

РЕШЕНИЕ

по делу № 409-13-а

«26» июля 2013 г.

г. Пермь

Резолютивная часть решения оглашена "12" июля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "26" июля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

в ходе рассмотрения дела, возбужденного по признакам нарушения **Управлением по развитию потребительского рынка администрации г. Перми** (г. Пермь, ул. Сибирская, 27) ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в т.ч. ИП Э.Н. Алиеву путем отказа включения в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Перми места размещения объекта по адресу: г. Пермь, ул. Крисанова, 73, по основаниям, не предусмотренным действующим законодательством РФ, что приводит или может привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на рынке оказания услуг розничной торговли в г. Перми

УСТАНОВИЛА:

20.03.2013 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило заявление ИП Алиева Э.Н.о (вх.№03469-13) о проверке соответствия антимонопольному законодательству действий Управления по развитию потребительского рынка администрации г. Перми (далее также – Управление) при создании условий для обеспечения жителей г. Перми услугами торговли.

В заявлении в частности указано, что письмом от 05.04.2013 г. Управление отказало заявителю в реализации преимущественного права на заключение договора на размещение киоска, в связи с отсутствием данного места размещения НТО в схеме размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Перми (далее также – Схема).

По мнению ИП Алиева Э.Н.о данный отказ противоречит требованиям антимонопольного законодательства РФ, поскольку в нём не указана норма действующего законодательства РФ, на основании которой место размещения НТО не включено в Схему.

Также заявитель просит учесть, что осуществляет торговую деятельность по данному адресу с 2006 г., в т.ч. на основании договора аренды земельного участка №462-06ДР от 31.05.2006 г.

Учитывая изложенное ИП Алиев Э.Н.о просит Комиссию Пермского УФАС России признать в действиях ответчика нарушение антимонопольного законодательства и выдать предписание об устранении допущенного нарушения.

Управление представило материалы дела письменный отзыв, в котором указывает, что место размещения НТО заявителя было включено в проект Схемы, однако отклонено Администрацией Дзержинского района г. Перми (далее также – Администрация), т.к. киоск (по данным территориального органа) расположен на объекте озеленения. Таким образом, по мнению ответчика, отсутствуют основания для включения НТО заявителя в Схему, и, как следствие заключения с ним договора на размещение НТО.

Представитель Администрации, в ходе заседания Комиссии Пермского УФАС России, пояснил, что фактическое место размещения НТО заявителя (в т.ч. в части его нахождения на объекте озеленения), однозначно определить не возможно. При этом, в любом случае, окончательное решение, о возможности, либо невозможности включения того или иного объекта в Схему принимается Управлением, а не территориальными органами.

Изучив представленные документы и информацию, выслушав доводы сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 15 ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» создание условий для обеспечения жителей городского округа услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания является вопросом местного значения городского округа.

В силу п. 2 ч. 3 ст. 17 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее также – Закон о торговле) органы местного самоуправления в целях обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли разрабатывают и утверждают схемы размещения нестационарных торговых объектов с учетом нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

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 Российской Федерации (ч. 3 ст. 10 Закона о торговле).

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 (ч. 6 ст. 10 Закона о торговле).

На территории Пермского края Порядок разработки и утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов утверждён постановлением Правительства Пермского края от 11.08.2010 N 483-п (далее также – Порядок).

Пунктом 1.3.17 Порядка установлено, что Схема – это документ, состоящий из текстовой и графической частей, определяющий места размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования и содержащий сведения о виде, площади, адресных ориентирах, периоде размещения, специализации объекта, собственнике земельного участка, на котором расположен нестационарный торговый объект.

Проект Схемы разрабатывается на период не менее пяти лет (п. 3.2 Порядка).

Изменения и дополнения в Схему вносятся, в т.ч. при поступлении мотивированных предложений от исполнительных органов государственной власти Пермского края и органов местного самоуправления муниципальных образований Пермского края (п. 4.1.4 Порядка).

