

РЕШЕНИЕ

по делу № 021/01/15-913/2022

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть оглашена 17 января 2023 года

Изготовлено в полном объеме 31 января 2023 года

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 021/01/15-913/2022 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

" ... "

Члены Комиссии:

" ... "

ООО «МИГООУ», надлежащим образом уведомленного о рассмотрении дела, причины неявки Комиссии не известны;

в отсутствие на заседании Комиссии представителя заинтересованного лица — ООО «Терраса», надлежащим образом уведомленного о рассмотрении дела, причины неявки Комиссии не известны;

в отсутствие на заседании Комиссии представителя заинтересованного лица — ИП "...", надлежащим образом уведомленной о рассмотрении дела, причины неявки Комиссии не известны;

в отсутствие на заседании Комиссии представителя заинтересованного лица — Министерства экономического развития и имущественных отношений Чувашской Республики, надлежащим образом уведомленного о рассмотрении дела;

в присутствии на заседании Комиссии представителя ответчика — Администрации города Чебоксары "... по доверенности от 30.12.2022 № 29/01-10970;

в присутствии на заседании Комиссии представителя заинтересованного лица — ООО «ВУШ» К"... по доверенности № 26 от

30.11.2022.

рассмотрев материалы дела № 021/01/15-913/2022, возбужденного в отношении Администрации города Чебоксары Чувашской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении возможности ООО «ВУШ» осуществлять деятельности без оформления договора и без осуществления платы за пользование муниципальным имуществом,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 29.06.2022 поступило обращение ООО «МИГОУ» о признаках нарушения ООО «ВУШ» антимонопольного законодательства, выразившегося в осуществлении предпринимательской деятельности по оказанию услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары в отсутствие правоотношений с органом местного самоуправления.

В обращении ООО «МИГОУ» указывает, что в соответствии с заключенным в апреле 2021 года договором между Обществом и Администрацией ООО «МИГОУ» осуществляет оказание услуг проката электросамокатов на территории г.Чебоксары. Однако с 2022 года к оказанию услуги по прокату электросамокатов в отсутствие правоотношений с администрацией г.Чебоксары присоединилась еще одна компания ООО «ВУШ». Таким образом, по мнению заявителя, неконкурентные действия ООО «ВУШ» приводят к тому, что ООО «МИГОУ» утрачивает возможность получения дохода, на который было вправе рассчитывать при заключении контракта.

Усмотрев в бездействии органа местного самоуправления, повлекшем предоставление преимуществ ООО «ВУШ» на рынке оказания услуг по прокату электросамокатов на территории г.Чебоксары, признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» Чувашское УФАС России по результатам рассмотрения обращения в порядке ч. 1 ст. 39.1 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало Администрации города Чебоксары Чувашской Республики предупреждение от 29.08.2022 № АШ/5951/22 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем совершения действий, направленных на прекращение ООО «ВУШ» деятельности по оказанию услуг аренды электросамокатов с использованием

общественных мест на территории города Чебоксары в отсутствие договорных отношений с администрацией г.Чебоксары, которые должны быть оформлены на равных (одинаковых) условиях с другими участниками релевантного рынка.

На основании части 6 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее — Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения. Срок исполнения предупреждения установлен до 30.09.2022.

Письмом от 04.10.2022 № 16942 (вх. № 10635-ЭП/22 от 05.10.2022) администрация города Чебоксары сообщила о том, что в ООО «ВУШ» самовольно разместило самокаты на территории города Чебоксары. При этом, законодателем не возложена на органы местного самоуправления обязанность совершать действия по контролю за деятельностью аренды электросамокатов, определения правил их размещения и использования. ООО «ВУШ» не нарушает обязательные требования о недопущении самовольного занятия земель, земельного участка или части земельного участка, в том числе использования земель, земельного участка или части земельного участка лицом, не имеющим предусмотренных законодателем прав на них, так как самокаты размещаются и используются на земельных участках общего пользования, предназначенных для использования неопределенного круга лиц, а также на постоянной основе изменяют место расположения.

