

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 055/01/15-1006/2021

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения

**АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

20.10.2021

г. Омск

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) рассмотрено заявление ИП <...>, а также дополнение к нему (вх. Омского УФАС России от 20.07.2021 № 7289, от 07.09.2021 № 8974, от 08.10.2021 № 9946) на предмет наличия (отсутствия) признаков нарушения антимонопольного законодательства при организации ярмарки вблизи здания по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1.

В ходе рассмотрения заявления индивидуального предпринимателя установлено следующее.

Отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности, регулируются Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле), Правилами включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов, утверждёнными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.09.2010 № 772.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о торговле размещение нестационарных торговых объектов (далее – НТО) на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения НТО с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Схема размещения НТО разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации (часть 3 статьи 10 Закона о торговле).

Порядок разработки и утверждения органами местного самоуправления Омской области схем размещения НТО утвержден приказом Министерства экономики Омской области от 23.08.2010 № 28 «О Порядке разработки и утверждения органами местного самоуправления Омской области схем размещения нестационарных торговых объектов» (далее – Порядок разработки схем).

Данный Порядок предписывает разрабатывать схему размещения НТО с учетом градостроительного, земельного, санитарно-эпидемиологического, экологического, противопожарного и иного законодательства, а также необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Схема размещения НТО на территории города Омска утверждена постановлением Администрации города Омска от 04.08.2014 № 1041-п.

Постановлением Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п утвержден Порядок размещения нестационарных торговых объектов на территории города Омска (далее – Порядок размещения НТО), который определяет процедуру размещения НТО на территории города Омска без формирования земельных участков, процедуру взаимодействия структурных подразделений Администрации города Омска при разработке схемы размещения НТО на территории города Омска, порядок внесения в нее изменений, в том числе требования к составу, последовательности разработки, согласования и утверждения указанной схемы размещения.

В силу пунктов 9, 31 Порядка размещения НТО органами, уполномоченными на размещение НТО на территории города Омска (далее – уполномоченный орган), являются администрации административных округов города Омска, которые:

1) участвуют в разработке проекта схемы размещения НТО на территории соответствующего административного округа города Омска с учетом требований, предусмотренных главой III Порядка размещения НТО. Готовят графические схемы размещения НТО;

2) направляют проект схемы размещения НТО для согласования;

3) оформляют паспорта НТО;

4) направляют в департамент городской экономической политики Администрации города Омска предложения о внесении изменений в схему размещения нестационарных торговых объектов;

5) проводят аукцион по продаже права на заключение договора на размещение НТО на территории города Омска в соответствии с утвержденной Администрацией города Омска схемой размещения нестационарных торговых объектов;

6) заключают договоры на размещение НТО.

В соответствии с подпунктом 5 пункта 36 Порядка размещения НТО изменения в схему размещения НТО могут быть внесены по инициативе структурных подразделений Администрации города Омска, физических и юридических лиц, в том числе общественных объединений (далее – заинтересованные лица), о включении в схему размещения НТО дополнительных мест размещения НТО или их исключения.

Согласно пункту 38 Порядка размещения НТО для внесения изменений в схему размещения НТО уполномоченным органом создается соответствующая комиссия по рассмотрению обращений о внесении изменений в схему размещения нестационарных торговых объектов (далее – комиссия).

Порядок рассмотрения обращений о внесении изменений в схему размещения НТО установлен главой V Порядка размещения НТО и представляет собой заявительную форму заинтересованного лица, обращение которого рассматривается соответствующей комиссией в административных округах города Омска.

В соответствии с пунктом 42 Порядка размещения НТО соответствующая комиссия в течение 30 календарных дней рассматривает заявление с учетом положений, предусмотренных разделом III, подпунктами 1-3 пункта 31, подпунктом 1 пункта 33, пунктами 34, 34.1, 36, 38, 40 Порядка размещения НТО, принимает решение о внесении изменений в схему размещения нестационарных торговых объектов либо отказе внесения изменений в схему размещения нестационарных торговых объектов и уведомляет о нем заявителей в течение 5 календарных дней.

Решение об отказе внесения изменений в схему размещения НТО принимается комиссией в случае несоответствия предлагаемых изменений требованиям раздела III Порядка размещения НТО (пункт 43 Порядка размещения НТО).

