РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «28» октября 2020 года
В полном объеме решение изготовлено «05» ноября 2020 года

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия) в составе: председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; заместителя председателя Апелляционной коллегии: «<...>»; членов Апелляционной коллегии: «<...>», «<...>», «<...>»,

в присутствии посредством видео-конференц-связи: представителя ИП «<...>». : «<...>» (по доверенности); представителя администрации Молодежненского сельского поселения Симферопольского района Республики Крым: «<...>» – Председателя Молодежненского сельского совета – главы администрации Молодежненского сельского поселения (на основании Устава муниципального образования администрации Молодежненского сельского поселения Симферопольского района Республики Крым); от Крымского УФАС России: «<...>» – начальника отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России, «<...>» – главного специалиста-эксперта отдела контроля рекламы и органов власти Крымского УФАС России; заинтересованных лиц: ИП «<...>», ИП «<...>», ИП «<...>», ИП «<...>», ИП «<...>»; слушателя:«<...>»,

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу ИП «<...>» на решение Крымского УФАС России от 25.08.2020 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 07/60-20 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»,

УСТАНОВИЛА:

на рассмотрение Апелляционной коллегии в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) поступила жалоба ИП «<...>» на решение Крымского УФАС России от 25.08.2020 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 07/60-20 (далее соответственно – Решение, Жалоба, Дело).

По результатам рассмотрения Дела комиссией Крымского УФАС России (далее – Комиссия) принято решение о прекращении рассмотрения Дела в отношении администрации Молодежненского

сельского поселения Симферопольского района Республики Крым (далее - Администрация) по признакам нарушения пунктов 2, 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании определенным лицам, которые подали заявки на участие в открытом конкурсе на право размещения нестационарного торгового объекта (далее также – НТО) на территории Муниципального образования Молодежненское сельское поселение Симферопольского района Республики Крым (далее – Конкурс), преимущественных условий участия в торгах.

ИП «<...>» с вынесенным решением Крымского УФАС России от 25.08.2020 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 07/60-20 не согласна, просит Решение отменить.

Доводы заявителя изложены в жалобе, в частности, заявитель указывает, что Постановление Администрации от 06.09.2019 № 1865/02 «О проведении конкурса на размещение НТО на территории Молодежненского сельского поселения» (далее также – Постановление № 1865/02), с информацией о проведении конкурса, была размещена на официальном сайте Администрации 30.03.2020, тогда как конкурс был проведен 26.09.2019, что заявитель подтверждает актом исследования АНО «Экспертная некоммерческая организация «Региональный центр экспертизы по Республике Крым», а также протоколом осмотра письменных доказательств от 06.06.2020, произведенным нотариусом Симферопольского городского нотариального округа.

В ходе рассмотрения жалобы Апелляционной коллегией установлено следующее.

20.03.2020 в адрес Крымского УФАС России поступило коллективное обращение ИП «<...>», ИП «<...>», ИП «<...>»., ИП «<...>», ИП «<...>» на действия Администрации Молодежненского сельского поселения Симферопольского района Республике Крым при проведении Конкурса согласно Постановлению Администрации от 26.09.2019 № 1888/03 «О проведении конкурса на размещение НТО на территории Молодежненского сельского поселения» (далее также – Постановление № 1888/03), по факту создания участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

В рамках рассмотрения дела Крымским УФАС России было установлено следующее.

По информации Администрации Постановление № 1888/03 было размещено на официальном сайте Молодежненского сельского поселения ошибочно, о чем также было сообщено на сайте Администрации.

26.09.2019 был проведен Конкурс на основании Постановления № 1865/02.

Предметом открытого конкурса являлись 56 нестационарных торговых объектов, согласно утвержденной схеме размещения НТО на территории Молодежненского сельского поселения Симферопольского района Республики Крым. Согласно журналу регистрации заявок, на участие в конкурсе было подано 20 заявок и заключены соответствующие договоры.

В соответствии с протоколом осмотра письменных доказательств от 06.06.2020 нотариусом Симферопольского городского нотариального округа был проведен осмотр информации на сайте Администрации и установлено, что документ «Постановление № 1865/02 от 06.09.2019» был размещен на указанном сайте 30.03.2020.