Таким образом, из ответа Администрации города Чебоксары следует, что предупреждение от 29.08.2022 № АШ/5951/22 ею не исполнено. Кроме того, 12.10.2022 в Управление поступило обращение Ивановой (вх № 10894-ЭП/22 от 12.10.2022) об осуществлении на территории города Чебоксары ООО «ВУШ» деятельности по оказанию услуг аренды электросамокатов. К указанному обращению приложены фотографии, на которых обозначены дата и время «10.10.2022 13:22», и из которых видно, что на остановке города Чебоксары размещены электросамокаты в количестве 4 штуки, на подножке которых имеется надпись WHOOSH.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Таким образом, администрация города Чебоксары Чувашской Республики действий, направленных на прекращение ООО «ВУШ» деятельности по оказанию услуг аренды электросамокатов с использованием общественных мест на территории города Чебоксары в отсутствие договорных отношений с администрацией г.Чебоксары, не осуществила. Ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения от 29.08.2022 № АШ/5951/22 в Чувашское УФАС России не направляла.

На основании изложенного, издан приказ Чувашского УФАС России от 14.10.2022 № 121 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией города Чебоксары Чувашской Республики части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Представитель Администрации города Чебоксары Чувашской Республики пояснил, что администрацией ведется работа и разрабатывается проект Порядка пользования территориями общего пользования города при передвижении на средствах индивидуальной мобильности, используемых в автоматизированной системе аренды.

Представитель ООО «ВУШ» письменные пояснения поддержал, дополнительно пояснив, что несмотря на формальное сходство – краткосрочная аренда электросамокатов, у ООО «Вуш» и, например, ООО «Терраса», ИП "...» принципиально различные условия оказания услуг, что не позволяет их рассматривать с точки зрения продуктовых и географических границ как один и тот же товар или взаимозаменяемый товар, так как электросамокаты ООО «ВУШ», в отличие от указанных выше хозяйствующих субъектов работают в рамках реализации транспортного сценария, что, как минимум, не предполагает возврат электросамокатов в то же место, где была начата поездка или где электросамокат был взят в краткосрочную аренду. Более того, электросамокаты ООО «ВУШ» оснащены специальным устройством IoT (высокотехнологичным оборудованием), обеспечивающим, в частности дистанционное предоставление в краткосрочную аренду электросамокатов посредством мобильного приложения (вне каких-либо физических пунктов проката), постоянный мониторинг перемещения электросамокатов в режиме «онлайн», контроль скорости (не более 25 км/ч) и зон запрета движения.

Изучив материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В соответствии со статьей 1 Закона Чувашской Республики от 24.11.2004 № 37 "Об установлении границ муниципальных образований Чувашской Республики и наделении их статусом городского, сельского поселения, муниципального района, муниципального округа и городского округа" город Чебоксары наделен статусом городского округа.

Согласно пунктам 17, 20 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закона № 131) к вопросу местного значения городского округа, в том числе относится создание условий для организации досуга и обеспечения жителей городского округа услугами организаций культуры, создание условий для массового отдыха жителей муниципального, городского округа и организация обустройства мест массового отдыха населения.

Понятие «создание условий» преимущественно указывает на осуществление нормативно-правового регулирования и формирование иными способами предпосылок, обстоятельств, благоприятных для данного вида деятельности и в меньшей степени подразумевает непосредственное руководство, осуществление или участие в осуществлении соответствующей деятельности (предоставлении услуги)

В целях исполнения пунктов 17, 20 части 1 статьи 16 Закона № 131 Администрацией города Чебоксары принято Постановление № 2171 от 12.11.2018 «Об организации торгов на право размещения нестационарных объектов для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары» (далее – Постановление № 2171 от 12.11.2018).

Согласно указанному Постановлению торги на право размещения нестационарных объектов для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары могут быть двух видов: на право размещения нестационарных объектов для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары; на комплексное развитие по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары.

Размещение нестационарного объекта на оказание услуг досуга и отдых на территории города Чебоксары осуществляется на землях, находящихся в муниципальной собственности города Чебоксары.

При предоставлении мест под нестационарные торговые объекты органы местного самоуправления должны руководствоваться Гражданским Кодексом Российской Федерации, Земельным кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ

"Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее - Закона № 381-ФЗ) и Законом 131-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации размещение нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с Законом №381-ФЗ.

Согласно статье 10 Закона № 381-ФЗ размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, 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.

Действующим законодательством Российской Федерации не установлено требование к утверждению схемы размещения объектов досуга, в связи с чем, необходимость утверждения такой схемы отсутствует.

