

РЕШЕНИЕ

«17» сентября 2012 г.

г. Кемерово

Резолютивная часть объявлена 03.09.2012 г.

Решение в полном объеме изготовлено «17» сентября 2012 г.

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

Председатель Комиссии: Кухарская Н.Е. – руководитель управления;
Полякова Ю.А. – заместитель начальника отдела
Члены Комиссии: контроля органов власти, судебной и правовой
работы;
Саврасов М.Г. – главный специалист-эксперт отдела
контроля органов власти, судебной и правовой
работы;
Юканкин Д.С. – ведущий специалист-эксперт отдела
контроля органов власти, судебной и правовой
работы;

при участии:

<...> – представителя Новокузнецкого городского Совета народных депутатов;

<...> – представителя Новокузнецкого городского Совета народных депутатов;

рассмотрев дело № 70/А-15-2012, возбужденное по признакам нарушения Новокузнецким городским Советом народных депутатов (654080, г. Новокузнецк, ул. Кирова, 71) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления некоммерческого партнёрства «Ермак» (далее – НП «Ермак») о наличии в действиях Новокузнецкого городского Совета народных депутатов признаков нарушения антимонопольного законодательства, поступившего из прокуратуры города Новокузнецка, приказом Кемеровского УФАС России от 05.06.2012 № 145 было возбуждено дело № 70/А-15-2012 по признакам нарушения Новокузнецким городским Советом народных депутатов части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ, выразившимся в создании преимущественных условий хозяйствующим субъектам, использующим для осуществления предпринимательской деятельности нестационарные торговые объекты площадью более 50 кв.м.

Определением от 08.06.2012 г. дело № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 21.06.2012 г. на 15

часов 00 минут.

20.06.2012 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство генерального директора НП «Ермак» о рассмотрении дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства в его отсутствие.

Указанное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 21.06.2012 г. рассмотрение дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 17.08.2012 г. на 10 часов 00 минут в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Уведомлением от 01.08.2012 г. рассмотрение дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было перенесено на 03.09.2012 г. на 11 часов 00 минут.

03.09.2012 г. в адрес Кемеровского УФАС России от НП «Ермак» поступили пояснения, согласно которым данная организация просит рассмотрение дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием нарушений антимонопольного законодательства в действиях Новокузнецкого городского Совета народных депутатов.

03.09.2012 г. в назначенное для рассмотрения дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства время представители НП «Ермак», с надлежащим образом оформленными документами, подтверждающими полномочия на участие в деле, не явились. НП «Ермак» надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства (уведомление о вручении от 20.08.2012 г. имеется в материалах дела).

Комиссия Кемеровского УФАС России считает возможным рассмотреть дело № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства в отсутствие представителей НП «Ермак» с надлежащим образом оформленными полномочиями.

На заседании комиссии представители Новокузнецкого городского Совета народных депутатов пояснили, что, по их мнению, действия Новокузнецкого городского Совета народных депутатов по включению пункта 1.4. в Положение о порядке размещения нестационарных торговых объектов на территории города Новокузнецка, утверждённое решением от 07.12.2011 № 13/185 Новокузнецкого городского Совета народных депутатов (далее – Положение), не содержат признаков нарушения части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку создание преимущественных условий хозяйствующим субъектам в качестве нарушения антимонопольного законодательства не предусмотрено данной нормой ФЗ № 135-ФЗ. Кроме того, пунктом 1.4. Положения не могут быть предоставлены преимущественные условия хозяйствующим субъектам, использующим для осуществления предпринимательской деятельности нестационарные торговые объекты площадью более 50 кв.м., поскольку согласно пункту 1.3. Положения к нестационарным торговым объектам относятся объекты торговли и услуг площадью менее 50 кв.м. Включив пункт 1.4. в Положение Новокузнецкий городской Совет народных депутатов урегулировал правовое положение нестационарных торговых объектов, не указанных в пункте 1.3. Положения, имеющих площадь более

50 кв.м.

Изучив материалы дела № 70/А-15-2012 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – ФЗ № 381-ФЗ) торговая деятельность – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Пунктом 6 статьи 2 ФЗ № 381-ФЗ установлено, что нестационарный торговый объект – торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или не присоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

Согласно подпункту 15 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относятся создание условий для обеспечения жителей городского округа услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания.

Согласно части 1 статьи 10 ФЗ № 381-ФЗ размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Пунктом 3 статьи 10 ФЗ № 381-ФЗ схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта РФ.

В соответствии с пунктом 6 статьи 10 ФЗ № 381-ФЗ утверждение схемы размещения нестационарных торговых объектов, а равно как и внесение в нее изменений, не может служить основанием для пересмотра мест размещения нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения указанной схемы.

Пунктом 2 статьи 2 Закона Кемеровской области от 28.01.2010 № 12-ОЗ «О государственном регулировании торговой деятельности» установлено, что Коллегия Администрации Кемеровской области в сфере государственного регулирования торговой деятельности устанавливает [порядок](#) разработки и утверждения органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, схемы размещения нестационарных торговых объектов.

Согласно пункту 7 Постановления Коллегии Администрации Кемеровской области от 30.11.2010 № 530 «Об установлении порядка разработки и утверждения органом

местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, схемы размещения нестационарных торговых объектов», в целях создания условий для обеспечения жителей города услугами торговли орган местного самоуправления выявляет все существующие на территории муниципального образования нестационарные торговые объекты, оценивает потребность населения муниципального образования в данных нестационарных торговых объектах и разрабатывает проект схемы.

Как следует из приведённых выше норм права, орган местного самоуправления, определенный в соответствии с уставом муниципального образования, разрабатывает и утверждает схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с порядком, установленным Коллегией Администрации Кемеровской области в сфере государственного регулирования торговой деятельности, при этом ни утверждение схемы размещения нестационарных торговых объектов, ни внесение в нее изменений не может повлиять на размещение нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения указанной схемы.