Также ИП «<...>» в материалы рассматриваемого дела был представлен Акт исследования АНО «Экспертная некоммерческая организация «Региональный центр экспертизы по Республике Крым» от 03.08.2020 № 101/070-И-2020, согласно которому документ «Постановление № 1865/02 от 06.09.2019» был размещен на сайте Администрации не ранее 30.03.2020.

Администрацией были представлены пояснения, согласно которым информация о проведении конкурса была предварительно размещена 06.08.2019, что подтверждено соответствующим скриншотом сайта Администрации.

Вместе с тем Крымске УФАС России в Решении пришло к выводу о невозможности установить факт неопубликования Постановления № 1865/02,
а также факт неопубликования протокола вскрытия конвертов по конкурсу на размещение НТО на территории Молодежненского сельского поселения.

На основании изложенного Решением Крымского УФАС России Дело в отношении Администрация по признакам нарушения пунктов 2, 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции было прекращено.

Апелляционная коллегия, рассмотрев жалобу ИП «<...>» на решение Крымского УФАС России от 25.08.2020 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 07/60-20, пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут

привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции – сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, для установления нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции требуется, в том числе: установление конкретных действий организатора соответствующих торгов, запроса котировок, запроса предложений; установление признаков ограничения конкуренции, а также причинно-следственной связи между такими действиями и признаками ограничения конкуренции.

Согласно части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с пунктом 1 статьи 39.6 Земельного кодекса Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (далее — Земельный кодекс) договор аренды находящегося в государственной или муниципальной собственности земельного участка заключается по результатам аукциона за исключением предусмотренных пунктом 2 указанной статьи случаев.

В соответствии с пунктом 1 статьи 39.33 Земельного кодекса использование находящихся в государственной или муниципальной собственности земельных участков, за исключением предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без их предоставления и установления сервитута, публичного сервитута в случае размещение НТО, рекламных конструкций, а также иных объектов, виды которых устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 статьи 39.36 Земельного кодекса размещение нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее — Закон о торговле).

При этом в соответствии с пунктом 3 статьи 39.36 Земельного кодекса порядок и условия размещения указанных объектов устанавливаются нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 6 Закона о торговле Постановлением Совета министров Республики Крым от 23.08.2016 № 402 утвержден Порядок размещения и функционирования нестационарных объектов на территории муниципальных образований в Республике Крым (далее — Порядок № 402).

Согласно пункту 2 раздела 5 Порядка № 402, информация о проведении Конкурса размещается не менее чем за двадцать один календарный день до дня его проведения в средствах массовой информации, на официальном сайте администрации муниципального образования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и/или на официальном сайте администрации муниципального образования в государственной информационной системе Республики Крым «Портал Правительства Республики Крым».

В соответствии с пунктом 2 раздела 5 Порядка размещения и функционирования НТО на территории Молодежненское сельское поселения Симферопольского района Республики Крым, утвержденного

Постановлением Администрации от 24.11.2016 № 503/01 (далее — Порядок № 503/01), информация о проведении Конкурса также размещается не менее чем за двадцать один календарный день до дня его проведения в средствах массовой информации, на официальном сайте администрации муниципального образования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» или на официальном сайте администрации муниципального образования в государственной информационной системе Республики Крым «Портал Правительства Республики Крым».

Установлено, что в средствах массовой информации, извещение о проведении Конкурса размещено не было.

В материалах дела имеется протокол рассмотрения заявок от 06.09.2019 № 2,
а также письменные пояснения Администрации, что дата протокола «06.09.2019» является технической ошибкой секретаря и настоящая дата проведения конкурса — 26.09.2019, ошибка исправлена по итогам рассмотрения данного вопроса Крымским УФАС России в рамках Дела (протокол № 2/01 от 18.11.2019).

Таким образом, из материалов дела следует, что датой проведения аукциона являлась 26.09.2019.

