

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена 25 октября 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 8 ноября 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии:

членов комиссии:

рассмотрев дело № 05-10/75-12, возбужденное по признакам нарушения Департаментом экономического развития и управления муниципальной собственностью администрации Города Томска (634050, г. Томск, пер. Плеханова, 4) ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Томской области (далее — Томское УФАС России, Управление) поступила жалоба Департамента по культуре Томской области (вх. №2355 от 03.05.2012) (далее – Департамент по культуре) о нарушении антимонопольного законодательства в действиях Межведомственной комиссии по рассмотрению вопросов, связанных с организацией летних кафе на территории Города Томска (далее – Межведомственная комиссия), при выдаче заключения от 02.06.2012 о согласовании ООО «Пuls» размещения летнего кафе на земельном участке по адресу г. Томск, пр. Ленина, 81.

На основании п. 1 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции Приказом от 31.07.2012 № в отношении Департамента экономического развития и управления муниципальной собственностью администрации Города Томска (далее – Департамент экономического развития) возбуждено дело №05-10/75-12 по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила, что Департамент экономического развития не уполномочен осуществлять управление и распоряжение земельными участками для размещения и эксплуатации летних кафе на территории Города Томска, в связи с чем, Определением от 04.10.2012 Комиссия Управления прекратила его участие в рассмотрении дела №05-10/75-12 в качестве ответчика. Определением от 04.10.2012 к участию в рассмотрении дела №05-10/75-12 в качестве ответчика привлечена Администрация г. Томска, как орган, наделенный полномочиями в области управления и распоряжением земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена.

В качестве заинтересованных лиц к участию в деле привлечены ООО «Пульс», ИП М, ИП Ш, Департамент архитектуры и градостроительства администрации Города Томска, Департамент экономического развития.

На заседании Комиссии представитель Заявителя (Департамент по культуре Томской области) письменных пояснений не представил, устно пояснил, что Межведомственная комиссия согласовала размещение и эксплуатацию летнего кафе ООО «Пульс» без правоустанавливающих документов на земельный участок, что является нарушением антимонопольного законодательства. Как следует из пояснений Заявителя согласование размещения летнего кафе произошло с нарушением ч. 5 Порядка рассмотрения межведомственной комиссией вопросов, связанных с организацией работы летних кафе, утвержден Постановлением Мэра Города Томска от 03.06.2003 №238 (далее - Порядок), а именно заявителем (директором ООО «Пульс») не были представлены оформленное в письменном виде согласие физического или юридического лица на размещение временного объекта на земельном участке, находящемся в собственности или ином законном праве указанного лица.

Представитель Ответчика (Администрация Города Томска) в заседании Комиссии представил отзыв, и пояснил, что нарушение антимонопольного законодательства не признает по основаниям, изложенным в отзыве, отмечая, что бездействия в распоряжении земельным участком со стороны Администрации нет. Органами администрации Города Томска в 2011 году выполнены все необходимые действия по установлению законности предоставления вышеуказанного земельного участка, и после получения необходимых заключений принято соответствующее решение о невозможности предоставления участка по пр. Ленина, 81 для размещения летнего кафе. Пояснений, относительно правовых обоснований согласования на эксплуатацию летнего кафе Межведомственной комиссией в отсутствие правоустанавливающих документов на земельный участок, не представлено.

Представитель заинтересованного лица (Департамент архитектуры и градостроительства администрации Города Томска) и представитель ООО «Пульс» Р на заседании Комиссии поддержали доводы Администрации Города Томска, изложенные в отзыве. Р пояснила, что на момент подачи заявления для размещения и организации летнего кафе документов на земельный участок у ООО «Пульс» не было, т.к. данный земельный участок в собственности ни физического, ни юридического лица не находится.

Кроме того, ни представитель Администрации Города Томска, ни представитель Департамента экономического развития не смогли пояснить, на каком основании межведомственная комиссия произвела согласование на эксплуатацию летнего кафе в отсутствие правоустанавливающих документов на земельный участок.

