

## РЕШЕНИЕ

Дело № 25/05-АМЗ-2015

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 25 августа 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 08 сентября 2015 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 25/05-АМЗ-2015 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

при участии

«...» – представителя Администрации города Новочебоксарска по доверенности;

«...» – представителя автономного учреждения «Парк культуры и отдыха «Ельниковская роща» по доверенности;

«...» – директора ООО «Эсфирь»;

«...» – представитель ООО «Эсфирь» по доверенности,

в отсутствие директора ООО «Маленькая страна» «...», Прокуратуры г.Новочебоксарска Чувашской Республики, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрела дело № 25/05-АМЗ-2015 по признакам нарушения администрацией города Новочебоксарск Чувашской Республики (429951, г. Новочебоксарск, ул.Винокурова, д.14) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в бездействии администрации города Новочебоксарск Чувашской Республики по проведению торгов на право размещения нестационарных объектов по оказанию услуг досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания на территории Соборной площади (за перроном автостанции), которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке организации досуга, отдыха и спорта, а также части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в наделении администрацией города Новочебоксарска Чувашской Республики АУ ПКЮ «Ельниковская роща» функциями и правами органа местного самоуправления,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступили обращения общества с ограниченной ответственностью «Маленькая страна» (далее - ООО «Маленькая страна» (вх.№ 05-05/3000 от 22.04.2015) и общества с ограниченной ответственностью «Эсфирь» (далее - ООО «Эсфирь») (вх.№ 05-05/3079 от 24.04.2015) с заявлением о признаках нарушения автономным учреждением «Парк культуры и отдыха «Ельниковская роща» (далее- АУ «ПКиО «Ельниковская роща», автономное учреждение) антимонопольного законодательства при проведении публичного предложения о заключении договора на временное пользование 250 кв.м территории Соборной Площади комплекса аттракционов (извещение размещено на официальном сайте администрации города Новочебоксарск Чувашской Республики 20.04.2015).

Из заявлений следует, что при проведении публичного предложения организатором не были обеспечены равные конкурентные возможности для участия заинтересованных лиц в запросе публичного предложения, нарушены права и законные интересы на осуществление предпринимательской деятельности, в результате чего при наличии нескольких заявок на размещение комплекса аттракционов победителем публичного предложения определен ИП Быков С.В., который первым подал заявку.

ООО «Маленькая страна» в дополнение к указанному заявлению направлена жалоба от 27.05.2015 (вх. № 05-05/4102 от 28.05.2015) о необоснованном наделении администрацией г.Новочебоксарска функциями по организации услуг досуга и отдыха АУ «ПКиО «Ельниковская роща» и предоставления ИП Быкову С.В. необоснованных преимуществ для деятельности на указанном рынке. Данная жалоба приобщена к рассмотрению дела № 25/05-АМЗ-2015.

В Чувашское УФАС России из Прокуратуры города Новочебоксарска Чувашской Республики поступили также материалы проверки (вх.№ 05-09/4811 от 22.06.2015), проведенной по обращению Филипповой Н.А. о незаконных действиях администрации города Новочебоксарска и АУ ПКИО «Ельниковская роща» при объявлении публичного предложения о приеме заявок для заключения договора на право размещения нестационарных объектов по оказанию услуг досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания, незаконном наделении АУ ПКИО «Ельниковская роща» полномочиями администрации г.Новочебоксарска, бездействии администрации по проведению аукциона, предусмотренного п.48 Порядка.

ООО «Маленькая страна» обратилось с дополнительным заявлением (вх.№ 05-04 от 23.06.2015) о проведении проверки АУ ПКИО «Ельниковская роща» в части продолжения договорных отношений с ИП Быковым С.В. по истечении срока действия договора и размещения батутов ИП Быкова С.В. на Соборной площади. ООО «Эсфирь» обратилось с ходатайством (вх.№ 05-04/4885 от 23.06.2015) об отложении рассмотрения дела и привлечения к участию в рассмотрении дела должностных лиц администрации и АУ ПКИО «Ельниковская роща».

Указанные обращения Прокуратуры города Новочебоксарска Чувашской Республики, ООО «Маленькая страна» и ООО «Эсфирь» Комиссией приобщены к материалам дела № 25/05-АМЗ-2015 для их совместного рассмотрения.