Однако в отсутствие законодательно установленного правового регулирования порядка размещения объектов досуга на территории муниципальных образований и в целях обеспечения равного доступа хозяйствующих субъектов к оказанию услуг аренды электросамокатов с использованием общественных мест на территориях соответствующих населенных пунктов, размещение объектов досуга на земельных участках, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, должно осуществляться по аналогии с Законом №381 –ФЗ.

В соответствии с Постановлением администрации г. Чебоксары ЧР от 27.02.2020 № 411 утвержден Временный порядок размещения нестационарных торговых объектов на землях и (или) земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, а также на землях и (или) земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, и расположенных на территории города Чебоксары" (вместе с "Методикой расчета размера платы за размещение нестационарных торговых объектов на землях и (или) земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, а также на землях и (или) земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, и расположенных на территории города Чебоксары

(далее - Временный порядок размещения НТО)¹.

Согласно пункту 1.2 Временного порядка размещения НТО временный порядок распространяется на отношения, связанные с размещением нестационарных торговых объектов на земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, а также на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена. На основании пункта 1.4 Временного порядка размещения НТО размещение нестационарных торговых объектов на территории города Чебоксары осуществляется по итогам проведения торгов в форме открытого аукциона (далее аукцион) либо в случаях, установленных настоящим Временным порядком, без проведения аукциона.

По итогам аукциона либо без проведения аукциона в случаях, установленных настоящим Временным порядком, лицо получает право на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Чебоксары.

По итогам аукциона либо без проведения аукциона в случаях, установленных настоящим Временным порядком, на основании выписки из протокола заседания комиссии по проведению аукциона с лицом, получившим право на размещение нестационарного торгового объекта, заключается договор на право размещения нестационарного торгового объекта (далее - Договор), который является основанием для размещения нестационарного торгового объекта на территории города Чебоксары.

Порядок организации и проведения аукциона на право размещения нестационарных торговых объектов на территории города Чебоксары устанавливается администрацией города Чебоксары (далее по тексту - Порядок).

Без проведения аукциона размещение нестационарных торговых объектов на территории города Чебоксары осуществляется в следующих случаях:

признания аукциона несостоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка, при этом такая заявка признана соответствующей требованиям Порядка, установленного администрацией города Чебоксары;

признания аукциона несостоявшимся в связи с тем, что по результатам рассмотрения заявок на участие в аукционе только одна заявка признана соответствующей требованиям Порядка, установленного администрацией города Чебоксары;

однократно по истечении срока договора аренды земельного участка, предоставленного для размещения нестационарного торгового объекта и заключенного до 01.03.2015, либо договора на право размещения нестационарного торгового объекта, заключенного до утверждения настоящего Временного порядка, лицам, надлежащим образом исполнившим свои обязанности.

Таким образом, обязательным условием для получения права осуществлять на территории города услуги по организации досуга и отдыха является заключение договора.

Установлено, что на основании протокола итогов открытого аукциона на право размещения нестационарных объектов для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары от 25.07.2019 между администрацией города Чебоксары и ИП "..."
07.08.2019 заключен договор №1 на право размещения нестационарных объектов для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары.

В соответствии с пунктом 4.1 указанного Договора настоящий Договор действует с момента его подписания Сторонами и до 15.09.2023 г.

20.05.2020 между сторонами заключено Дополнительное соглашение к Договору № 1 от 07.08.2019 на право размещения нестационарного объекта для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары, где в соответствии с пунктом 1.2 пункт 4.1 раздела 4 «срок действия договора» изложен в новой редакции, а именно: «4.1 настоящий договор действует с момента его подписания Сторонами и до 12.07.2025 г.».

Согласно пункту 1.3 Договора размер ежегодной платы за право размещения нестационарного объекта для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта составляет 315 000 (триста пятнадцать тысяч) рублей и его величина остается неизменной. Из приложения 1 к Договору следует, что ИП "... " оказывает услуги по прокату электросамокатов и гироскутеров.

В соответствии с протоколом № б/н заседания постоянно действующей комиссии по проведению конкурсов и аукциона от 17.06.2020 между администрацией города Чебоксары и ООО «Терраса» 17.06.2020 заключен договор №б/н на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Московской набережной города Чебоксары.

В соответствии с пунктом 1.3 Договора размер ежегодной платы за право Комплексного развития составляет 540 000,00 рублей (пятьсот

сорок тысяч рублей 00 копеек) и его величина остается неизменной.

