

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 3-01-02/12-2023

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

22 мая 2023 года

г. Пенза

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступило обращение ООО «Позитив» на незаконные действия Администрации города Пензы при проведении 28.12.2022 открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории города Пензы лот № 1-9, а именно в районе ул. Терновского, д. 172 (далее – Аукцион).

По результатам поступивших документов и информации установлено следующее.

25.11.2022 на сайте администрации города Пензы - <https://www.penza-gorod.ru> размещено извещение о проведении открытого аукциона №12 на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории города Пензы (лот №1-9), а также аукционная документация о проведении открытого аукциона №12 на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории города Пензы (лот №1-9) с приложениями (далее – Аукционная документация).

Согласно Приложению №1 к аукционной документации по Лоту №8 предусмотрено размещение нестационарного торгового объекта (далее – НТО) в виде торгового павильона, площадь места размещения НТО 21 кв.м. в районе ул. Терновского, 172 сроком на 5 лет, начальная цена (годовой размер платы) 58954,60 рублей, цель использования – продовольственная группа товаров.

В соответствии с Протоколом № 23 приема заявок на участие в открытом аукционе от 27.12.2022 к участию в аукционе по лоту № 8 допущено 4 участника: ИП К<...>, ООО «Позитив», ИП Б<...>, ИП Б<...>.

Согласно Протоколу № 24 открытого аукциона от 28.12.2022 по лоту № 8 победителем аукциона признан ИП К<...> с предложением о цене 648 500,63 рублей в год.

На основании данного протокола между администрацией города Пензы и ИП К<...> (далее по договору - «Хозяйствующий субъект») заключен договор на размещение НТО от 30.12.2022 № 236 (далее – Договор).

Пунктом 1.1. Договора предусмотрено, что Администрация предоставляет Хозяйствующему субъекту за плату право на размещение НТО на земельном участке, расположенном по адресу: г. Пенза, ул. Терновского, 172, при условии соблюдения Хозяйствующим субъектом следующих требований: вид и цели использования НТО: торговый павильон (продовольственная группа товаров), тип НТО в соответствии с приложением № 1 к Договору; высота НТО - 3 м, площадь НТО - 21 кв. м, а Хозяйствующий субъект обязуется разместить НТО и использовать земельный участок, предназначенный для его размещения, в течение срока действия Договора на условиях и в порядке, предусмотренных действующим

законодательством и условиями Договора.

Согласно пункту 1.2. Договора место размещения НТО определено в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов на территории города Пензы, утвержденной постановлением администрации города Пензы.

В приложении №1 к Договору определена схема границ земельного участка, предназначенного для размещения НТО в районе ул. Терновского, 172.

Из пункта 3.1. Договора следует, что Хозяйствующий субъект имеет право разместить НТО в соответствии с п. 1.1 Договора.

Таким образом, ИП К<...> согласно условиям аукциона предоставлено право на размещение НТО в виде торгового павильона, площадь места размещения НТО 21 кв.м. в районе ул. Терновского, 172 сроком на 5 лет.

Приказом Министерства сельского хозяйства Пензенской области от 02.03.2016 № 32 утвержден Порядок размещения нестационарных торговых объектов на территории Пензенской области (вместе с «Положением об организации аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта и принятии решения о заключении договора на размещение нестационарного торгового объекта без проведения аукциона», «Перечнем документов, представляемых заявителем для заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта без проведения аукциона») (далее – Приказ от 02.03.2016 № 32).

Как следует из пункта 1 Приказа от 02.03.2016 № 32 Порядок размещения НТО устанавливает процедуру размещения НТО на территории Пензенской области на земельных участках, находящихся в государственной (за исключением земельных участков, находящихся в собственности Российской Федерации) и муниципальной собственности, и осуществляется на основании схем размещения нестационарных торговых объектов, утвержденных органом местного самоуправления, определенным Уставом муниципального образования, в соответствии с действующим законодательством и договора на размещение НТО.

Предоставление хозяйствующим субъектам права на размещение НТО в местах, определенных Схемой, осуществляется на основании договора на размещение НТО, заключаемого по результатам аукциона, либо в случаях, установленных настоящим Порядком, без проведения аукциона на срок, указанный в заявке хозяйствующего субъекта либо определенный УОМС, при проведении аукциона по инициативе УОМС, но не более периода, указанного в Схеме (пункт 3 Приказа от 02.03.2016 № 32).

Из вышеизложенного следует, что право на размещение НТО предоставляется органом местного самоуправления хозяйствующему субъекту по результатам аукциона и только в местах, определенных Схемой.