Заявители в заседании поддержали заявленные требования в полном объеме,

указав, что организатор торгов, проведенных в форме публичного предложения, препятствует заявителям доступу на рынок услуг досуга и отдыха, а администрация не выполнила своей обязанности по рассмотрению обращений заявителей и проведению конкурсов, наделив АУ ПКЮ «Ельниковская роща» указанными функциями.

Администрация г.Новочебоксарска нарушение антимонопольного законодательства не признала, пояснив, что АУ ПКЮ «Ельниковская роща» создано в целях организации массового отдыха жителей г.Новочебоксарска и обустройства мест массового отдыха населения. Право АУ ПКЮ «Ельниковская роща» на проведение публичного предложения о приеме заявок для заключения договоров на право размещения нестационарных объектов по оказанию услуг досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания предусмотрено пунктом 5.4 Положения о размещении нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарске. Территория парка предоставлена АУ «ПКЮ «Ельниковская роща» в постоянное (бессрочное) пользование для организации массового отдыха жителей. Учреждение на данной территории вправе самостоятельно осуществлять данную деятельность либо привлекать иных лиц.

Из письменных и устных пояснений представителя АУ ПКЮ «Ельниковская роща» следует, что заключение договора с ИП Быковым С.В. на пользование муниципальным имуществом на срок, не превышающий 30 календарных дней, не противоречит пункту 11 части 1 и пункту 2 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции. В части заключения договора с ИП Быковым С.В. как с первым подавшим заявку также нарушение антимонопольного законодательства не допущено. Представитель АУ ПКЮ «Ельниковская роща» также считает, что нарушение антимонопольного законодательства в части наделения учреждения соответствующими полномочиями органа местного самоуправления не допущено, поскольку уставом учреждения и муниципальным заданием учреждение наделено полномочиями по осуществлению деятельности по предоставлению услуг социально-культурного, развлекательного характера.

По мнению АУ ПКЮ «Ельниковская роща», учреждение имело право проводить запрос предложений, извещение о проведении которого было размещено в соответствии с положениями статей 42, 49, 51 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а также в соответствии со статьей 437 Гражданского кодекса Российской Федерации.

**Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон по делу, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующие обстоятельства по делу.**

АУ ПКЮ «Ельниковская роща» образовано на основании постановления администрации г.Новочебоксарска от 01.11.2011 № 997 в целях создания условий для массового отдыха жителей г.Новочебоксарска и организации обустройства мест массового отдыха населения.

Распоряжением администрации г.Новочебоксарска Чувашской Республики от

10.06.2014 № 1089 АУ «ПКиО «Ельниковская роща» в постоянное (бессрочное) пользование предоставлен земельный участок с кадастровым номером 21:02:010219:75 площадью 3117 кв.м., расположенный по адресу: г.Новочебоксарск, ул.Винокурова, д.55А для организации территории культуры и отдыха. Право на земельный участок зарегистрировано 13.08.2014, что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации.

Постановлением администрации от 29.11.2012 №493 «Об утверждении схем размещения нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарск Чувашской Республики на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности, и земельных участках, государственная собственность, на которые не разграничена» утверждена схема нестационарных объектов в городе Новочебоксарск Чувашской Республики.

Согласно приложению № 2 к указанному постановлению в схему включен земельный участок площадью 250 кв.м на Соборной площади (за перроном автостанции) для размещения в период с 01 мая по 01 октября комплекса аттракционов (батуты, лабиринты, карусели, прокат детских транспортных игрушек).

Постановлением администрации от 22.08.2012 № 367 «О размещении нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарске Чувашской Республики на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, помещениях, находящихся в муниципальной собственности, и земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена» утвержден Порядок организации и проведения аукциона на право размещения нестационарного торгового объекта и объекта по оказанию услуг общественного питания, досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания и заключение договора на размещение нестационарного объекта (далее – Порядок) и Порядок расчета размера платы за размещение нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарске Чувашской Республики на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности и земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена.

Пунктом 5.4 данного постановления установлено, что муниципальным бюджетным и автономным учреждениям города Новочебоксарска при размещении нестационарных объектов на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности и земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, а также в зданиях, строениях, сооружениях, помещениях, являющихся объектами муниципальной собственности и находящихся в оперативном управлении, необходимо руководствоваться порядками и типовыми формами, установленными настоящим постановлением.

