

## ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №02-09/2023

### ОБ ИЗМЕНЕНИИ АКТА, КОТОРЫЙ СОДЕРЖИТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области проведен мониторинг муниципальных правовых актов, регламентирующих организацию размещения нестационарных торговых объектов (далее - НТО) на территории муниципальных образований Курской области.

По итогам рассмотрения и изучения документов, опубликованных на официальном сайте МО «Тимский сельсовет» Тимского района Курской области, было установлено следующее.

Постановлением Администрации Тимского сельсовета Тимского района Курской области от 31.03.2021г. №43 утверждено «Положение о размещении нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Тимский сельсовет» Тимского района Курской области» (далее - Положение).

Положение регулирует вопросы установки и эксплуатации нестационарных торговых объектов, порядок заключения договоров, расположенных на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности, а также на земельных участках, собственность на которые не разграничена (п. 1.2 Положения).

Согласно ч. 1, ч. 3 ст. 10 ФЗ от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов, утвержденной органом местного самоуправления.

В соответствии с п.3.1 Положения, размещение нестационарных торговых объектов осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов на территории Тимского сельсовета Тимского района (далее - Схема).

Пунктом 3.3 установлено, что схема разрабатывается на основании направленных в Администрацию Тимского сельсовета Тимского района Курской области заявлений заинтересованных лиц (индивидуальных предпринимателей и юридических лиц).

Для включения в схему НТО и для внесения изменений в схему (изменение характеристик НТО) подается заявление, в котором должны быть указаны: наименование и тип объекта, место нахождения НТО, группа товаров (продовольственные или непродовольственные), размер площади объекта, срок функционирования (п. 3.5 Положения).

Кроме того, юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие свою деятельность через нестационарный торговый объект, обязаны обеспечить содержание нестационарного торгового объекта и территории в надлежащем состоянии в соответствии с Правилами

благоустройства территории муниципального образования (п. 3.11. Положения).

Таким образом, круг заявителей, которые могут инициировать включение НТО в схему является закрытым, включает в себя только юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Согласно п. 4.1 Положения, основанием для размещения нестационарного торгового объекта является договор на размещение нестационарного торгового объекта.

В соответствии с п. 4.2 Положения, заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта осуществляется по результатам торгов, проводимых в форме аукциона, за исключением:

нестационарных сезонных объектов: лотков, изотермических емкостей, кег, автоцистерн, тележек, ларей низкотемпературных для мороженого, торговли бахчевыми культурами и плодоовощной продукцией, хвойными деревьями;

заключения договоров на размещение нестационарного торгового объекта на новый срок;

изменения наименования и типа нестационарного торгового объекта в составе остановочно-торгового комплекса.

Пунктом 4.5.1 Положения установлено, что заинтересованные юридические лица и индивидуальные предприниматели подают заявления непосредственно в Администрацию Тимского сельсовета Тимского района Курской области или в ОБУ «Многофункциональный центр» не позднее чем за два месяца до даты окончания срока действия договора на размещение нестационарного торгового объекта, а также установлены требования к такому заявлению.

По результатам анализа Положения Курским УФАС России установлено, что в соответствии с указанным муниципальным правовым актом на территории МО «Тимский сельсовет» Тимского района Курской области с заявлением о размещении нестационарного торгового объекта могут обратиться исключительно юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Так, текстом вышеуказанного Положения о размещении нестационарных торговых объектов указывается исчерпывающий перечень субъектов, являющихся заявителями на право размещения нестационарных торговых объектов.

Вместе с тем, в связи с принятием Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее - Закон № 422-ФЗ) круг лиц осуществляющих хозяйственную деятельность расширен, а именно появился такой субъект предпринимательской деятельности как плательщики налога на профессиональный доход (далее - самозанятые).

Согласно части 1 статьи 4 Закона № 422-ФЗ самозанятыми признаются физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, перешедшие на специальный налоговый режим в порядке, установленном настоящим Федеральным законом.

Частью 7 статьи 2 Закона № 422-ФЗ установлено, что профессиональный доход - доход физических лиц от деятельности, при ведении которой они не имеют работодателя и не привлекают наемных работников по трудовым договорам, а также доход от использования имущества.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона № 422-ФЗ не вправе применять специальный налоговый режим:

1) лица, осуществляющие реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации в соответствии с законодательством Российской Федерации;

2) лица, осуществляющие перепродажу товаров, имущественных прав, за исключением продажи имущества, использовавшегося ими для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;

3) лица, занимающиеся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых;

4) лица, имеющие работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях;

5) лица, ведущие предпринимательскую деятельность в интересах другого лица на основе договоров поручения, договоров комиссии либо агентских договоров, если иное не предусмотрено пунктом 6 настоящей части;

6) лица, оказывающие услуги по доставке товаров с приемом (передачей) платежей за указанные товары в интересах других лиц, за исключением оказания таких услуг при условии применения налогоплательщиком зарегистрированной продавцом товаров контрольно-кассовой техники при расчетах с покупателями (заказчиками) за указанные товары в соответствии с действующим законодательством о применении контрольно-кассовой техники;

7) лица, применяющие иные специальные налоговые режимы или ведущие предпринимательскую деятельность, доходы от которой облагаются налогом на доходы физических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 15 настоящего Федерального закона;

8) налогоплательщики, у которых доходы, учитываемые при определении налоговой базы, превысили в текущем календарном году 2,4 миллиона рублей.

Как указано в части 6 статьи 2 Закона №422-ФЗ, физические лица при применении специального налогового режима вправе вести виды деятельности, доходы от которых облагаются налогом на профессиональный доход, без государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей, за исключением видов деятельности, ведение которых требует обязательной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с федеральными законами, регулирующими ведение соответствующих видов деятельности.