Представитель заинтересованного лица (Департамент экономического развития и управления муниципальной собственностью администрации Города Томска) на заседании Комиссии представил письменный отзыв и пояснил, что непринятие действий в 2011 году по распоряжению земельным участком не является нарушением, поскольку отсутствуют нормы законодательства, устанавливающие такие обязанности, как для частного, так и публичного собственника земельного участка, а, следовательно, такое бездействие не может в соответствии с ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции на рынке предоставления земельных участков муниципальным образованием «Город Томск».

Индивидуальный предприниматель М о времени и месте рассмотрения дела Комиссией уведомлен не был, в связи с отсутствием адресата по месту нахождения. Комиссия антимонопольного органа приняла решение рассматривать дело в его отсутствие.

Учитывая отзывы и пояснения присутствующих в заседании лиц, изучив представленные сторонами документы и материалы, Комиссией установлено следующее.

Администрация Города Томска, согласно ст. 25 Устава Города Томска, является органом местного самоуправления.

Решение вопросов связанных с организацией работы летних кафе на территории муниципального образования «Город Томск», возложено Администрацией Города Томска на межведомственную комиссию по рассмотрению вопросов, связанных с организацией работы летних кафе. Порядок рассмотрения межведомственной комиссией вопросов, связанных с организацией работы летних кафе, утвержден Постановлением Мэра Города Томска от 03.06.2003 №238 (далее - Порядок). Кроме того, данным Постановлением утвержден состав межведомственной комиссии, в который вошли представители департаментов и отделов администрации Города Томска и представители администраций районов Города Томска. В соответствии с п. 3 Порядка информационное обеспечение и организация работы межведомственной комиссии возлагается на Департамент экономического развития.

На основании п. 4 Порядка лицо, заинтересованное в размещении летнего кафе, направляет заявление об организации деятельности летнего кафе в Департамент экономического развития, в котором указывает место размещения летнего кафе, срок осуществления деятельности и количество посадочных мест.

31 мая 2011 года директор ООО «Пульс» Б обратился с заявлением в Департамент экономического развития о выдаче разрешения для размещения и организации летней веранды площадью 58,15 кв.м. на земельном участке по адресу г. Томск, пр. Ленина, 81 с 1 июня 2011 года по 1 сентября 2011 года.

2 июня 2011 года Межведомственная комиссия, рассмотрев заявление ООО «Пульс», принимает решение о согласовании размещения летнего кафе на данном земельном участке и составлен Акт №17 от 06.06.2011.

В соответствии с ч. 5 Порядка к заявлению об организации деятельности летнего кафе помимо копий свидетельства о государственной регистрации юридического

лица, свидетельства о постановке на налоговый учет юридического лица, копии документов, подтверждающих полномочия представителя заявителя, и эскизного проекта летнего кафе прилагается оформленное письменное согласие юридического или физического лица на размещение временного объекта на земельном участке.

Из имеющихся в материалах дела сведений следует, и участниками рассмотрения дела не оспаривается, что в 2011 году земельный участок по адресу пр. Ленина, 81 не был сформирован, на кадастровый учет не поставлен, в установленном законом порядке в целях оформления земельных правоотношений не выделен. Установлено, что временный объект (летнее кафе) с 1 июня по 1 сентября 2011 года располагался на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена.

На основании п. 1.6 Положения об организации работы летних кафе на территории Города Томска, утвержденного Решением Томской городской Думы от 20.05.2003 №381 (далее - Положение), предоставление земельных участков, находящихся в муниципальной собственности, для размещения и эксплуатации летних кафе производится на конкурсной основе и через аукцион. В связи с тем, что управление и распоряжение земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, осуществляет Администрация Города Томска (в соответствии со ст. 25, 38, п.1.35 ст. 40 Устава Города Томска и п. 10 ч. 3 Федерального закона от 25.10.2001 №137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации»), то Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу, что данные земельные участки для размещения на них летних кафе должны также предоставляться по конкурсу или аукциону, т.е. в соответствии с п. 1.6 Положения. С позицией антимонопольного органа согласились и лица, участвующие в деле.