13.04.2015 г. ООО «Маленькая страна» направила в администрацию г.Новочебоксарска заявление о предоставлении места под размещение нестационарного торгового объекта «Комплекс аттракционов» по оказанию услуг досуга, отдыха и спорта в период с 01 мая 2015 г. по 30 мая 2015 на земельном участке площадью 250 кв.м на Соборной площади (за перроном автостанции) (вх. № 3036 от 13.04.2015).

17.04.2015 письмом № 08/15-3036 администрация г.Новочебоксарска отказала в удовлетворении заявления в связи с тем, что земельный участок предоставлен АУ

ПКиО «Ельниковская роща». Данным письмом администрация предложила обратиться АУ ПКиО «Ельниковская роща» для заключения договора на размещение аттракционов.

06.05.2015 г. ООО «Маленькая страна» направила в администрацию г.Новочебоксарска заявление о проведении проверки в отношении директора АУ ПКиО «Ельниковская роща» о нарушениях, допущенных при проведении публичного предложения, связанных с необеспечением равных конкурентных условий для участия претендентов.

12.05.2015 г. ООО «Маленькая страна» направила в администрацию г.Новочебоксарска предложение о разделении земельного участка под размещение нестационарного торгового объекта «Комплекс аттракционов» по оказанию услуг досуга, отдыха и спорта в период площадью 250 кв.м на Соборной площади (за перроном автостанции) на 4-5 лотов и провести аукцион.

Заявления ООО «Маленькая страна» от 06.05.2015 и от 12.05.2015 администрация г.Новочебоксарска не рассмотрела по существу и ответ заявителю не направила.

20.04.2015 ООО «Эсфирь» направило АУ ПКиО «Ельниковская роща» заявление об организации точки проката детских автомобилей на весенне-летний период в парке культуры и отдыха «Ельниковская роща» и на Соборной площади. В случае проведения конкурса или аукциона просили сообщить по телефону.

20.04.2015 АУ ПКиО «Ельниковская роща», т.е. в тот же день в 13:31, на официальном сайте администрации разместило извещение о проведении публичного предложения о приеме заявок для заключения договоров на право размещения нестационарных объектов по оказанию услуг досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания по адресу: г.Новочебоксарск, Соборная площадь (за перроном автостанции) площадью 250 кв.м.

На данное извещение было подано три заявки ИП Быкова С.В. (20.04.2015 в 16:30), ООО «Маленькая страна» (21.04.2015 в 10:00) и ООО «Эсфирь» (21.04.2015 в 13:46). По результатам рассмотрения заявок согласно протоколу № 01 от 30 апреля 2015 принято решение о заключении договора с ИП Быковым С.В. как с первым подавшим заявку участником. С ИП Быковым С.В. заключен договор № 05/15 от 10 мая 2015 на размещение нестационарного объекта по оказанию услуг досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания сроком 1 месяц с 01.05.2015 по 30.05.2015.

07.05.2015 ООО «Эсфирь» направило в администрацию г.Новочебоксарска заявление о предоставлении места под размещение нестационарного объекта для осуществления деятельности по прокату детских автомобилей с 01.06.2015 и организовать конкурс или аукцион.

19.05.2015 письмом № 09/15-3767 администрация г.Новочебоксарска на данное обращение ООО «Эсфирь» сообщила, что земельный участок предоставлен АУ ПКиО «Ельниковская роща». Данным письмом администрация предложила обратиться АУ ПКиО «Ельниковская роща» для заключения договора на размещение аттракционов.

Администрация г.Новочебоксарска аукцион на право размещения нестационарных объектов досуга, отдыха и спорта на территории

г.Новочебоксарска в 2015 году не проводила, лишив хозяйствующих субъектов права осуществлять деятельность по оказанию услуг досуга и отдыха.

**Изучив материалы дела, доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях Администрации г. Новочебоксарска нарушения антимонопольного законодательства в силу следующего.**

1. В соответствии с частью 1 статьи 16 от 06.10.2003 N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон №131-ФЗ), статьи 8 Устава города Новочебоксарска Чувашской Республики, принятого решением Новочебоксарского городского Собрания депутатов Чувашской Республики от 28.11.2005 N С 5-1, к вопросам местного значения городского округа относятся, в том числе, создание условий для организации досуга и обеспечения жителей городского округа услугами организаций культуры (п.17); создание условий для массового отдыха жителей городского округа и организация обустройства мест массового отдыха населения (п.20).

Согласно части 2 статьи 6 Федерального закона №131-ФЗ органы местного самоуправления в области регулирования торговой деятельности создают условия для обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли.