Согласно пункту 1.4 указанного договора срок действия настоящего договора — с момента его заключения и по 15.09.2024, а в части исполнения взаимных обязательств — до полного их исполнения Сторонами. Из приложения 1 к Договору следует, что ООО «Терраса» оказывает услуги по прокату электросамокатов и велосипедов.

13.05.2021 между ООО «МИГОУ» и Управлением физической культуры и спорта администрации города Чебоксары Чувашской Республики в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" заключен муниципальный контракт № 13 на оказание услуги краткосрочной аренды (кикшеринг) электросамокатов г. Чебоксары.

Согласно пункту 1.1 Исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказать услуги по созданию системы проката самокатов в г. Чебоксары (организация пунктов проката (станции со стоянкой) для электросамокатов с замковой системой, поставка электросамокатов, с организацией станции технического обслуживания и запуск системы автоматизированного проката электросамокатов) и в соответствии с условиями настоящего контракта Исполнитель принимает на себя обязательства по поставке, монтажу и запуску системы (далее — услуги) в объеме и качестве, установленном в Техническом задании (Приложение № 1 к Контракту), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта, а Заказчик обязуется принять результат оказанных услуг и оплатить его в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Согласно пункту 3.1 указанного Контракта сроки оказания услуг по Контракту установлены в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракт (Приложение № 1 к Контракту) в течении трех лет с момента заключения договора на 3 (три) года в установленные периоды.

При этом, закупка по результатам которой ООО «МИГОУ» признано победителем, решением Арбитражного суда Чувашской Республики от 29.04.2022 по делу № А79-9517/2021 признана недействительной, применены последствия недействительности торгов в виде признания муниципального контракта № 13 от 13.05.2021 недействительным. Указанное решение вступило в законную силу 10.10.2022.

Таким образом на территории города Чебоксары деятельность по аренде электросамокатов оказывает три хозяйствующих субъекта: ООО «МИГОУ», ООО «Терраса» и "...".

К каждому из указанных хозяйствующих субъектов, предоставляющих услуги проката электросамокатов, орган местного самоуправления применяет различные способы заключения договоров на предоставление права осуществления указанного вида деятельности на территории муниципального образования.

Помимо указанных хозяйствующих субъектов на территории город Чебоксары с использованием общественных мест услуги аренды электросамокатов предоставляет ООО «ВУШ», которое не имеет никаких договорных отношений с администрацией г.Чебоксары. При этом самой администрацией не осуществляются действия, направленные на установление договорных отношений с ООО «ВУШ», то есть создание равных условий осуществления деятельности для всех хозяйствующих субъектов на данном рынке.

Осуществление ООО «ВУШ» деятельности без прохождения соответствующей процедуры и оформления соответствующего договора с органом местного самоуправления о предоставлении возможности предоставления услуг с размещением электросамокатов в общественных местах и без осуществления платы за такое размещение на территории муниципального образования ставит в неравное положение хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по предоставлению услуг проката электросамокатов на землях и (или) земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, на территории г.Чебоксары.

Неравный подход администрации г.Чебоксары к хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность по прокату электросамокатов с использованием земель и (или) земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, на территории г.Чебоксары, приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и созданию преимущественных условий со стороны органа местного самоуправления для ООО «ВУШ».

При этом, "... и ООО «Терраса» право на оказание услуг аренды электросамокатов получено на основании проведенной конкурентной процедуры. Кроме того, в соответствии с заключенными договорами ими осуществляется ежегодная плата за право размещения нестационарного объекта для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта.

Доводы ответчика о необходимости дифференциации товарных рынков ввиду отсутствия у ООО «ВУШ» стационарных пунктов проката, не имеют в данном случае правового значения, поскольку в любом случае самокаты имеют материальное воплощение, являются движимыми

вещами и их размещение в том или ином месте образует пункт проката, самокаты занимают какую-то часть поверхности земли, при этом способ организации такого проката (с помощью приложения или путем договора с оператором пункта) не отменяет необходимости реализации права на размещение пунктов или оказание услуг проката в надлежащем порядке.

Аналогичный вывод содержится в решении Арбитражного суда Чувашской Республики от 29.04.2022 по делу № А79-9517/2021.