Согласно п. 3.1.4 Положения об управлении по развитию потребительского рынка администрации города Перми, утвержденного решением Пермской городской Думы от 12.09.2006 N 211 к функциям Управления относится разработка схемы размещения нестационарных торговых объектов в порядке, установленном Правительством Пермского края, согласование проекта схемы с функциональными и территориальными органами администрации города Перми в соответствии с нормативными правовыми актами Пермского края и города Перми, рассмотрение предложения функциональных и территориальных органов администрации города Перми о внесении изменений и дополнений в схему, разработка проекта изменений и(или) дополнений в схему и согласование его с функциональными и территориальными органами администрации города Перми в соответствии с нормативными правовыми актами Пермского края и города Перми либо принятие решения об отказе в принятии предложений функциональных и территориальных органов администрации города Перми о внесении изменений и дополнений в схему.

Кроме того, на Управление возложены функции по рассмотрению обращений граждан по вопросам, входящим в компетенцию Управления (п. 3.7 Положения об управлении).

В силу п. 3.3 Положения о размещении нестационарных торговых объектов на территории города Перми и о внесении изменений в отдельные решения Пермской городской Думы в части размещения нестационарных торговых

объектов, утвержденного решением Пермской городской Думы от 01.03.2011 N 27 (далее также – Положение о размещении НТО) Схема утверждается Администрацией и подлежит опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов муниципального образования город Пермь, и размещению на официальном сайте муниципального образования город Пермь в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Анализ вышеизложенных норм позволяет сделать вывод, что одним из обязательных условий размещения и использования на территории г. Перми НТО, является наличие места размещения данного НТО в Схеме.

Основанием для включения Управлением того или иного места размещения НТО в Схему может являться, в т.ч. соответствующее заявление хозяйствующего субъекта в уполномоченный орган местного самоуправления.

21.02.2013 г. в Управление поступило заявление ИП Алиева Э.Н. о реализации преимущественного права на заключение договора на размещение павильона, киоска, по адресу: г. Пермь, ул. Крисанова, 73.

Следует отметить, что возможность заключения указанного договора, лицами, ранее осуществлявшими торговую деятельность, в т.ч. на основании соответствующих договоров аренды земельных участков, заключенных с Департаментом земельных отношений администрации г. Перми, предусмотрена п. 16 Решения Пермской городской Думы от 01.03.2011 N 27.

В то время, как по общему правилу, договоры на размещение НТО заключаются по результатам торгов (п. 4.2 Положения о размещении НТО).

Письмом от 05.04.2013 г. №СЭД-26-02-02-505 Управление отказало в удовлетворении требований заявителя, указав на отсутствие места размещения названного НТО в Схеме.

При этом, в силу ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции 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 недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Под конкуренцией, в силу п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции 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.

В рассматриваемом случае конкуренция выражается в соперничестве хозяйствующих субъектов за право оказания услуг розничной торговли

наибольшему числу покупателей как с использованием стационарных, так и нестационарных торговых объектов.

При этом, как указано выше, каждому из названных хозяйствующих субъектов гарантируется право своими самостоятельными действиями воздействовать на общие условия обращения товаров на данном рынке оказания услуг, в т.ч. путём направления в уполномоченные органы местного самоуправления соответствующих заявлений, в т.ч. о заключении договоров на размещение НТО, включения мест размещения НТО в Схему, а также внесения в неё изменений.

Таким образом, для соблюдения требований антимонопольного законодательства отказ Управления (письмо от 05.04.2013 г.) в заключении договора с ИП Алиевым Э.Н. оглы, должен быть основан на нормах действующего законодательства РФ.

Однако, ни Управлением, ни Администрацией в материалы настоящего дела не представлено доказательств, того, что не включение НТО заявителя в Схему, и, как следствие не заключение с ним договора на размещение НТО по адресу: г. Пермь, ул. Крисанова, 73 в приоритетном порядке основано на нормах действующего законодательства РФ, а также муниципальных нормативных правовых актов.

Комиссией Пермского УФАС России учтено, что ИП Алиевым Э.Н. оглы эксплуатация названного НТО фактически осуществляется с 2006 г. Подтверждением данного обстоятельства служат договор аренды земельного участка №462-06ДР от 31.05.2006 г., а также представленные Управлением Дислокации размещения нестационарных торговых объектов (объектов мелкорозничной сети) на 2008 – 2011 г.г.

Следовательно, сам по себе факт утверждения в 2012 г. Схемы не может являться основанием для пересмотра места размещения торгового объекта заявителя, и, по сути, данное место должно было быть включено в Схему «автоматически».