Согласно пункту 6 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) нестационарный торговый объект - торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или неприсоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

Согласно части 1 статья 10 Закона о торговле размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов. При этом данную схема размещения нестационарных торговых объектов согласно части 3 этой же статьи Закона о торговле разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации ([приказ](#) Министерства экономического развития промышленности и торговли Чувашской Республики от 16.11.2010 № 184 «О Порядке разработки и утверждения органами местного самоуправления в Чувашской Республике схемы размещения нестационарных торговых объектов»).

Правовое положение автономных учреждений, порядок их создания, реорганизации и ликвидации, цели, порядок формирования и использования их имущества, основы управления автономными учреждениями, основы отношений автономных учреждений с их учредителями, с участниками гражданского оборота, ответственность автономных учреждений по своим обязательствам определены Федеральным [законом](#) от 03.11.2006 №174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее- Закон -174-ФЗ).

На основании [части 1 статьи 2](#) названного Закона автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 17 Федерального закона №131-ФЗ в целях решения вопросов местного значения органы местного самоуправления поселений, муниципальных районов, городских округов, городских округов с внутригородским делением и внутригородских районов обладают следующими полномочиями по созданию муниципальных предприятий и учреждений, осуществление финансового обеспечения деятельности муниципальных казенных учреждений и финансового обеспечения выполнения муниципального задания бюджетными и автономными муниципальными учреждениями, а также осуществление закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд.

В соответствии с частями 1,2,3,7 статьи 4 Федерального закона от 03.11.2006 N 174-ФЗ "Об автономных учреждениях" основной деятельностью автономного учреждения признается деятельность, непосредственно направленная на достижение целей, ради которых автономное учреждение создано (часть 1). Государственное (муниципальное) задание для автономного учреждения формируется и утверждается учредителем в соответствии с видами деятельности, отнесенными его уставом к основной деятельности. Автономное учреждение осуществляет в соответствии с государственным (муниципальным) заданием и (или) обязательствами перед страховщиком по обязательному социальному страхованию деятельность, связанную с выполнением работ, оказанием услуг (часть 2). Автономное учреждение вправе осуществлять иные виды деятельности лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах (уставе) (часть 7).

Устав АУ ПКиО «Ельниковская роща» утвержден постановлением администрации города Новочебоксарск Чувашской Республики от 17.11.2011 № 1020, согласован распоряжением Управления имущественных и земельных отношений администрации города Новочебоксарск Чувашской Республики от 15.11.2011 № 287-р, целями создания которого являются осуществление деятельности в сфере культуры (п.2.1 устава).

Учредителем Учреждения является администрация г.Новочебоксарска (п.1.4 Устава).

В соответствии с п.2.3 Устава основными целями деятельности учреждения являются, в том числе, создание условий для массового отдыха жителей городского округа и организация обустройства мест массового отдыха населения.

Муниципальное задание АУ ПКИО «Ельниковская роща» на 2015-2017 годы утверждено начальником отдела культуры администрации г.Новочебоксарска 31.12.2014, в соответствии с которым предусмотрено лишь оказание услуг по организации массового отдыха различных групп населения на территории парка.

В результате проведенного АУ ПКИО «Ельниковская роща» публичного предложения заключен договор № 05/15 от 10.05.2015 с ИП Быковым С.В. , предметом которого является предоставление хозяйствующему субъекту права на размещение нестационарного объекта, комплекса аттракционов (батуты, лабиринты, карусели, прокат детских транспортных игрушек, тир) на территории площадью 250 кв.м. на Соборной площади (за перроном автостанции), утвержденного Схемой размещения.

Вместе с тем, ни Законом №174-ФЗ, ни Уставом АУ ПКИО «Ельниковская роща», ни муниципальным заданием не установлено право автономного учреждения на проведение торгов, проведение публичного предложения о заключении договоров на размещение нестационарного объекта, определение порядка размещения нестационарных торговых объектов на территории г.Новочебоксарска (в том числе на территории Соборной площади).

Функции по обеспечению порядка по размещению нестационарных торговых объектов и объектов досуга и отдыха относятся к полномочиям органа самоуправления (п.п. 17,20 части 1 статьи 16 Закона № 131-ФЗ), передача хозяйствующим субъектам указанных функций Законом N 131-ФЗ не предусмотрена.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что АУ ПКИО «Ельниковская роща» проводила публичное предложение в отсутствие на то законных оснований.