Согласно пункту 18 раздела III Порядка размещения НТО не допускается включать в схему размещения нестационарных торговых объектов следующие места размещения:

1) в границах отвода автомобильных дорог (вне остановочных пунктов общественного пассажирского транспорта) с учетом требований Федерального закона «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»;

2) в арках зданий, на тротуарах, цветниках, клумбах, на газонах, на детских и спортивных площадках;

3) если противопожарное расстояние составляет менее 15 метров от других зданий и сооружений, за исключением иного противопожарного расстояния, определенного в соответствии с приказом Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий от 24.04.2013 № 288 «Об утверждении свода правил СП 4.13130 «Системы противопожарной защиты. Ограничение распространения пожара на объектах защиты. Требования к объемно-планировочным и конструктивным решениям»;

5) в пределах треугольников видимости на нерегулируемых перекрестках и примыканиях улиц и дорог:

– для условий «транспорт – транспорт» размеры сторон равнобедренного треугольника при скорости движения 40 км/ч и 60 км/ч должны быть соответственно не менее 25 м и 40 м;

– для условий «пешеход – транспорт» размеры прямоугольного треугольника видимости при скорости движения транспорта 25 км/ч и 40 км/ч должны быть соответственно 8 м x 40 м и 10 м x 50 м;

6) ближе 5 м от пешеходных переходов, а также на внутриквартальных проездах и территориях парковок автотранспорта;

7) в охранных зонах инженерных сетей без согласования с собственником данных сетей.

Омским УФАС России установлено, что 02.02.2021 региональное отделение Общероссийской общественной организации малого и среднего предпринимательства «ОПОРА РОССИИ» в интересах ИП <...> обратилось к первому заместителю Мэра города Омска, директору Департамента городского хозяйства Администрации города Омска по вопросу об исключении из перечня автомобильных дорог общего пользования местного значения, утвержденного решением Омского городского Совета от 18.07.2018 № 74 «О перечне автомобильных дорог общего пользования местного значения», автомобильной дороги по улице Яковлева, на участке от строения 26а по улице Красный Путь до строения 22 по улице Красный Путь.

Региональное отделение Общероссийской общественной организации малого и среднего предпринимательства «ОПОРА РОССИИ» также указало, что «на данном участке дорога по факту отсутствует. В генеральном плане города Омска данный участок не значится как автодорога». В подтверждение было представлено заключение ООО «Институт территориального планирования «Град».

В связи с тем, что земельный участок под автомобильной дорогой по улице Яковлева, от строения 26а по улице Красный Путь до строения 22 по улице Красный Путь, сформирован и учтен в государственном кадастре недвижимости с видом разрешенного использования «земли общего пользования для полосы отвода автомобильной дороги местного значения»,

письмом № Исх-ДГХ/01-11/640 департамент городского хозяйства Администрации города Омска отказал в исключении указанного участка из перечня автомобильных дорог общего пользования местного значения.

19.03.2021 в Администрацию Центрального административного округа города Омска поступило заявление ИП <...> (вх. № 921) о внесении изменений в схему размещения НТО по месту размещения НТО в схеме размещения за номером № 399, площадь объекта 8 кв.м. заменить на 9 кв.м. (договор № Д-305/2016, адрес: ул. Красный Путь, д. 22).

23.03.2021 в соответствии с подпунктом 2 пункта 31 Порядка размещения НТО Администрацией Центрального административного округа города Омска в адрес департамента транспорта Администрации города Омска и департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска было направлено письмо о согласовании проекта схемы размещения НТО, расположенного по адресу: ул. Красный Путь, д. 22 (место № 399), вместе с материалами по обоснованию места размещения НТО.

Письмом департамента транспорта Администрации города Омска (Вн-ДТ/675 от 25.03.2021) актуализация площади вышеуказанного НТО была согласована.

Письмом департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска (Вн-ДАГ 12/2304 от 30.03.2021) размещение НТО по ул. Красный Путь, д. 22 отклонено от согласования на основании подпункта 1 пункта 18 Порядка размещения НТО.

01.04.2021 Администрация Центрального административного округа города Омска, рассмотрев заявление ИП <...> (вх. от 19.03.2021 № 921), с учетом ответов департамента транспорта Администрации города Омска и департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска, письмом № Исх-АЦАО/1424 отклонила от согласования предложенную ИП <...> схему по размещению НТО по ул. Красный путь, д. 22 на основании подпункта 1 пункта 18 Порядка размещения НТО.

В своем ответе от 01.04.2021 Администрация указала, что «согласно графической схеме НТО предположительно располагается в границах земельных участков с кадастровыми номерами 55:36:000000:1508, 55:36:040102:2075.