Также следует отметить, что факт включения НТО ИП Алиева Э.Н. оглы в Дислокации на 2008-2011 г.г. опровергает доводы ответчика, а также заинтересованного лица о нахождении киоска заявителя на объекте озеленения, поскольку в силу п. 3.2 Порядка размещения объектов мелкорозничной сети на территории города Перми, утвержденного решением Пермской городской Думы от 25.09.2007 N 217 (утратившего силу с [01.11.2011 года](#) в связи с принятием [решения](#) Пермской городской Думы от 01.03.2011 N 27) размещение объектов мелкорозничной сети на объектах озеленения общего пользования не допускалось.

Доводы ответчика о частичном вхождении места размещения НТО заявителя в границы земельного участка, отведенного под жилой дом №77 по ул. Крисанова, 77 Комиссией Пермского УФАС России отклоняются, как не имеющие правового значения в данном деле, поскольку данное обстоятельство не указано в письме Управления от 05.04.2013 г. №СЭД-26-02-02-505 в качестве основания для отказа в заключении договора, и, кроме того, ни Закон о торговле, ни Порядок не содержат такого основания для отказа во включении места размещения НТО в Схему.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Пермского УФАС России учтены доводы Администрации, согласно которых, окончательное решение о возможности, либо невозможности включения того или иного места размещения НТО в Схему, в любом случае принимается Управлением (п. 4.4 Порядка).

Учитывая изложенное Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях Управления по развитию потребительского рынка администрации г. Перми нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в т.ч. ИП Алиеву Э.Н. оглы путём не включения в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Перми места размещения нестационарного торгового объекта по адресу: г. Пермь, ул. Крисанова, 73, и, как следствие, отказа в заключении договора на размещение указанного нестационарного торгового объекта в приоритетном порядке, по основаниям не предусмотренным действующим законодательством РФ, что приводит или может привести к устранению, недопущению, ограничению конкуренции на рынке оказания услуг розничной торговли а г. Перми.

Основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренные ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией Пермского УФАС России не установлены.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 48, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Управлением по развитию потребительского рынка администрации г. Перми ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в т.ч. ИП Алиеву Э.Н. оглы путём не включения в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Перми места размещения нестационарного торгового объекта по адресу: г. Пермь, ул. Крисанова, 73, и, как следствие, отказа в заключении договора на размещение указанного нестационарного торгового объекта в приоритетном порядке, по основаниям не предусмотренным действующим законодательством РФ, что приводит или может привести к устранению, недопущению, ограничению конкуренции на рынке оказания услуг розничной торговли а г. Перми.

2. Выдать Управлению по развитию потребительского рынка администрации г. Перми предписание о совершении действий, направленных на устранение допущенного нарушения, в т.ч. путём отзыва (отмены) письма от 05.04.2013 г. №СЭД-26-02-02-505 и повторном рассмотрении заявления ИП Алиева Э.Н. оглы от 21.02.2013 г.

ПРЕДПИСАНИЕ

По делу №409-13-а

«29» июля 2013 г.

г. Пермь

Комиссия Пермского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу №409-13-а о нарушении Управлением по развитию потребительского рынка администрации г. Перми ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Управлению по развитию потребительского рынка администрации г. Перми в срок **до 19.08.2013 г.** прекратить нарушение ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в т.ч. ИП Алиеву Э.Н. оглы путём не включения в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Перми места размещения нестационарного торгового объекта по адресу: г. Пермь, ул. Крисанова, 73, и, как следствие, отказа в заключении договора на размещение указанного нестационарного торгового объекта в приоритетном порядке, по основаниям не предусмотренным действующим законодательством РФ, что приводит или может привести к устранению, недопущению, ограничению конкуренции на рынке оказания услуг розничной торговли а г. Перми, а именно:

в срок **до 19.08.2013 г.** в рамках имеющихся полномочий, в соответствии с действующим законодательством РФ и с учетом выявленного нарушения отозвать (отменить) письмо от 05.04.2013 г. №СЭД-26-02-02-505 и повторно рассмотреть заявление ИП Алиева Э.Н. оглы от 21.02.2013 г.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Пермское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