Комиссия признает несостоятельными ссылки АУ ПКИО «Ельниковская роща» на Закон о контрактной системе, а также статьей 437 Гражданского кодекса Российской Федерации, поскольку правоотношения по предоставлению права на размещение нестационарных торговых объектов, в том числе объектов досуга и отдыха, регулируются нормами специального права, а именно, Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и принятыми в соответствии с данным законом подзаконными актами, посредством разработки, утверждения и опубликования схемы размещения нестационарных торговых объектов и проведения аукционов.

В соответствии с пунктом 5.4 постановления администрации города Новочебоксарск от 22.08.2012 № 367 «О размещении нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарск Чувашской Республики на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, помещениях, находящихся в

муниципальной собственности, и земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена» (далее – постановление администрации от 22.08.2012 № 367) муниципальным бюджетным и автономным учреждениям города Новочебоксарск Чувашской Республики при размещении нестационарных объектов на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности и земельных участках, государственная собственность на которые разграничена, а также в зданиях, строениях, сооружениях, помещениях, являющиеся объектами муниципальной собственности и находящимися в оперативном управлении, предписано руководствоваться порядками и типовыми формами, установленными настоящим постановлением.

Из данного документа следует, что муниципальным автономным учреждениям предоставлено право самостоятельно организовывать размещение нестационарных объектов досуга и отдыха на территории этих учреждений без согласования с администрацией г. Новочебоксарска и без учета выданных разрешений на размещение нестационарных объектов.

В соответствии с письмом администрации г.Новочебоксарска от 05.06.2015 № 99/01-4421, размещение нестационарных объектов по оказанию услуг досуга, отдыха и спорта на территории Соборной площади находится в компетенции руководителя АУ ПКиО «Ельниковская роща».

17.04.2015 письмом № 08/15-3036, направленным в адрес ООО «Маленькая страна» и 19.05.2015 письмом № 09/15-3767, направленным в адрес ООО «Эсфирь» администрация г.Новочебоксарска также предлагает заявителям обратиться в АУ ПКиО «Ельниковская роща» для заключения договора на размещение аттракционов.

В силу части 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.

Из пункта 2.5 Устава следует, что автономное учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям, при условии, что такая деятельность указана в настоящем устава.

В 2014 году АУ ПКиО «Ельниковская роща» получено 1 853 065,5 руб. дохода от оказания платных услуг, за 1 полугодие 2015 года – 1 219 224,0 руб.

Таким образом, в соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции АУ ПКиО «Ельниковская роща» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим свою деятельность на рынке услуг досуга и отдыха населению.

Согласно части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти,

органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено Федеральным [законом](#) от 1 декабря 2007 года N 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Федеральным [законом](#) от 30 октября 2007 года N 238-ФЗ «О государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта».

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что администрация г.Новочебоксарска незаконно возложила на АУ ПКиО «Ельниковская роща» полномочия по определению порядка размещения объектов досуга и отдыха согласно схеме размещения нестационарных торговых объектов на территории города Новочебоксарска, а также предоставлению права иным хозяйствующим субъектам на размещение нестационарных объектов досуга и отдыха, относящиеся к полномочиям органа местного самоуправления, что выражено в пункте 5.4 постановления администрации от 22.08.2012 № 367, письмах администрации г.Новочебоксарска от 05.06.2015 № 99/01-4421, от 17.04.2015 письмом № 08/15-3036, направленным в адрес ООО «Маленькая страна» и от 19.05.2015 письмом № 09/15-3767, направленным в адрес ООО «Эсфирь» и тем самым нарушила часть 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

2. В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон 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), в том числе необоснованное препятствование органом местного самоуправления осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами (пункт 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции), ограничение прав хозяйствующих субъектов на продажу товаров (пункт 3 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции), создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 статьи 15).

Из данного положения следует, что органам местного самоуправления запрещено принимать не только акты и совершать действия (бездействие), которые приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, но и те из них, которые

могут привести к таким последствиям, поскольку достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание условий возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции, а равно ущемление интересов отдельных хозяйствующих субъектов, создание дискриминационных условий их деятельности.