Приказом Министерства сельского хозяйства Пензенской области от 23.11.2010 №1174 утвержден Порядок разработки схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории Пензенской области (далее — Порядок разработки схемы).

Согласно пункту 6 Порядка разработки схемы Схема должна содержать

информацию об адресе или адресном обозначении нестационарного торгового объекта, типе нестационарного торгового объекта в соответствии с "ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения", группе товаров, размере площади места размещения нестационарного торгового объекта, периоде размещения и предельной высоте нестационарного торгового объекта.

Расположение на месте и границы нестационарных торговых объектов определяются план-схемами границ предполагаемых к использованию земель или части земельного участка на кадастровом плане территорий, выполненными в отношении каждого нестационарного торгового объекта, с указанием координат характерных точек территории (с использованием системы координат, применяемой при ведении государственного кадастра недвижимости).

Постановлением администрации г. Пензы от 15.05.2018 № 835 утверждена Схема размещения НТО на территории города Пензы.

Согласно Схеме в Первомайском районе г. Пензы предусмотрено следующее размещение НТО:

Адрес (место размещения нестационарного торгового объекта) или адресное обозначение нестационарного торгового объекта	Площадь места размещения нестационарного торгового объекта (м ²)	Предельная высота нестационарного торгового объекта (м)	Тип нестационарного торгового объекта	Группа товаров	Период размещения
В районе ул. Терновского, 172	21	3	Торговый павильон	Продовольственная группа товаров	5 лет с момента заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта

Пунктом 6.2. Приказа от 02.03.2016 № 32 предусмотрено, что заключив договор, Предприниматель выразил согласие на осуществление Администрацией действий по пресечению неправомерного использования места размещения НТО в порядке самозащиты права (статьи 12, 14 Гражданского кодекса Российской Федерации). Самозащита осуществляется путем освобождения Администрацией или назначенным ей лицом места размещения НТО от имущества Предпринимателя либо третьих лиц.

Таким образом, на администрацию города Пензы возложены полномочия по пресечению неправомерного использования места размещения НТО хозяйствующими субъектами.

Как следует из объяснений администрации города Пензы, представленных в Пензенское УФАС России письмом от 24.04.2023 № 4-05-3096, по результатам проведенной топографо-геодезической съемки установлено, что фактическое расположение нестационарного торгового объекта «Белорусские продукты» в районе дома № 172 по ул. Терновского не совпадает со схемой размещения

нестационарного торгового объекта по ул. Терновского, 172. Нестационарный торговый объект (торговый павильон) общей площадью 46 кв.м, частично расположен на земельном участке, находящемся в ведении органа местного самоуправления (ориентировочной площадью 42,4 кв.м) и частично на земельном участке, предоставленном по схеме размещения НТО (ориентировочная площадь 3,6 кв.м).

Аукцион на право размещения НТО в районе ул. Терновского, 172 площадью места размещения НТО более 21 кв.м. Администрацией г. Пензы не проводился, договор на размещение НТО на указанных условиях не заключался.

Из вышеизложенного следует, ИП К<...> разместил НТО в месте, не предусмотренном Схемой размещения НТО, на муниципальном земельном участке, который не был предоставлен ему по результатам аукциона для размещения НТО.

Таким образом, бездействие Администрации г. Пензы, выразившееся в отсутствии надлежащего контроля за использованием муниципального имущества привело к тому, что муниципальное имущество (место под размещение НТО) используется ИП К<...> в отсутствие на то правовых оснований.

Администрация не принимая мер по контролю за использованием имущества предоставляет ИП К<...> неконкурентные преимущества при осуществлении деятельности на рынке розничной реализации продовольственных товаров, ставя в привилегированное (неравное) положение по отношению к иным хозяйствующим субъектам, действующим (желающим осуществлять деятельность) на данном товарном рынке, что приводит (может привести) к ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) 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).

Учитывая вышеизложенное, в бездействии Администрации г. Пензы, выразившимся в неосуществлении контроля за надлежащим использованием земельного участка под размещение НТО, усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к полномочиям антимонопольного органа относится, в том числе выдача предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, в случаях, указанных в Законе о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае выявления признаков нарушения статьи 15 данного закона 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 либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме 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 связи с наличием в бездействии Администрации города Пензы признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости прекратить нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, для чего **в срок до 03.07.2023:**

1. Принять меры по приведению правоотношений по размещению НТО в г. Пензе в районе ул. Терновского, 172 в соответствие с требованиями действующего законодательства и схемой размещения НТО на территории города Пензы.
2. О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения с приложением надлежащим образом заверенных копий документов, подтверждающих исполнение вышеуказанных действий.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона 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.