

ОПРЕДЕЛЕНИЕ О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА №016/01/15-1020/2022 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

11 июля 2022 г. г. Казань, ул. Московская, д.55

Исх. АЯ-06/8796 от 12.07.2022 г.

Председатель Комиссии Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> – (должностное лицо),

УСТАНОВИЛ:

Татарстанским УФАС России в рамках предоставленных полномочий проводился комплекс проверочных мероприятий на предмет соблюдения антимонопольного законодательства при проведении торгов.

По итогам рассмотрения и изучения нормативно-правовых актов, утвержденных администрацией муниципального образования города Казани, были установлены следующие обстоятельства.

21 августа 2013 года Исполнительным комитетом было издано постановление №7575 «Об утверждении положения о порядке размещения сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани» (далее - Постановление №7575), которое утвердило Положение об организации и проведении электронного аукциона по продаже права на размещение сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани (далее – Положение об организации и проведении электронного аукциона). Так, текстом вышеуказанного Положения об организации и проведении электронного аукциона указывается исчерпывающий перечень субъектов, являющихся заявителями на аукционы на право размещения нестационарных торговых объектов.

В соответствии с Положением об организации и проведении электронного аукциона заявителем следует считать индивидуального предпринимателя или юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, заявившихся в установленном порядке для участия в электронном аукционе.

Указанный в Положении об организации и проведении электронного аукциона круг лиц, которые могут быть заявителями на аукционы на право размещения нестационарных торговых объектов, является закрытым.

При этом Татарстанское УФАС России отмечает, что в связи с принятием Федерального закона от 27.11.2018 №422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» круг лиц осуществляющих хозяйственную деятельность был расширен, а именно появился такой субъект предпринимательской деятельности как плательщики налога на профессиональный доход.

Таким образом, текстом вышеуказанного Постановления налогоплательщики налога на профессиональный доход (далее – самозанятые) исключаются из числа субъектов предпринимательской деятельности, которые могут считаться заявителями электронного аукциона по предоставлению права на размещение

сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 27.11.2018 №422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее - Закон №422-ФЗ) самозанятыми признаются физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, перешедшие на специальный налоговый режим в порядке, установленном Федеральным законом от 27.11.2018 №422-ФЗ.

Согласно части 7 статьи 2 Закона №422-ФЗ 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.

Вместе с тем самозанятые могут участвовать в закупках, проводимых в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 №44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) и Федеральный закон «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

На практике уже существуют примеры ограничения конкуренции путём недопуска самозанятых к торгам. Так, в соответствии с протоколом №SALERRA00000565-1-RS подведения итогов открытого аукциона от 29.06.2021 г. на право размещения сезонного объекта по предоставлению услуг по прокату и продаже спортивного инвентаря и снаряжения (прокат сап-бордов) на территории вблизи озера Лебяжье Комиссией организатора торгов по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие было принято решение о несоответствии заявки самозанятого Сайфуллина И.Р. (ИНН: 165812215306) требованиям, установленным в документации об аукционе ввиду отсутствия требований к самозанятым как к участникам электронных аукционов на право размещения нестационарных торговых объектов на территории парков и скверов г. Казани в Постановлении №496.

На основании изложенного, Татарстанское УФАС России приходит к выводу, что бездействия Исполнительного комитета, в части ограничения прав самозанятых на участие в электронных торгах на право размещение сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани, приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Подобные обстоятельства не согласуются с конституционными принципами обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции, лежащими в основе правового регулирования экономических отношений.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, и иных федеральных законах, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не

зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - 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.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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 (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).

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

В связи с бездействием Исполнительного комитета муниципального образования города Казани признаков нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ограничения прав самозанятых на участие в электронных торгах на право размещение сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан в адрес Исполнительного комитета было выдано предупреждение №П06-15/2022 (исх. №АЯ-06/4869 от 14.04.2022) о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем внесения изменений в №7575 «Об утверждении положения о порядке размещения сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани», которое позволяло бы самозанятым принимать участие в конкурсе на размещение нестационарных торговых объектов и временных объектов общественного питания.

Исполнительным комитетом предупреждение №П06-15/2022 (исх. №АЯ-06/4869 от 14.04.2022) было получено 18.04.2022 в системе электронного документооборота «Практика», что подтверждается присвоением Исполнительным комитетом предупреждению №П06-15/2022 входящего номера (вх. №8774/30-05-01 от 18.04.2022).

Предупреждение №П06-15/2021 (исх. №АЯ-06/4869 от 14.04.2022) необходимо было выполнить в течении 60 дней с момента получения.

Однако по состоянию на 17 июня 2022 года Исполнительный комитет муниципального образования города Казани не представил Татарстанскому УФАС России доказательств исполнения предупреждения №П06-15/2022.

Таким образом, предупреждение №П06-15/2022 Исполнительным комитетом муниципального образования города Казани в установленный срок не исполнено.

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.

На основании вышеизложенного, Татарстанским УФАС России издан приказ №01/118-к от 08 июля 2022 года о возбуждении дела №016/01/15-1020/2022 в отношении Исполнительного комитета муниципального образования города Казани (ОГРН: 1051622218559, ИНН: 1655065554) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части ограничения прав самозанятых на участие в электронных торгах на право размещения сезонных нестационарных торговых объектов и объектов общественного питания на территории г. Казани, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

ОПРЕДЕЛИЛ:

Назначить дело №016/01/15-1020/2022 к рассмотрению на 26 июля 2022 года в 10 часов 00 минут по адресу: 420021, РТ, г. Казань, ул. Московская, 55, 2 этаж, зал заседаний.

В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции Исполнительному комитету муниципального образования города Казани не позднее 20 июля 2022 года необходимо представить в адрес Татарстанского УФАС России следующие надлежащим образом заверенные копии документов и информацию:

2.1. письменные пояснения относительно фактов, изложенных в настоящем Определении.

В случае, если вышеуказанные пункты не реализованы, указать мотивированную причину, в том числе со ссылкой на действующее законодательство.

Обращаем Ваше внимание, что за непредставление или несвоевременное представление сведений, либо предоставление заведомо недостоверных

сведений в антимонопольный орган физические, должностные или юридические лица несут административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В случае обеспечения явки на заседание Комиссии представителям необходимо иметь при себе надлежащим образом оформленную доверенность, а лицам, имеющим право на представление интересов без доверенности, необходимо иметь документ, подтверждающий полномочие представлять юридическое лицо без доверенности.

Разъясняю, что согласно статье 43 Закона о защите конкуренции, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле.

<...> – (должностное лицо)