Кроме того, Комиссией проанализирована Публичная оферта шеринга самокатов, размещенная на сайте WHOOSH https://whoosh-bike.ru/terms_russia.

Согласно пункту 1.2 Публичной оферты **Аренда (либо Прокат)** – предоставляемое Правообладателем Пользователю в соответствии с Договором право владения и пользования СИМ² в соответствии с его целевым назначением, с момента начала Аренды/Проката до момента завершения Аренды/Проката, по правилам, определенным Договором. Для целей Договора термины «Прокат» и «Аренда» используются как равнозначные.

В соответствии с пунктом **1.7 Публичной оферты договор** — договор между Правообладателем и Пользователем, заключенный на изложенных в настоящей Оферте условиях путем Акцепта Пользователем Оферты. По своей правовой природе Договор является смешанным и включает в себя элементы лицензионного договора (договора о предоставлении права использования Мобильного приложения), а также договора краткосрочной аренды Электросамокатов.

Пунктом **1.13 Публичной оферты предусмотрено, что парковка** — место (зона), отмеченное на карте в Мобильном приложении, где функционал Мобильного приложения позволяет Пользователю завершить Аренду СИМ. Это может быть зона, не оборудованная конструкцией для пристегивания СИМ замком (“Виртуальная парковка”) или зона с установленной соответствующей конструкцией (в частности, велопарковка). Использование для пристегивания СИМ не предназначенных для этого элементов (например, столбов, ограждений, перил) не допускается. При размещении СИМ на Парковке Пользователь обязан соблюдать правила корректной парковки, указанные в п. 4.4.15.1 настоящей Оферты (в том числе размещать СИМ в точке Парковки, обозначенной на карте в Мобильном приложении знаком «Р»).

На основании пункта 4.4.15.1. Публичной оферты для целей пункта 4.4.14 настоящей Оферты корректная парковка СИМ означает совершение

Пользователем совокупности следующих действий:

подъезд на СИМ в точку Парковки, обозначенную на карте в Мобильном приложении знаком «Р»;

при наличии замка на СИМ и если Парковка не является Виртуальной (п. 1.13 настоящей Оферты) – закрепление СИМ за замкнутую часть парковочной конструкции;

нажатие в Мобильном приложении кнопки «Финиш» (или кнопки соответствующего функционала с иным названием, если в Мобильном приложении она поименована иначе);

направление Правообладателю с помощью Мобильного приложения фотографий, подтверждающих корректность парковки СИМ;

размещение СИМ таким образом, чтобы он не создавал помех движению пешеходов и/или транспортных средств (например, СИМ должен быть расположен максимально близко к стене, забору, краю тротуара и ориентирован вдоль стены, забора, края тротуара, а не перпендикулярно к ним).

Из указанного следует, что ООО «ВУШ» осуществляет на территории города Чебоксары услуги аренды/проката электросамокатов, а их парковка осуществляется в месте (зоне), отмеченном на карте в Мобильном приложении, где функционал Мобильного приложения позволяет Пользователю завершить Аренду электросамоката, при этом это может быть зона, не оборудованная конструкцией для пристегивания замком или зона с установленной соответствующей конструкцией (в частности, велопарковка). При этом, указанные места парковки находятся и располагаются в общественных местах города Чебоксары.

На основании изложенного следует, что при передаче в аренду электросамокатов ООО «Терраса» и ИП "... " осуществляется личное взаимодействие арендатора с представителем арендодателя, а при передаче в аренду электросамокатов ООО «ВУШ» и ООО «МИГОУ» взаимодействие арендодателя и арендатора осуществляется с помощью мобильного приложения, а личные контакты не предусматриваются. Субъекты договора предпринимают комплекс последовательных действий, направленных на его заключение, изменение, прекращение. Последовательность этих действий в деталях может отличаться, но в целом они совпадают практически для всех сервисов проката электросамокатов.

Таким образом, можно выделить два вида договора о передаче во

временное владение и пользование электросамокатов в зависимости от того, заключаются ли они при непосредственном взаимодействии сторон или опосредованно - с использованием мобильного приложения. При этом оба вида договора являются договором аренды, из чего Комиссия приходит к выводу о том, что в рассматриваемом случае, вне зависимости от способа предоставления в аренду электросамоката, хозяйствующими субъектами осуществляется деятельность по предоставлению услуг аренды электросамокатов и предоставление права реализации указанного вида деятельности должен носить равный подход к участникам рынка со стороны органа местного самоуправления.