В соответствии со сведениями публичной кадастровой карты вид разрешенного использования земельного участка с кадастровым номером 55:36:040102:2075 – для общего пользования (уличная сеть), вид разрешенного использования земельного участка с кадастровым номером 55:36:040102:2075 – для размещения полос отвода автомобильных дорог.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 18 Порядка размещения НТО не допускается включать в схему размещения НТО в границах отвода автомобильных дорог (вне остановочных пунктов общественного пассажирского транспорта) с учетом требований Федерального закона «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Постановлением Администрации города Омска от 01.06.2021 № 337-п «О внесении изменений в постановление Администрации города Омска от 04.08.2014 № 1041-п» НТО № 399, расположенный по адресу: ул. Красный Путь, д. 22, исключен из схемы размещения НТО.

Необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 7.2 протокола заседания постоянно действующего штаба по борьбе с распространением новой коронавирусной инфекции от 10.04.2020 Администрации города Омска поручено организовать временные точки торговли продуктами питания, в том числе фермерской продукцией. Исполнителем поручения определено муниципальное унитарное предприятие города Омска «Муниципальные рынки» (далее – Предприятие, МУП «Муниципальные рынки»).

Реализацию указанных мероприятий принято обеспечить Предприятием посредством

организации торговой деятельности в форме ярмарочной торговли, предусмотренной Законом о торговле.

Часть 1 статьи 11 Закона о торговле предусматривает организацию ярмарок органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями. Кроме того, организация ярмарок и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них осуществляется в порядке, установленном нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, на территориях которых такие ярмарки организуются.

Порядок организации ярмарок в Омской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них утвержден постановлением Правительства Омской области от 12.08.2010 № 160-п (далее – Порядок организации ярмарок).

В соответствии с пунктом 1.1 Порядка организации ярмарок ярмарки организуются на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, помещениях, принадлежащих организаторам ярмарок на праве собственности или ином законном основании, а также по согласованию с собственниками указанных земельных участков, зданий, строений, сооружений, помещений.

Согласно пункту 1.2 Порядка организации ярмарок не допускается организация ярмарок в границах полос отвода автомобильных дорог.

24.04.2020 в адрес департамента имущественных отношений Администрации города Омска поступило обращение МУП «Муниципальные рынки» о согласовании проведения ярмарочных мероприятий, в том числе по адресу: г. Омск, ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1.

Письмом от 24.04.2020 № Вн-ДИО/2363 департамент имущественных отношений Администрации города Омска согласовал проведение ярмарочных мероприятий, в том числе по вышеуказанному адресу, а также проинформировал о недопустимости организации ярмарок в границах полос отвода автомобильных дорог.

13.07.2021 Предприятием издан приказ № 105/ОД «Об организации на территории города Омска ярмарки по продаже (выполнению работ, оказанию услуг) по адресу: г. Омск, ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1», а также утверждена схема размещения торговых мест на ярмарке ГРЯ-9 по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1 (далее – схема).

Согласно схеме ярмарочные торговые места определяются в границах земельного участка, учтенного в ЕГРН с кадастровым номером 55:36:000000:1508 с видом разрешенного использования «земли общего пользования для полосы отвода автомобильной дороги местного значения» и находятся в собственности города Омска.

В целях установления возможности размещения ярмарки вблизи здания по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1 Предприятием обеспечено проведение строительно-технической экспертизы автомобильной дороги по ул. Яковлева в Центральном административном округе города Омска, расположенной на земельном участке с кадастровым номером 55:36:000000:1508, по результатам которой ООО «Алекс-Строй Проект» подготовлено заключение от 19.07.2021 № 07-05/2021-Э.

Согласно заключению от 19.07.2021 № 07-05/2021-Э в результате обследования автомобильной дороги по улице Яковлева от территории бюджетного образовательного учреждения города Омска «Лицей № 66» до улицы Красный путь установлено отсутствие проезжей части и наличие пешеходной зоны и сделан вывод об отсутствии полосы отвода автомобильной дороги.