Вместе с тем согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается
на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В материалах Дела представлен скриншот с сайта Администрации в государственной информационной системе Республики Крым «Портал Правительства Республики Крым» от 13.08.2020, в котором отображена информация от 06.08.2019 с названием «Конкурс НТО», однако, указанный скриншот не может служить подтверждением размещения извещения о проведении Конкурса, так как указанная информация размещена за месяц до издания Постановления № 1865/03, а также не позволяет подтвердить относимость информации на скриншоте непосредственно к проведенному Конкурсу, так как указанная информация не содержит достаточное количество данных.

В то же время согласно доводам Администрации Постановление № 1865/03 от 06.09.2019 было опубликовано на сайте 06.09.2019.

Таким образом, между датой публикации Постановления № 1865/03 06.09.2019, при условии его опубликования, и датой проведения аукциона

26.09.2019 прошло 19 календарных дней, что в свою очередь указывает на нарушение пункта 2 Порядка № 402 и пункта 2 Порядка № 503/01.

Согласно протоколу осмотра письменных доказательств от 06.06.2020 нотариусом Симферопольского городского нотариального округа установлено, что датой создания файла «Постановление № 1865/02» является 30.03.2020, а также среди открывшихся активных ссылок отсутствуют ссылки на извещение о проведении конкурса на право заключения договоров о размещения НТО, на итог проведения конкурса на право заключения договоров о размещения НТО, на протокол оценки и сопоставления заявок проведения конкурса на право заключения договоров о размещения НТО.

Актом исследования АНО «Экспертная некоммерческая организация «Региональный центр экспертизы по Республике Крым» от 03.08.2020
№ 101/070-И-2020 также установлено, что документ «Постановление № 1865/02 от 06.09.2019» был размещен на сайте Администрации не ранее 30.03.2020.

Таким образом, в материалах дела отсутствует подтверждение размещения информации о Конкурсе на сайте Администрации в установленный срок, а при условии размещения информации о проведении Конкурса 06.09.2019 действия Администрации нарушают требования законодательства по проведению открытого конкурса на право размещения нестационарного торгового объекта на территории Муниципального образования Молодежненское сельское поселение Симферопольского района Республики Крым, а именно положения Порядка № 402
и Порядка № 503/01.

При этом Апелляционная коллегия отмечает, что действия организатора торгов по неопубликованию извещения о их проведении или опубликованию такого извещения с нарушением установленных законом сроков может содержать в себе признаки нарушения части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Указанная позиция также находит отражение в судебной практике, например, в постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 17.05.2013 № Ф09-3960/13 по делу № А07-12315/2012, а также в постановлении Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 19.09.2018 № Ф08-7832/2018 по делу № А32-6570/2018.

Таким образом, у Крымского УФАС России отсутствовали основания для прекращения рассмотрения Дела, поскольку, исходя из материалов дела, Администрацией нарушены положения Порядка № 402 и Порядка № 503/01, что выразилось в неопубликовании извещения о проведении

Конкурса в установленные законом сроки, в том числе в средствах массовой информации.

В связи с изложенным Решение нарушает единообразие практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

Согласно части 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа коллегиальный орган вправе оставить жалобу без удовлетворения; отменить решение и (или) предписание территориального антимонопольного орган или изменить решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа.

На основании изложенного, руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

1. Отменить решение Крымского УФАС России от 25.08.2020 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 07/60-20;

2. Направить материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 07/60-20 на новое рассмотрение в Крымское УФАС России, с учетом позиции, изложенной в настоящем решении.

Председатель «<...>»

Апелляционной коллегии: _____

Заместитель председателя

«<...>»

Апелляционной коллегии:

_____

«<...>»

_____

Члены

Апелляционной коллегии: «<...>»

_____

«<...>»

_____

Согласно части 15 статьи 23 Закона о защите конкуренции решение коллегиального органа, принятое по результатам пересмотра решения и (или) предписания территориального антимонопольного органа, вступает в силу с момента его размещения на официальном сайте федерального антимонопольного органа в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В соответствии с частью 1.1. статьи 52 Закона о защите конкуренции решение по итогам рассмотрения жалобы на решение и (или) предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение одного месяца с момента вступления в силу решения коллегиального органа федерального антимонопольного органа.