07.12.2011 г. Новокузнецким городским Советом народных депутатов было принято решение № 13/185 «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных торговых объектов на территории города Новокузнецка».

Пунктом 1.3. Положения установлено, что к нестационарным торговым объектам площадью менее 50 кв.м. относятся только киоск, павильон, торгово-остановочный киоск, тогда как указанным пунктом помимо данных объектов к нестационарным торговым объектам относятся также магазины модульного типа, кафе (закусочные), торгово-выставочные площадки, пункты проката, мобильные объекты, а также согласно пункту 1.3.3. Положения иные нестационарные торговые объекты, соответствующие признакам, указанным в пункте 1.2.1. Положения.

Согласно пункту 1.2.1. Положения нестационарный торговый объект – торговый объект, представляющий временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или не присоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

В соответствии с пунктом 1.4. Положения допускается размещение нестационарных торговых объектов площадью более 50 кв.м., размещенных в соответствии с требованиями нормативных правовых актов, действующих на момент размещения до вступления в силу настоящего Положения.

Пунктом 2.1. Положения установлено, что размещение нестационарных торговых объектов осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов.

Проект схемы (проект изменений и дополнений в схему) разрабатывается администрациями районов города совместно с комитетом градостроительства и земельных ресурсов администрации города Новокузнецка (далее – Комитет) (Пункт 2.2. Положения).

В течение 30 дней с момента утверждения схемы (внесения изменений в Схему) администрации соответствующих районов города Новокузнецка подготавливают

сведения о наличии вакантных мест для размещения нестационарных торговых объектов и передают их в Комитет для подготовки паспорта нестационарного торгового объекта. Комитет направляет паспорт нестационарного торгового объекта в Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации города Новокузнецка для проведения аукциона на право заключения договор размещения нестационарного торгового объекта. Победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее высокую цену на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта (Пункт 2.6 Положения).

Таким образом, размещение нестационарного торгового объекта, площадью менее 50 кв.м. осуществляется на основании договора размещения нестационарного торгового объекта, заключенного по результатам проведения аукциона на право заключения указанного договора, при этом действующим законодательством допускается размещение нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов либо внесение в нее изменений независимо от площади указанных объектов.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции являются рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Включив пункт 1.4. Положения в следующей редакции «Допускается размещение нестационарных торговых объектов площадью более 50 кв.м., размещенных в соответствии с требованиями нормативных правовых актов, действующих на момент размещения до вступления в силу настоящего Положения» Новокузнецкий городской Совет народных депутатов необоснованно предоставил хозяйствующим субъектам, использующим для осуществления предпринимательской деятельности нестационарный торговый объект площадью

более 50 кв.м. преимущества по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на аналогичном товарном рынке, и использующим для осуществления предпринимательской деятельности нестационарные торговые объекты площадью менее 50 кв.м., что создает для первых более выгодные условия деятельности на товарном рынке и, как следствие, приводит или может привести к ограничению конкуренции между хозяйствующими субъектами, оказывающих торговую деятельность на рынке определенных товаров.

Вышеуказанные действия Новокузнецкого городского Совета народных депутатов приводят или могут привести к нарушению прав и законных интересов хозяйствующих субъектов, использующих для осуществления предпринимательской деятельности нестационарные торговые объекты площадью менее 50 кв.м., поскольку их нестационарные торговые объекты будут исключены из схем размещения нестационарных торговых объектов и претендовать на заключение нового договора размещения нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения указанной схемы они будут вправе только по результатам торгов.

Как было указано выше, действующим законодательством допускается размещение нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов либо внесение в нее изменений независимо от площади указанных объектов.

На основании вышеизложенного комиссия Кемеровского УФАС России не может согласиться с доводами НП «Ермак» и Новокузнецкого городского Совета народных депутатов о том, что пункт 1.4. Положения не вступает в противоречие с требованиями части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ.

Также комиссия Кемеровского УФАС России не может согласиться с доводами ответчика о том, что действия Новокузнецкого городского Совета народных депутатов по включению пункта 1.4. в Положение не содержат признаков нарушения части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ, поскольку создание преимущественных условий хозяйствующим субъектам в качестве нарушения антимонопольного законодательства не предусмотрено указанной нормой ФЗ № 135-ФЗ, по следующим основаниям: перечень действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, указанных в части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ не является исчерпывающим.

Действия Новокузнецкого городского Совета народных депутатов по включению пункта 1.4. в Положение вступают в противоречие с требованием части 1 статьи 15 ФЗ № 135-ФЗ, а именно: необоснованно предоставляют хозяйствующим субъектам, использующим для осуществления предпринимательской деятельности нестационарные торговые объекты площадью более 50 кв.м. преимущества по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на аналогичном товарном рынке, и использующими для осуществления предпринимательской деятельности нестационарные торговые объекты площадью менее 50 кв.м., что создает для первых более выгодные условия деятельности на товарном рынке и, как следствие, приводит или может привести к ограничению конкуренции между хозяйствующими субъектами, оказывающих торговую деятельность на рынке определенных товаров.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать Новокузнецкий городской Совет народных депутатов нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать Новокузнецкому городскому Совету народных депутатов предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства, а именно: об исключении из пункта 1.4. Положения о порядке размещения нестационарных торговых объектов на территории города Новокузнецка, утверждённого решением от 07.12.2011 № 13/185 Новокузнецкого городского Совета народных депутатов слова «площадью более 50 кв.м.».

Н.Е. Кухарская

Председатель комиссии:

Ю.А. Полякова

Члены Комиссии:

М.Г. Саврасов

Д.С. Юканкин