

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении

№ 063/04/14.32-531/2019 и проведении административного расследования

«22» августа 2019 года
г. Самара

Я, начальник отдела контроля органов власти и торговли Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России)..., рассмотрев материалы дела № 03-231-18/10 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении Администрации городского округа Самара, Муниципального предприятия городского округа Самара «Ярмарки Самары» (далее - МП г.о. Самара «Ярмарки Самары»), Департамента управления имуществом городского округа Самара по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), решение Комиссии Самарского УФАС России от 31.10.2018 исх. № 11135/10 по данному делу,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) поводом к возбуждению дела об административном правонарушении № 063/04/14.32-531/2019 явилось принятие Комиссией Самарского УФАС России решения от 31.10.2018 исх. № 11135/10 по делу № 03-231-18/10, которым установлен факт нарушения Администрацией г.о. Самара статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Самарским УФАС России по результатам рассмотрения дела № 03-231-18/10 установлено наличие устного соглашения между МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» и Администрацией г.о. Самара, которое приводит к ограничению конкуренции и является недопустимым в соответствии со статьей 16 Закона «О защите конкуренции».

Доказательствами соглашения являются взаимообусловленные действия Администрации и Предприятия, направленные на организацию торговли хвойными деревьями посредством размещения нестационарного торгового объекта в порядке, не соответствующем требованиям действующих

нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

Решением Комиссии по рассмотрению дела № 03-231-18/10 о нарушении антимонопольного законодательства Самарским УФАС России установлено следующее.

Порядок размещения нестационарных торговых объектов, а также форма договора, на основании которого осуществляется размещение такого объекта установлены специальными нормами законодательства Российской Федерации и законодательства Самарской области.

Так, регулирование правоотношений в сфере размещения нестационарных торговых объектов на территории г.о. Самара осуществляется Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Законом Самарской области от 05.07.2010 N 76-ГД «О государственном регулировании торговой деятельности на территории Самарской области», Порядком заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта, утвержденным Постановлением Правительства Самарской области от 02.08.2016 № 426, Порядком разработки и утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов, утвержденным Приказом министерства экономического развития, инвестиций и торговли Самарской области от 28.10.2016 № 240 (далее - Порядок разработки и утверждения схемы размещения НТО).

Согласно положениям вышеназванных нормативно-правовых актов размещение нестационарных торговых объектов, в том числе в целях реализации хвойных деревьев, должно осуществляться в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов на основании договоров аренды или на основании договоров на размещение нестационарных торговых объектов.

Между тем, Самарским УФАС России установлено, что организация торговли хвойными деревьями на территории г.о. Самара реализуется в порядке, не соответствующем требованиям действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

Так, на сайте Администрации 08.11.2017 г. размещена информация о начале приема заявок на торговлю хвойными деревьями в городе Самара (<http://samadm.ru/media/news/12581>).

Из указанной информации буквально следует, что Департамент

промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации информирует предпринимателей о начале приема заявлений на организацию торговли хвойными деревьями на территории городского округа Самара. Одновременно, было указано на то, что прием заявлений осуществляет МП г.о. Самара «Ярмарки Самары».

МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» на основании поступивших заявлений заключены договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями. В соответствии с условиями данных договоров, торговля хвойными деревьями осуществляется на частях объектов дорожного хозяйства, переданных Департаментом управления имуществом г.о. Самара на праве хозяйственного ведения МП г.о. Самара «Ярмарки Самары». Из договоров также следует, что на время сезонной торговли муниципальное предприятие передает лицам, с которыми заключается договор, унифицированный комплект ограждений для организации торговых мест. При этом договором установлена плата, подлежащая перечислению контрагентом на счет МП г.о. Самара «Ярмарки Самары».

При этом часть нестационарных торговых объектов, в отношении которых Предприятием заключались вышеуказанные договоры, включена в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г.о. Самара, утвержденную Постановлением Администрации г.о. Самара от 19.04.2013 № 377, с указанием специализации нестационарного торгового объекта как «площадка по реализации хвойных деревьев». Схема размещения НТО предусматривает предоставление указанных нестационарных торговых объектов для осуществления торговли на основании заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта.