Более того реализация какого-либо права на торгах направлена не только на решение вопросов местного значения, но и имеет цель пополнение бюджета соответствующего муниципального образования. В рассматриваемом случае от осуществления деятельности ООО «ВУШ» бюджет города не получил каких-либо доходов.

При рассмотрении дела Комиссией Чувашского УФАС России представитель ООО «ВУШ» пояснил, что Общество ставит целью реализацию транспортного сценария использования электросамокатов, способствующего мобильному перемещению граждан с применением средств индивидуальной мобильности, что в полной мере соответствует Транспортной стратегии утвержденной, распоряжением Правительства Российской Федерации от 27.11.2021 № 3363-р «О Транспортной стратегии Российской Федерации до 2030 года с прогнозом на период до 2035 года», а также законодательству Российской Федерации, допускающему различные формы или способы организации деятельности по краткосрочной аренде электросамокатов.

Стоит отметить, что определение понятия "средство индивидуальной мобильности" в действующем законодательстве отсутствует.

В общем смысле под средством индивидуальной мобильности понимается устройство, предназначенное для передвижения человека посредством использования электродвигателя (электродвигателей) и (или) мускульной энергии человека (роликовые коньки, самокаты, электросамокаты, скейтборды, электроскейтборды, гироскутеры, сигвеи, моноколеса и иные аналогичные средства), за исключением велосипедов и инвалидных колясок (Решение Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда РФ от 30.03.2022 N АКПИ22-66).

В соответствии с разделами 1, 4 ГОСТ Р 58680-2019, утвержденного и введенного в действие Приказом Росстандарта от 30.10.2019 № 1229-ст

самокат представляет собой спортивное оборудование на роликах (колесах), имеющее, в частности, рулевую колонку, которое перемещается мышечной силой пользователя.

Понятие "электросамокат" в действующем законодательстве также отсутствует. Однако, как правило, под электросамокатом понимается самокат, на котором установлены аккумулятор и электродвигатель (электродвигатели), приводящий электросамокат в действие.

В соответствии с действующим законодательством средства индивидуальной мобильности, в частности электросамокаты, не относятся к транспортным средствам. По общему правилу на них не распространяются, в частности, требования о государственной регистрации и необходимости получения права на управление ими (Примечание к ст. 12.1 КоАП РФ; Приложение N 1 к Техническому регламенту, утв. Решением Комиссии Таможенного союза от 09.12.2011 N 877; п. 1 ст. 25 Закона от 10.12.1995 N 196-ФЗ; ст. 1, п. 7 ст. 4 Закона от 03.08.2018 N 283-ФЗ).

При этом, принятие Транспортной стратегии не отменяет требований, установленных действующим законодательством, в частности, о необходимости заключения договора при оказании услуг кикшеринга (проката электросамокатов). Кроме того, при размещении электросамокатов используются земельные участки, находящиеся в муниципальной собственности, и для получения права пользования, в целях извлечения прибыли необходимо оформление правоотношений в виде договора.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Суть создания дискриминационных условий в отношении другого хозяйствующего субъекта заключается в том, что такие условия ставят данного хозяйствующего субъекта в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Применительно к рассматриваемым отношениям следует признать, что характер дискриминационных условий относительно возможности осуществления ООО «ВУШ» предпринимательской деятельности на товарном рынке оказания услуг по предоставлению права аренды электросамокатов на территории города Чебоксары является иным,

нежели заключение договоров с ООО «Терраса» и ИП "...» на аналогичном товарном рынке и ничем не обусловленное неравное положение одних хозяйствующих субъектов по сравнению с другими при прочих равных условиях. Кроме того, в соответствии с заключенными договорами ООО «Терраса» и ИП "...» осуществляют ежегодную плату за право размещения нестационарного объекта для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта.

