Резолютивная часть оглашена 30.07.2013

Решение в полном объеме изготовлено 01.08.2013

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № Т-28/15-13

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

Председатель Комиссии: руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Управление) А.К. Кубашичев

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

ведущий специалист – эксперт Управления А.Г. Жуков;

ведущий специалист – эксперт Управления О.А. Ким,

в присутствии:

- представителя администрации муниципального образования «Теучежский район», <…> (доверенность от 29.07.2013г. №01-24-485);

- представителя администрации муниципального образования «Теучежский район», <…> (доверенность от 29.07.2013г. №01-24-486),

при использовании средств аудиозаписи, рассмотрев дело № Т-28/15-13, возбужденное по признакам нарушения Администрацией МО «Теучежский район» статьи 15 Федерального закона №381-ФЗ от 28.12.2009г. «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговой деятельности),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с приказом Управления о проведении проверки №57 от 17.06.2013г, инспекцией Управления была проведена выездная плановая проверка, соблюдения требований Федерального закона 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении: Администрации муниципального образования «Теучежский район» (далее – АМО «Теучежский

район»).

По итогам проверки выявлены признаки нарушения Закона о торговой деятельности.

В связи с изложенным, приказом руководителя Управления от 15.07.2013 №71 было возбуждено дело и создана комиссия по рассмотрению дела №Т-28/15-13 о нарушении статьи 15 Закона о торговой деятельности.

Администрацией МО «Теучежский район» Постановлением от 27.12.2011 №357 утвержден административный регламент Управления экономического развития и торговли администрации муниципального образования «Теучежский район» по исполнению функции «Выдача разрешений на право размещения нестационарных торговых объектов» (далее – Административный регламент по НТО).

В соответствии с пунктом 18 Административного регламента по НТО, решение об отказе в выдаче разрешения на право размещения нестационарных торговых объектов принимается, в том числе по основанию наличия у заявителя задолженности по уплате налогов и сборов.

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 Административным регламентом по НТО потребителями муниципальной функции являются юридические лица и индивидуальные предприниматели. Данная норма противоречит подпункту 2 пункта 21 указанного Административного регламента по НТО в соответствии, с которым граждане могут получить разрешение на право размещения нестационарных торговых объектов при предъявлении справки подтверждающей ведение личного подсобного хозяйства или занятия садоводством, огородничеством.

Также, 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.

Требования по предоставлению заявителем документа о регистрации контрольно-кассовой техники (абзац 5, пункта 22 Административного регламента по НТО) не соответствует пунктам 2, 2.1. и 3 статьи 2 Федерального закона от 22.05.2003 №54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт», в соответствии с которым в отдельных случаях, кроме использования контрольно-кассовой техники, разрешается использовать любой документ (товарный чек, квитанция и т.д.) подтверждающий прием денежных средств от клиента).

Действующим законодательством не вменена хозяйствующему субъекту обязанность по вывозу твердых бытовых отходов, снега исключительно через специализированные организации (требования абзаца 6, пункта 22 Административного регламента по НТО), соответственно хозяйствующий субъект имеет право на осуществление самостоятельного вывоза указанных отходов.

Предъявление дополнительных, необоснованных требований к хозяйствующему субъекту (предъявление документа о регистрации контрольно-кассовой техники, договор на вывоз твердых бытовых отходов), необходимых для получения разрешения на право размещения нестационарных торговых объектов на территории МО «Теучежский район» может привести к недопущению, устранению конкуренции на рынке торговли на нестационарных торговых объектах.

Вместе с тем, согласно статье 15 Закона 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.

Таким образом, указанные выше положения Административного регламента по НТО, 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 МО «Теучежский район» нарушившей статью 15 Закона о торговой деятельности, в части утверждения положений Административного регламента по НТО, 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.

2. Выдать предписание по делу № Т-28/15-13 о прекращении нарушения статьи 15 Закона о торговой деятельности.

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.