согласно представленным МП г.о. Самара «Ярмарки Самары», письмом от 20.05.2019 исх. № 190520/2, документам, виновным должностным лицом Предприятия за указанное административное правонарушение является

заместитель директора по общим вопросам МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» -...

Установлено, что 01.07.2009 между МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» в лице директора и указанным должностным лицом заключен трудовой договор № 4-09.

Приказом МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» от 13.07.2016 № 54 «О переводе работника на другую работу» ... назначен на должность заместителя директора по общим вопросам.

В соответствии с пунктом 1 дополнительного соглашения от 13.07.2016 № 5 к указанному трудовому договору указанное должностное лицо обязуется выполнять обязанности по профессии (должности) заместителя директора по общим вопросам.

Исходя из положений пункта 1.1 дополнительного соглашения № 12 к трудовому договору трудовые обязанности заместителя директора по общим вопросам МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» предусмотрены должностной инструкцией.

Директором МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» 26.08.2013 г. утверждена должностная инструкция заместителя директора (далее – Должностная инструкция).

Согласно пункту 1.1 Должностной инструкции заместитель директора относится к категории руководителей.

В соответствии с пунктом 1.2 Должностной инструкции заместитель директора решает вопросы оперативного руководства организацией по вверенному ему направлению и исполняет обязанности по руководству организацией.

Пунктом 3.1 Должностной инструкции предусмотрено, что заместитель директора обязан осуществлять оперативное руководство и управление текущей деятельностью организации в соответствии с приказами и распоряжениями, изданными Директором или уполномоченным им лицом, поручениями Директора, в пределах полномочий, предоставленных доверенностью.

Согласно пункту 3.2 Должностной инструкции заместитель директора обязан исполнять приказы и распоряжения, изданные Директором или уполномоченным лицом.

В силу пункта 4.2 заместитель директора несет ответственность за правонарушения, совершенные в процессе осуществления своей деятельности в соответствии с действующим гражданским, административным, уголовным законодательством Российской Федерации.

Установлено, что Приказом МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» от 06.12.2017 б/н указанное должностное лицо назначено ответственным за деятельность

Предприятия по организации сезонной торговли. При этом указанное должностное лицо наделено правами на заключение, изменение, расторжение договоров на осуществление сезонной торговли; контроля за соблюдением условий договоров на осуществление сезонной торговли; иными правами необходимыми для выполнения данного приказа.

Из представленных в материалы настоящего дела документов следует, что в 2017 году ... являлся ответственным за заключение договоров на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями от имени МП г.о. Самара «Ярмарки Самары».

Таким образом, лицо, привлекаемое к административной ответственности, является должностным лицом в понимании статьи 2.4 КоАП РФ.

Кроме того, Распоряжением заместителя главы г.о. Самара – руководителя аппарата Администрации г.о. Самара от 23.06.2017 № 236м, заместителю директора по общим вопросам ... поручено в порядке совмещения должностей выполнение дополнительной работы по должности директора МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» с 23.06.2017 без освобождения от основной работы по должности, обусловленной трудовым договором, в течение установленной продолжительности рабочего дня временно, до назначения лица на должность директора Предприятия.

Согласно пункту 5.1 Устава управление Предприятием осуществляет директор. Директор является единоличным исполнительным органом Предприятия.

Исходя из положений пункта 5.2 Устава, директор осуществляет свою деятельность в соответствии с действующим законодательством.

Из материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-231-18/10 следует, что на основании Устава и Распоряжения заместителя главы г.о. Самара – руководителя аппарата Администрации г.о. Самара от 23.06.2017 № 236м договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями от 04.12.2017 № 4/1E17, от 05.12.2017 № 12/2E17, 05.12.2017 № 12/1E17, 05.12.2017 № 10/1E17 подписаны заместителем директора Предприятия ...

Исходя из изложенного, вышеуказанные договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями заключены указанным должностным лицом Предприятия в рамках полномочий, возложенных на заместителя директора по общим вопросам МП г.о. Самара «Ярмарки Самары».

Указанным должностным лицом МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» представлены письменные возражения на протокол об административном правонарушении по настоящему делу, содержащие доводы об отсутствии нарушения статьи 16 Закона «О защите конкуренции» со стороны МП г.о.

Самара «Ярмарки Самары» и соответственно административного правонарушения.

Между тем, выводы Самарского УФАС России, содержащиеся в протоколе относительно наличия в действия МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» нарушения статьи 16 Закона «О защите конкуренции», подтверждаются выводами решения Арбитражного суда Самарской области от 26.03.2019 г. по делу № А55-35259/2018, оставленным без изменения Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.06.2019.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Из материалов настоящего дела не следует, что при организации торговли хвойными деревьями лицом, привлекаемым к административной ответственности, предпринимались какие-либо меры, направленные на недопущение нарушения антимонопольного законодательства.

При этом указанное должностное лицо МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» имело реальную возможность соблюдения норм действующего законодательства при организации торговли хвойными деревьями на территории г.о. Самара.

При указанных обстоятельствах, материалы дела подтверждают факт правонарушения и наличие вины в действиях указанного должностного лица.

Время совершения ... административного правонарушения: период с ноября 2017 года по декабрь 2017 года.

Место совершения ... административного правонарушения: г.о. Самара.

Факт совершения правонарушения указанным должностным лицом подтверждается:

- материалами дела об административном правонарушении № 063/04/14.32-302/2019;

- протоколом об административном правонарушении по делу № 063/04/14.32-302/2019 от 01.07.2019 исх. № 7614/10;

- материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-231-18/10;

- решением комиссии по рассмотрению дела № 03-231-18/10 о нарушении антимонопольного законодательства от 31.10.2018 г. исх. № 11135/10.

01 июля 2019 года протокол по делу об административном правонарушении № 063/04/14.32-302/2019 составлен в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности.

12 июля 2019 года дело об административном правонарушении № 063/04/14.32-302/2019 рассмотрено в присутствии указанного должностного лица.

Срок давности привлечения указанного должностного лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. По своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

О существенной опасности свидетельствует и значительная санкция, предусмотренная законом за данное нарушение, подтверждающая, что законодателем данное нарушение отнесено к категории значительных.

Исходя из характера нарушения, роли нарушителя в его совершении, значительной угрозы охраняемым правоотношениям, оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ не усматривается.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие или отягчающие административную ответственность.

В соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ отягчающие вину обстоятельства не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ установлены смягчающие вину обстоятельства:

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об

административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

При этом согласно части 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов РФ об административных правонарушениях.

Учитывая все обстоятельства рассматриваемого дела, а также, то обстоятельство, что ранее ... к административной ответственности за совершение однородного административного правонарушения не привлекался, представляется возможным назначение минимального наказания в пределах санкции, установленной частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь частью 4 статьи 14.32, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ... виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случая, предусмотренных частями 1.1, 1.3 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ Сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации, суммы денежных взысканий (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации подлежат зачислению в Федеральный бюджет – по нормативу 100 процентов.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 16111602010016000140

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

Счет: 40101810822020012001 в Отделение Самара г. Самара

БИК 043601001

ОКТМО 36701000

УИН 16100500000000151760

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (846) 200-15-42.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.