Из представленных администрацией документов о принятых мерах по прекращению ООО «ВУШ» осуществления деятельности оказанию услуг аренды электросамокатов следует, что 28.03.2022 ООО «ВУШ» обратилось в администрацию города Чебоксары с предложением о сотрудничестве. Письмом от 19.04.2022 № 180-5756 администрация города сообщила Обществу о том, что заключение договора на оказание услуг аренды (кикшеринга) электросамокатов возможно после проведения торгов (в случае принятия решения). Письмом от 20.06.2022 № 180-9248, 9490 администрация города Чебоксары в ответ на обращение от 13.05.2022 № 2-13 по вопросу сотрудничества администрации с ООО «ВУШ» по организации кикшеринга электросамокатов WOOSH направило заключение на проект соглашения о взаимодействии сторон в рамках осуществления на территории города Чебоксары деятельности по кикшерингу средств индивидуальной мобильности, согласно которому Соглашение подлежало отклонению ввиду наличия в нем возможных нарушений антимонопольного законодательства.

27.06.2022 года состоялось еженедельное совещание администрации города Чебоксары, на котором было решено в целях организации работы по урегулированию использования средств индивидуальной мобильности и обеспечения безопасности дорожного движения на территории города разработать и утвердить единый Порядок пользования территориями общего пользования города Чебоксары при передвижении на электрических самокатах, используемых в автоматизированной системе аренды (проката) для юридических лиц /индивидуальных предпринимателей, осуществляющих коммерческую деятельность по предоставлению услуг краткосрочной аренды (проката) электросамокатов (кикшеринг), а также обсудить и согласовать данный проект с депутатским корпусом ЧГСД, ОГИБДД Управлением МВД России по г. Чебоксары, в т.ч. в части ограничения максимальной скорости и установить «зоны запрета эксплуатации» (Красная площадь, набережная Чебоксарского залива и др), завершения сессии проката электросамокатов только в установленных местах расстановки. Срок: до 07.07.2022. При этом установлено, что по состоянию на 12.12.2022 указанный Порядок администрацией не принят.

Таким образом, никаких претензий о необходимости прекращения деятельности с использованием общественных мест города Чебоксары орган местного самоуправления обществу не направлял и попыток создания равных условий для всех участников рынка не предпринимал, а наоборот не давал результативных ответов на обращения ООО «ВУШ» по организации кикшеринга электросамокатов в г.Чебоксары, при этом позволяя обществу продолжать осуществлять деятельность в отсутствие договорных отношений, в отличие от других участников рынка.

Однако администрацией г. Чебоксары не предпринимались действия по созданию равных условий для всех хозяйствующих субъектов, и прекращению осуществления деятельности на бездоговорной основе на товарном рынке оказания услуг аренды электросамокатов с использованием общественных мест на территории г.Чебоксары.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции, установлено следующее.

Временной интервал настоящего исследования определен с 01.05.2022 (начало оказания услуг по договору № 1 от 07.08.2019, по договор № б/н от 17.06.2020 в 2022 году) по 12.12.2022 (дата на момент исследования).

Продуктовые границы определены как услуги аренды электросамокатов.

Географическими границами исследуемого рынка является территория города Чебоксары Чувашской Республики, на которой осуществляется деятельность по оказанию услуги аренды электросамокатов..

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий: создание преимущественных условий для осуществления предпринимательской деятельности одному хозяйствующему субъекту и дискриминационные условия в отношении хозяйствующих субъектов, получивших право осуществлять аналогичный вид деятельности на торгах и в соответствии с заключенными договорами, приводит к неравному доступу на товарный рынок, при котором хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлено, что федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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 силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Отсутствие в действиях администрации города Чебоксары единообразного подхода к участникам товарного рынка оказания услуг электросамокатов на территории города Чебоксары привело к созданию преимущественных условий ООО «ВУШ» по отношению к иным участникам данного товарного рынка.

Таким образом, в бездействии администрации города Чебоксары Чувашской Республики, выразившемся в не принятии мер, направленных на прекращение осуществления ООО «ВУШ» деятельности по предоставлению услуг аренды электросамокатов с использованием

земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности на территории г.Чебоксары, без оформления соответствующего договора, заключаемого в порядке, предусмотренном постановлением администрации г. Чебоксары ЧР от 27.02.2020 № 411, Комиссия усматривает нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, поскольку указанное бездействие привело к созданию преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности ООО «ВУШ» и созданию дискриминационных условий в отношении ООО «Терраса», ИП "...", так как предоставлен различный доступ на товарный рынок, при котором хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение.

До окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение Комиссии поступили пояснения заинтересованного лица ООО «ВУШ» в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Однако Комиссия не признает состоятельными доводы о том, что антимонопольным органом самовольно применена аналогия Закона № 381-ФЗ, при которой не соблюден ряд условий, предусмотренный статей 6 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также отсутствие полномочий на его применение и не учтена позиция Минпромторга России, изложенная в письме № 82967/15 от 26.08.2022 ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 6 Гражданского кодекса Российской Федерации случаях, когда предусмотренные [пунктами 1 и 2 статьи 2](#) настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

Из указанной статьи следует, что для применения аналогии закона должны одновременно соблюдаться следующие условия:

- отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай (если обычай является источником права для этого вида отношений);
- имеется законодательство, регулирующее сходные отношения;
- применение аналогии закона не противоречит существу отношений.

Вместе с тем при применении Комиссией антимонопольного органа аналогии Закона № 381-ФЗ для регулирования деятельности при

размещении нестационарных объектов соблюдены данные требования, в связи с чем, нарушение его применения отсутствует.

Письмо Минпромторга № 82967/15 от 26.08.2022 подтверждает отсутствие правового регулирования осуществления деятельности по краткосрочной аренде электросамокатов и указывает на возможность применения аналогии в соответствии с действующими нормативными правовыми актами Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в области обеспечения услугами торговли и бытового обслуживания. При этом Комиссия соглашается с доводом о том, что деятельность краткосрочной аренды электросамокатов не подпадает под регулирование Закона о торговле, в связи с чем в заключении об обстоятельствах дела и сделан вывод о необходимости применении аналогии с Законом №381 –ФЗ.

Относительно доводов ООО «ВУШ» о том, что при принятии заключения об обстоятельствах дела Комиссией не принято во внимание постановление Правительства Российской Федерации от 06.10.2022 № 1769, которым были внесены изменения в Правила дорожного движения, а также проигнорирован тот факт, что во второй половине 2022 года разрабатывался ГОСТ для иностранных и российских производителей электронных средств индивидуальной мобильности, проект которого был не только у разработчика, Минпромторга России, но также у ООО «Вуш» (соответствующий ГОСТ (ГОСТ Р 70514–2022) утвержден приказом Росстандарта от 06.12.2022 № 1446-ст.), Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с аналитическим отчетом временной интервал исследования определен с 01.05.2022 по 12.12.2022, однако, постановление Правительства Российской Федерации от 06.10.2022 № 1769 вступает в силу лишь с 1 марта 2023 г., ГОСТ (ГОСТ Р 70514–2022), утвержденный приказом Росстандарта от 06.12.2022 № 1446-ст начнёт действовать с 1 февраля 2023 года.

Таким образом, на момент оказания услуг аренды электросамокатов хозяйствующими субъектами на территории города Чебоксары, указанные нормативно-правовые акты не действовали, а значит не подлежали применению.

Иные доводы ООО «ВУШ» не опровергают совокупность всех выше установленных Комиссией фактов.

В связи с изложенным, Комиссия считает, что действия администрации города Чебоксары Чувашской Республики нарушают часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия в целях устранения такого неравного подхода к предпринимателям считает необходимым выдать администрации города Чебоксары предписание о необходимости принятия правового акта, регламентирующего единый порядок пользования территориями общего пользования города Чебоксары при передвижении на электрических самокатах, используемых в автоматизированной системе аренды (проката) для юридических лиц /индивидуальных предпринимателей, осуществляющих коммерческую деятельность по предоставлению услуг краткосрочной аренды (проката) электросамокатов (кикшеринг).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 2022-9551 статьи 49, статьями 45, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать бездействие администрации города Чебоксары Чувашской Республики, выразившееся в не принятии мер по прекращению осуществления ООО«ВУШ» деятельности по предоставлению услуг аренды электросамокатов на территории г.Чебоксары в отсутствие договорных отношений, и повлекшее создание дискриминационных условий деятельности на рынке оказания услуг аренды электросамокатов, нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать администрации города Чебоксары Чувашской Республики предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

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

1 В редакции от 23.03.2022, действовавшей на момент осуществления ООО «ВУШ» деятельности на территории города Чебоксары

2 СИМ (средство индивидуальной мобильности)- шеренговый электросамокат WHOOSH, оборудованный IoT-контролером (являющейся собственной разработкой правообладателя), предоставляемый во временное владение и пользование Пользователю в соответствии с Договором как составная часть Платформы микромобильности WHOOSH (1.23, 1.25 Публичной оферты).

1

2023-470