Таким образом, МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» заключает с заинтересованными лицами договоры, на основании которых последние осуществляют сезонную торговлю хвойными деревьями в установленных местах нахождения нестационарных торговых объектов.

Между тем, МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» в целях организации сезонной торговли хвойными деревьями заключаются договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями, не предусмотренные действующим законодательством.

Схема размещения НТО содержит информацию о том, что муниципальная собственность, на которой возможно расположение нестационарного торгового объекта, закреплена на праве хозяйственного ведения за МП г.о. Самара «Ярмарки Самары». Схема предусматривает предоставление указанных нестационарных торговых объектов для осуществления торговли на основании заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта. При этом в нарушение подпункта «к» пункта 2.3 Порядка разработки и утверждения схемы размещения НТО, Схема размещения НТО

не содержит сведений об органе, уполномоченном на распоряжение муниципальным имуществом, закрепленным за Предприятием на праве хозяйственного ведения, на котором возможно размещение нестационарных торговых объектов для реализации хвойных деревьев.

Данные обстоятельства подтверждают тот факт, что распоряжение соответствующим имуществом, находящимся в государственной или муниципальной собственности, должно осуществляться на то уполномоченным органом (орган власти или орган местного самоуправления).

Между тем, договоры на осуществление сезонной торговли хвойными деревьями заключаются МП г.о. Самара «Ярмарки Самары», который не наделен функциями органа власти или органа местного самоуправления.

Порядок организации торговли хвойными деревьями, официально доведенный Администрацией г.о. Самара до неопределенного круга лиц, не соответствует порядку, который установлен положениями нормативно-правовых актов.

Указанный порядок организации торговли хвойными деревьями реализуется без соблюдения требований действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

При этом заинтересованные лица лишены права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта в установленном законодательством порядке.

Установлено, что в случае отсутствия торгового объекта в Схеме размещения НТО (утв. Постановлением Администрации г.о. Самара от 19.04.2013 № 377) МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» или заявителями осуществлялось согласование торговли хвойными деревьями с Администрацией г.о. Самара в лице Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка и услуг.

При этом Администрацией г.о. Самара не было представлено обоснованных пояснений относительно наличия установленных нормативными правовыми актами полномочий на предъявление требований к заявителям о получении такого согласия.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о том, что между МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» и Администрацией г.о. Самара достигнута договоренность в целях организации торговли хвойными деревьями на территории г.о. Самара в порядке, не соответствующем требованиям действующих нормативных правовых актов в сфере регулирования торговой

деятельности, а также на основании договора на осуществление сезонной торговли, не предусмотренного законодательством, регулирующим правоотношения в указанной сфере.

Ответственность должностного лица за данное правонарушение предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 7 статьи 14.32 КоАП РФ заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией либо государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом согласно примечанию к данной статье следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Решением Думы городского округа Самара от 20.09.2016 N 127 утверждено положение о Департаменте промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации городского округа Самара (далее – Положение о Департаменте).

Согласно пункту 1.1 Положения Департамент промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации городского округа Самара является отраслевым (функциональным) органом Администрации городского округа Самара, через который Администрация городского округа Самара решает задачи в области промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг (общественного питания, торговли и бытового

обслуживания).

В соответствии с Разделом 2 Положения о Департаменте основными задачами Департамента являются, в том числе:

- реализация на территории городского округа Самара единой политики в сферах промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг (общественного питания, торговли и бытового обслуживания).
- создание условий для обеспечения населения товарами, услугами общественного питания и бытового обслуживания.
- развитие межрегиональных связей с целью привлечения продовольственных ресурсов в торговую сеть городского округа Самара для удовлетворения потребностей населения в товарах и услугах.
- создание комплексной системы формирования и развития объектов потребительского рынка товаров и услуг с учетом городской инфраструктуры.

В силу пункта 4.1 указанного Положения Департамент промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации городского округа Самара возглавляет заместитель главы городского округа Самара - руководитель Департамента.