Согласно части 2 статьи 6 Закона №422-ФЗ, для целей настоящего Федерального закона не признаются объектом налогообложения доходы:

1) получаемые в рамках трудовых отношений;

2) от продажи недвижимого имущества, транспортных средств;

- 3) от передачи имущественных прав на недвижимое имущество (за исключением аренды (найма) жилых помещений);
- 4) государственных и муниципальных служащих, за исключением доходов от сдачи в аренду (наем) жилых помещений;
- 5) от продажи имущества, использовавшегося налогоплательщиками для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;
- 6) от реализации долей в уставном (складочном) капитале организаций, паев в паевых фондах кооперативов и паевых инвестиционных фондах, ценных бумаг и производных финансовых инструментов;
- 7) от ведения деятельности в рамках договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) или договора доверительного управления имуществом;
- 8) от оказания (выполнения) физическими лицами услуг (работ) по гражданско-правовым договорам при условии, что заказчиками услуг (работ) выступают работодатели указанных физических лиц или лица, бывшие их работодателями менее двух лет назад;
- 9) от уступки (переуступки) прав требований;
- 10) в натуральной форме;
- 11) от арбитражного управления, от деятельности медиатора, оценочной деятельности, деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, адвокатской деятельности.

Таким образом, положения Закона №422-ФЗ в своей совокупности и взаимосвязи не содержат каких-либо ограничений в деятельности самозанятых, за исключением прямо поименованных в части 2 статьи 4, части 2 статьи 6 Закона №422-ФЗ.

По результатам анализа Положения Курским УФАС России установлено, что в соответствии с указанным муниципальным правовым актом с заявлением о размещении нестационарного торгового объекта на территории Тимского сельсовета Тимского района Курской области могут обратиться только юридические лица и индивидуальные предприниматели.

Исходя из вышеизложенного, в соответствии с требованиями указанного Положения плательщики налога на профессиональный доход исключаются из числа субъектов предпринимательской деятельности, которые могут обратиться за размещением нестационарного торгового объекта на территории Тимского сельсовета Тимского района Курской области.

Вместе с тем, действие Положения распространяется и на те виды деятельности, участие в которых самозанятым не запрещено, например, услуги торговли, общественного питания, бытового обслуживания и т. д.). При таких обстоятельствах, нормы Положения ограничивают право самозанятых граждан на подачу заявлений на размещение НТО.

Закон №422-ФЗ был разработан во исполнение пункта 13 Указа Президента Российской Федерации от 07.05.2018 №204 «О национальных целях и стратегических задачах развития Российской Федерации на период до 2024 года», в соответствии с которым Президент Российской Федерации поручил Правительству Российской Федерации обеспечить благоприятные условия осуществления деятельности самозанятыми гражданами посредством создания нового режима налогообложения.

Статус самозанятых был предусмотрен Законом №422-ФЗ с целью законодательной легализации предпринимательской деятельности со стороны физических лиц путем введения нового налогового режима и, соответственно, нового правового статуса.

Вместе с тем, отсутствие в Постановлении Администрации Тимского сельсовета Тимского района Курской области №43 от 31.03.2021г. положений, позволяющих самозанятым гражданам обратиться за размещением нестационарного торгового объекта на территории МО «Тимский сельсовет» Тимского района Курской области, не только не обеспечивает благоприятные условия осуществления предпринимательской деятельности данной категории налогоплательщиков, но и приводит (или может привести) к ограничению конкуренции в отношении самозанятых граждан.

В силу ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Таким образом, Положение о размещении нестационарных торговых объектов на территории Тимского сельсовета Тимского района Курской области, утвержденное Постановлением Администрации Тимского сельсовета Тимского района Курской области от 31.03.2021г. №43, ограничивает субъектный состав лиц, которые могут обратиться за размещением нестационарных торговых объектов на территории МО «Тимский сельсовет» Тимского района, исключает из числа получателей услуги самозанятых граждан, что содержит признаки нарушения ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ст.15 ФЗ «О защите конкуренции...», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности антимонопольный орган выдает органу государственной власти субъекта Российской Федерации, предупреждение о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В этой связи, Курское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

## ПРЕДУПРЕЖДАЕТ

Администрацию Тимского сельсовета Тимского района Курской области о необходимости **в срок до 30 сентября 2023 года** внести изменения в Постановление Администрации Тимского сельсовета Тимского района Курской области от 31.03.2021г. №43 об утверждении Положения о размещении нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Тимский сельсовет» Тимского района Курской области, **позволяющие** плательщикам налога на профессиональный доход обратиться за размещением нестационарного торгового объекта на территории МО «Тимский сельсовет» Тимского района Курской области.

О выполнении предупреждения Администрации Тимского сельсовета Тимского района Курской области необходимо сообщить в Курское УФАС России в срок **не позднее трех рабочих дней** с даты его исполнения.

Курское УФАС России сообщает, что в соответствии с ч.5 ст.39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» лицо, которому выдано предупреждение, вправе обратиться в антимонопольный орган с мотивированным ходатайством о продлении срока его исполнения в случае наличия достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено.

**Примечание:** В соответствии со ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» неисполнение предупреждения антимонопольного органа влечет возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства и последующее привлечение лиц, допустивших нарушения, к административной ответственности.

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

В соответствии с ч. 6 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» копии документов, подтверждающих выполнение предупреждения, в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, должны быть представлены в Курское УФАС России.

Отсутствие в Курском УФАС России документов, подтверждающих исполнение предупреждения в установленный срок в полном объеме, будет считаться неисполнением предупреждения.

Согласно ч. 7 и ч. 8 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

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.