Антимонопольные требования к органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления в области регулирования торговой деятельности установлены Федеральным законом от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации". В соответствии со статьей 15 указанного закона органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к установлению на товарном рынке правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, в частности, запрещается принятие нормативных правовых актов, решений, предусматривающих введение ограничений продажи отдельных видов товаров на территориях субъектов Российской Федерации, территориях муниципальных образований в границах субъектов Российской Федерации; понуждение хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, к заключению в приоритетном порядке договоров поставки товаров с определенными хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставки товаров, а хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, к заключению в приоритетном порядке договоров поставки товаров с определенными хозяйствующими субъектами, осуществляющими торговую деятельность; установление для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, ограничений выбора хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, а для хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, ограничений выбора хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность; дискриминацию хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, в предоставлении доступа к объектам транспорта, инфраструктуры.

В соответствии с Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда ВАС РФ от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010, Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда ВАС РФ от 05.04.2011 N 14686/10 по делу N А13-10558/2008 достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

Распоряжением администрации г.Новочебоксарска Чувашской Республики от 10.06.2014 № 1089 АУ «ПКиО «Ельниковская роща» в постоянное (бессрочное) пользование предоставлен земельный участок площадью 250 кв.м на территории Соборной площади (за перроном автостанции) для размещения в период с 01 мая по 01 октября комплекса аттракционов (батуты, лабиринты, карусели, прокат

детских транспортных игрушек), включенный в Схему размещения нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарск Чувашской Республики на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности, и земельных участках, государственная собственность, на которые не разграничена», утвержденную Постановлением администрации от 29.11.2012 №493 (приложение № 2).

В соответствии с частью 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции предоставление органами власти и местного самоуправления преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий является государственной или муниципальной преференцией.

Предоставление администрацией г.Новочебоксарска земельного участка площадью 250 кв.м на Соборной площади (за перроном автостанции) для размещения в период с 01 мая по 01 октября комплекса аттракционов (батуты, лабиринты, карусели, прокат детских транспортных игрушек), включенного в Схему размещения нестационарных объектов, расположенных в городе Новочебоксарск Чувашской Республики (приложение № 2 к постановлению администрации от 29.11.2012 №493 «Об утверждении на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности, и земельных участках, государственная собственность, на которые не разграничена») в приоритетном порядке АУ ПКИО «Ельниковская роща», осуществляющему деятельность на рынке услуг досуга и отдыха преимущественных условий деятельности по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на данном рынке, доступ на рынок которым действиями администрации г.Новочебоксарска обеспечен не был.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что предоставленное администрацией право пользования земельным участком, не дает автономному учреждению права определять условия доступа на рынок услуг досуга и отдыха иным хозяйствующим субъектам, действующим на данном рынке в силу следующего.

В силу части 1.8 Требований к размещению нестационарных объектов, утвержденных Постановлением администрации г. Новочебоксарска ЧР от 22.08.2012 N 367, (приложение №1) заклучение договоров на размещение нестационарных объектов на территории г.Новочебоксарска между администрацией и хозяйствующими субъектами осуществляется по результатам аукциона, а также, по отдельным категориям, в ином порядке, установленном настоящим постановлением и приложениями к нему. В перечень случаев для заключения договоров без аукциона, установленный п. 1.9 указанных требований, заключение договора на размещение комплекса аттракционов на Соборной площади не относится.

В соответствии с пунктами 1,2,3,5 Порядка организации и проведения аукциона на право размещения нестационарного торгового объекта и объекта по оказанию услуг общественного питания, досуга, отдыха, спорта и бытового обслуживания и заключение договора на размещение нестационарного объекта, утвержденным Постановлением администрации г. Новочебоксарска ЧР от 22.08.2012 N 367, после утверждения в установленном порядке схемы размещения нестационарных

объектов администрация города Новочебоксарска Чувашской Республики проводит отбор хозяйствующих субъектов для организации деятельности в местах, определенных схемой размещения нестационарных объектов. Отбор хозяйствующих субъектов осуществляется путем проведения открытого аукциона, предметом которого является право на размещение нестационарного объекта в местах, определенных схемой размещения нестационарных объектов. В целях настоящего постановления под открытым аукционом понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее высокую цену за право размещения нестационарного объекта (далее - аукцион). В качестве организатора аукциона от имени администрации выступает отдел экономического развития администрации города Новочебоксарска Чувашской Республики (далее - организатор аукциона).

Таким образом, проведение отбора хозяйствующих субъектов для организации деятельности в местах, определенных схемой размещения нестационарных объектов относится к полномочиям и компетенции администрации г. Новочебоксарска.

Администрацией г.Новочебоксарска аукцион на право размещения нестационарных объектов на территории Соборной площади не проводила. Доказательств обратного Комиссии не представлено.