Согласно пункту 4.3 Положения заместитель главы городского округа Самара - руководитель Департамента, в том числе:

- осуществляет руководство деятельностью Департамента на принципах единоначалия в соответствии с настоящим Положением (пункт 4.3.1 Положения);
- принимает решения по вопросам направлений деятельности Департамента и несет персональную ответственность за выполнение возложенных на Департамент задач (пункт 4.3.2 Положения);
- обеспечивает выполнение задач и реализацию полномочий, возложенных на Департамент (пункт 4.3.3 Положения).

Главой г.о. Самара 10.10.2016 г. утверждена должностная инструкция заместителя главы городского округа Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара (далее – Должностная инструкция).

Согласно пункту 1.2 Должностной инструкции заместитель главы г.о. Самара – руководитель Департамента замещает высшую должность муниципальной службы, назначается на должность и освобождается от занимаемой

должности распоряжением Главы г.о. Самара.

В соответствии с Должностной инструкцией заместитель главы г.о. Самара – руководитель Департамента осуществляет, в том числе следующие должностные обязанности:

- осуществляет руководство деятельностью Департамента на принципах единоначалия, принимает решения по направлениям деятельности Департамента и несет персональную ответственность за выполнение задач, возложенных на Департамент (пункт 2.1 Должностной инструкции);
- обеспечивает выполнение задач и реализацию полномочий, возложенных на Департамент (пункт 2.2 Должностной инструкции);
- обеспечивает осуществление методического руководства деятельностью муниципальных предприятий и учреждений в сфере промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг (пункт 2.13 Должностной инструкции).

Приказом Администрации г.о. Самара от 01.11.2017 № 419а ... назначен на должность заместителя главы г.о. Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара.

01 ноября 2017 года между Врио Главы г.о. Самара и указанным должностным лицом заключен трудовой договор № 22/2017, в соответствии с которым ... исполняет обязанности по должности муниципальной службы заместителя главы г.о. Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара (высшая должность муниципальной службы категории «руководители»).

Приказом Администрации г.о. Самара от 26.12.2017 № 485а ... прекратил замещать вышеуказанную должность.

Приказом Администрации г.о. Самара от 27.12.2017 № 497а указанное должностное лицо назначено на должность заместителя главы г.о. Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара.

27.12.2017 г. между Главой г.о. Самара и ... заключен трудовой договор № 31/2017, в соответствии с которым указанное должностное лицо исполняет обязанности по должности муниципальной службы заместителя главы г.о. Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара (высшая должность муниципальной службы категории «руководители»).

Исходя из вышеизложенного, на момент заключения антиконкурентного соглашения, установленного в результате рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-231-18/10, указанное должностное лицо замещало должность заместителя главы г.о. Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара.

Таким образом, ... является должностным лицом в понимании статьи 2.4 КоАП РФ.

В рамках рассмотрения дела об административном правонарушении № 063/04/14.32-407/2019, возбужденного в отношении ..., замещавшего должность начальника отдела организации и контроля торговли Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара на момент заключения антиконкурентного соглашения, установленного в результате рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-231-18/10, установлено, что Департаментом промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара в целях организации сезонной торговли хвойными деревьями в адрес Управления информации и аналитики Администрации г.о. Самара направлялось письмо от 08.11.2017 исх. № 103/4-01-01/5698 о размещении информации о начале приема заявок МП г.о. Самара «Ярмарки Самары» на торговлю хвойными деревьями в городе Самара на сайте Администрации г.о. Самара, а также в Самарской газете.

При этом указанное письмо подписано заместителем главы г.о. Самара - руководителем Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара - ...

Вышеизложенное указывает на наличие в действиях указанного должностного лица события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении должностного лица - ..., замещавшего должность

заместителя главы г.о. Самара - руководителя Департамента промышленности, предпринимательства, туризма, потребительского рынка товаров и услуг Администрации г.о. Самара на момент заключения антиконкурентного соглашения, установленного в результате рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 03-231-18/10, дело об административном правонарушении № 063/04/14.32-531/2019 за нарушение статьи 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении соглашения с МП г.о. Самара «Ярмарки Самары», которое приводит (может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Провести административное расследование.

3. Протокол по делу об административном правонарушении № 063/04/14.32-531/2019 будет составлен «11» сентября 2019 года в «14» час. «00» мин. по адресу: г. Самара, ул. Ерошевского, 3а, к. 445.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от участия в составлении протокола.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.