Следовательно, земельный участок, для последующего на нем размещения летнего кафе ООО «Пульс», должен был быть предоставлен с соблюдением законодательства Томской области, а в случае согласования предоставления земельного участка – на конкурсной основе или через аукцион. Земельный участок по пр. Ленина, 81 предоставлен хозяйствующему субъекту без публичных процедур, т.е. Обществу созданы преимущественные условия по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Комиссией установлено, что в адрес Администрации Города Томска поступали обращения от Б, ООО «Пульс» и М (вх. от 13.04.2011, от 10.05.2011, от 17.05.2011) зарегистрированные под одним № 995-з. В заявлении Б (вх. от 13.04.2011 №995-з) просит выделить земельный участок по пр. Ленина, 81 для размещения на нем летней веранды. В дополнение к письму от №995-з ООО «Пульс» 10.05.2011 обращается за предоставлением земельного участка для эксплуатации арендуемого ими нежилого помещения в здании. Письмом от 17.05.2011 к №995-з М обращается за предоставлением вышеназванного земельного участка, для эксплуатации административного здания по пр. Ленина, 81/1, принадлежащего ему на праве собственности. На основании заключения Департамента по культуре Томской области от 05.07.2011 (протокол №40 от 05.07.2011) и заключения от 02.08.2011 (протокол №48 от 02.08.2011) Комиссия приняла решение о несогласовании предоставления испрашиваемого земельного участка площадью 58,15 кв.м. для размещения летнего кафе. О решениях Комиссии по вопросам

предоставления земельных участков было сообщено заявителю.

Ответы Администрации Города Томска (исх. от 19.07.2011 №1664-з и от 16.08.2011 №2050-з) о несогласовании предоставления данного земельного участка были направлены М в то время как размещение летнего кафе с 1 июня 2011 года осуществило ООО «Пульс» без договора аренды либо иного правоустанавливающего документа на земельный участок. Администрацией Города Томска в отношении заявлений ООО «Пульс» или Б соответствующих решений не принималось. Таким образом, доводы как Департамента архитектуры и градостроительства администрации Города Томска, так и Администрации Города Томска о выполнении с их стороны всех необходимых действий по установлению законности предоставления вышеуказанного земельного участка не состоятелен, т.к. на период решения вопроса о предоставлении земельного участка для эксплуатации здания или размещения летней веранды в связи с обращением М, летнее кафе, размещенное ООО «Пульс», функционировало по указанному адресу, и Администрация Города Томска зная о данном нарушении, допускала осуществление Обществом деятельности.

Не обоснован довод представителя Департамента экономического развития о том, что межведомственная комиссия лишь согласовала размещение летнего кафе, а разрешения на эксплуатацию никем не выдавалось. В соответствии с п.п. 4.4 и 4.5 Положения, п.п. 7 и 8 Порядка по результатам рассмотрения заявления об организации летнего кафе комиссия принимает решение о размещении летнего кафе, либо об отказе в размещении. Ни Положением, ни Порядком отдельного документа об эксплуатации летнего кафе не предусмотрено. В данном случае, ответственность за принятие решения в нарушение установленных законом правил, по мнению представителя Администрации Города Томска, должна нести Межведомственная комиссия. Комиссия считает правовую позицию Ответчика не обоснованной, т.к. предметом рассмотрения дела является не действия Межведомственной комиссии, а бездействие со стороны Администрации Города Томска.

В соответствии со ст. 4 Закона «О защите конкуренции», конкуренция - это 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.

Частью 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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).

Закрепленный приведенной нормой запрет распространяется, прежде всего, на акты и действия (бездействие) органов власти в сфере публично-правовых отношений в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную

среду посредством использования административных (волевых) инструментов. Следовательно, принимаемые органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных органов, решения, а также совершаемые действия (бездействие), прежде всего, должны быть направлены на реализацию этих положений Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия установила, что Администрация Города Томска посредством своего бездействия (в части непринятия мер по распоряжению земельным участком по пр. Ленина, 81 в 2011 году) нарушила ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, т.е. предоставила возможность несанкционированного использования муниципального имущества, что препятствует развитию конкуренции и ущемляет интересы отдельных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную предпринимательскую деятельность.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ч. 1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Администрация Города Томска (634050, г. Томск, пр. Ленина, 73) нарушила ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в бездействии в части распоряжения земельным участком в летний период в 2011 году по адресу пр. Ленина, 81.

2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Закона «О защите конкуренции» отсутствуют.

3. Предписание не выдавать. 4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

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