

Исх. АЯ-06/7451 от 09.06.2022 г.

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

По итогам рассмотрения и изучения нормативно-правовых актов, утвержденных администрацией Балтасинского муниципального района Республики Татарстан, установлены следующие обстоятельства.

15 марта 2021 года Балтасинским районным Советом издано решение №42 «Об утверждении Положения о порядке размещения средств наружной рекламы и информации на территории Балтасинского муниципального района Республики Татарстан» (далее также Решение №42), которым определен, в том числе, Порядок подготовки и проведения аукциона на право установки рекламной конструкции в Балтасинском муниципальном районе (раздел 8 приложение № 1). Так, текстом вышеуказанного Порядка подготовки и проведения аукциона устанавливается исчерпывающий перечень субъектов, являющихся претендентами (участниками) аукциона на право заключения договора на установку рекламных конструкций.

В соответствии с Решением №42 (пункт 8.5 раздела 8) претендент – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, выразивший согласие участвовать в аукционе и получивший в Комиссии необходимую аукционную документацию.

Таким образом, указанный в Решении №42 круг лиц, которые могут быть претендентами на участие в аукционе на право установки рекламных конструкций, является закрытым.

При этом необходимо отметить, что в связи с принятием Федерального закона от 27.11.2018г. №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 Решения №42 налогоплательщики налога на профессиональный доход (далее – самозанятые) исключаются из числа субъектов предпринимательской деятельности, которые могут считаться претендентами на участие в аукционе по предоставлению права на установку рекламных конструкций на территории Балтасинского муниципального района.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 27.11.2018г. №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 27.11.2018г. №422-ФЗ.

В соответствии с частью 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.

Частью 2 статьи 4 Закона №422-ФЗ установлено, что 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 05.04.2013г. №44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе) и Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011г. №223-ФЗ (далее – Закон о закупках).

На основании изложенного, Управление приходит к выводу, что действия Балтасинского районного Совета, выразившиеся в невнесении изменений в решение №42 «Об утверждении Положения о порядке размещения средств наружной рекламы и информации на территории Балтасинского муниципального района Республики Татарстан», которые бы позволяли самозанятым принимать участие в торгах на право заключения договора на установку рекламных конструкций на территории Балтасинского муниципального района, 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 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также Закона 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 26.07.2006г. №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 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона 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 силу пункта 7 статьи 4 Закона 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 Закона 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 (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.

Таким образом, бездействия Балтасинского районного Совета, в части ограничения прав самозанятых на участие в торгах на право установки (размещения) рекламных конструкций на территории Балтасинского муниципального района, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. В связи с чем Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает Балтасинский районный Совет о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем внесения изменений в решение от 15.03.2021г. №42 «Об утверждении Положения о порядке размещения средств наружной рекламы и информации на территории Балтасинского муниципального района Республики Татарстан», которое позволяло бы самозанятым принимать участие в торгах (конкурс, аукцион) на размещение рекламных конструкций на территории муниципального района.

Предупреждение необходимо выполнить в течении 60 дней с момента получения.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

<...> – (должностное лицо)