В своих письменных пояснениях от 05.08.2021 № ОГ-АГ/16-03-02-10586 Администрация города Омска также ссылается на заключение от 19.07.2021 № 07-05/2021-Э и указывает, что согласно материалам генерального плана муниципального образования городской округ

Омск Омской области и Правил землепользования и застройки муниципального образования городской округ город Омск Омской области, утвержденных решениями Омского городского Совета от 25.07.2007 № 43, от 10.12.2008 № 201, соответственно, проекта планировки территории, расположенной в границах: улица 7-я Северная – улица 5-я Северная – улица 11-я Ремесленная – улица 2-я Восточная – правый берег реки Оми – правый берег реки Иртыш – улица Фрунзе – улица Красный Путь – в Центральном и Советском административных округах города Омска, утвержденного постановлением Администрации города Омска от 12.07.2018 № 696-п, на территории вблизи здания по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1 размещение проезжей части автомобильной дороги по ул. Яковлева не предусмотрено.

Таким образом, учитывая отсутствие восточнее здания по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1 автомобильной дороги и, соответственно, полосы отвода, размещение ярмарки на данной территории, по мнению Администрации города Омска, не влечет фактического размещения торговых мест в полосе отвода автомобильной дороги, т.е. не нарушает требования Порядка организации ярмарок.

Также из ответа департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 28.09.2021 № Исх-ДИО 12950, подготовленном по поручению Мэра города Омска, следует, что в целях урегулирования вопроса несоответствия сведений ЕГРН о земельном участке под полосой отвода автомобильной дороги по улице Яковлева и фактического местоположения автомобильной дороги, Администрацией города Омска организованы мероприятия по разделу земельного участка с кадастровым номером 55:36:000000:1508 с исключением из него территории вблизи здания по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1.

Кроме того, департаментом городского хозяйства Администрации города Омска подготовлен проект решения Омского городского Совета «О внесении изменений в перечень автомобильных дорог общего пользования местного значения, утвержденный Решением Омского городского Совета от 18.07.2018 № 74», которым предусмотрены изменения границ автомобильной дороги по улице Яковлева.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) органам местного самоуправления 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).

Омское УФАС России, исследовав и оценив имеющиеся документы и информацию, в том числе письменные пояснения Администрации города Омска от 05.08.2021 № ОГ-АГ/16-03-02-10586, в которых последняя подтверждает отсутствие восточнее здания по ул. Красный Путь, д. 24, корп. 1 автомобильной дороги и, соответственно, полосы отвода, полагает, что со стороны Администрации города Омска:

– имелся неравный, дискриминационный подход к хозяйствующим субъектам (МУП «Муниципальные рынки», ИП <...>) при рассмотрении заключения ООО «Институт территориального планирования «Град» и заключения ООО «Алекс-Строй Проект» от 19.07.2021 № 07-05/2021-Э;

– имелось бездействие по приведению сведений в ЕГРН в соответствии с материалами генерального плана муниципального образования городской округ Омск Омской области и Правил землепользования и застройки муниципального образования городской округ город Омск Омской области, утвержденных решениями Омского городского Совета от 25.07.2007 № 43, от 10.12.2008 № 201, соответственно, проекта планировки территории, расположенной в границах: улица 7-я Северная – улица 5-я Северная – улица 11-я Ремесленная – улица 2-я Восточная – правый берег реки Оми – правый берег реки Иртыш – улица Фрунзе – улица Красный Путь – в Центральном и Советском административных округах города Омска,

утвержденного постановлением Администрации города Омска от 12.07.2018 № 696-п.

Вышеуказанное повлекло неправомерный отказ департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска (№ Вн-ДАГ 12/2304 от 30.03.2021) в согласовании размещения НТО по ул. Красный Путь, д. 22, что лишило индивидуальных предпринимателей, в частности ИП <...>, права на заключение договора на размещение НТО, предусмотренное пунктом 5 Порядка размещения НТО, тем самым на осуществление предпринимательской деятельности, что содержит в себе признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в действиях департамента архитектуры и градостроительства Администрации города Омска признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Омское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции

предупреждает

Департамент архитектуры и градостроительства Администрации города Омска о необходимости прекращения вышеуказанных действий, которые привели к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, путем:

– отмены решения № Вн-ДАГ 12/2304 от 30.03.2021;

– повторного рассмотрения письма Администрации Центрального административного округа города Омска от 23.03.2021 № Вн-АЦАО-1849 о согласовании проекта схемы размещения НТО, расположенного по адресу: ул. Красный Путь, д. 22 (место № 399), вместе с материалами по обоснованию места размещения НТО и направления соответствующего ответа в адрес Администрации Центрального административного округа города Омска.

Настоящее предупреждение подлежит исполнению в течение 20 рабочих дней со дня его получения. О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

<...>