17.04.2015 письмом № 08/15-3036, направленным в адрес ООО «Маленькая страна», и 19.05.2015 письмом № 09/15-3767 , направленным в адрес ООО «Эсфирь» администрация г.Новочебоксарска, предложив заявителям обратиться в АУ ПКИО «Ельниковская роща» для заключения договора на размещение аттракционов, по существу заявления не рассмотрела, и по сути, отказала в предоставлении места под размещение нестационарного объекта либо поставила решение данного вопроса в зависимость от решения третьего лица, хозяйствующего субъекта, действующего на том же рынке оказания услуг досуга и отдыха, и являющегося конкурентом ООО «Маленькая страна» и ООО «Эсфирь».

Таким образом, администрация г.Новочебоксарска, предоставив земельный участок для организации территории культуры и отдыха и одновременно наделив учреждение правом определять условия осуществления иными хозяйствующими субъектами деятельности по оказанию услуг досуга и отдыха, предоставила АУ ПКИО «Ельниковская роща» преимущественные условия деятельности на данном рынке по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

В соответствии с п. 8 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся в том числе сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, 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, требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Приведенное в Законе о конкуренции понятие признаков ограничения конкуренции, включает в себя не закрытый перечень таких признаков. В данном случае признаками ограничения конкуренции являются: 1) возможное сокращение числа хозяйствующих субъектов, поскольку основной деятельностью ООО «Эсфирь» и ООО «Маленькая страна» является оказание услуг досуга и отдыха населения, отказ администрации г.Новочебоксарска в предоставлении места для размещения данного объекта досуга и отдыха препятствует осуществлению указанными обществами законной предпринимательской деятельности, чем нарушает их законные права и интересы; 2) обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, поскольку АУ «ПКиО «Ельниковская роща», осуществляющему аналогичные услуги, администрацией г.Новочебоксарск предоставлены преимущественные более выгодные условия деятельности по сравнению с указанными хозяйствующими субъектами; 3) хозяйствующим субъектам отказано в предоставлении места под размещение нестационарного объекта досуга и отдыха по основаниям, не предусмотренным действующим законодательством.

В силу п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" орган местного самоуправления при принятии решения об отказе в предоставлении места под размещение нестационарного объекта досуга и отдыха обязан указать конкретную норму федерального закона, позволяющую данному органу принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие). В противном случае данные решения, действия (бездействие) признаются нарушением [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации 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.

В соответствии со статьей 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Согласно статье 18 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане вправе заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью.

Товарный рынок определен исходя из сферы деятельности хозяйствующих субъектов – рынок услуг досуга и отдыха в г.Новочебоксарске.

На рынке услуг досуга и отдыха действуют муниципальные учреждения культуры и отдыха, а также иные организации и индивидуальные предприниматели.

В соответствии с Уставом АУ ПКИО «Ельниковская роща», учредителем которого

является муниципальное образование город Новочебоксарск, предметом деятельности учреждения является организация отдыха и культурного досуга населения.

Отказывая хозяйствующим субъектам в предоставлении места под размещение указанных объектов досуга и отдыха, не осуществляя проведение конкурса на право осуществления указанных услуг администрация г.Новочебоксарска не обеспечивает равный доступ участникам на рынок услуг досуга и отдыха в г.Новочебоксарска.

В условиях данного конкурентного рынка, его структуры по соотношению спроса и предложения, в условиях создания преимущественных условий деятельности автономному учреждению досуга и отдыха и ущемляющих экономические интересы хозяйствующих субъектов, в частности, в связи с необоснованным отказом в размещении объекта досуга и отдыха, которое в силу указанных нормативных актов входит в полномочия администрации г.Новочебоксарска, создает административный барьер входа на рынок и безусловно ведет к ограничению конкуренции, поскольку влечет угрозу ухода с рынка и прекращения хозяйствующими субъектами своей деятельности, что является по определению ограничением конкуренции в том содержательно-правовом смысле, который придается Законом о защите конкуренции (п.17 статьи 4).

Угроза ограничения конкуренции создана именно действиями администрации г.Новочебоксарска по отказу в предоставлении места и бездействием по проведению конкурса, таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии причинной связи между действиями (бездействием) администрации г.Новочебоксарска и возможностью для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции на товарном рынке.

С учетом вышеизложенного Комиссия приходит к итоговому заключению о достаточности оснований для признания незаконными решений администрации г.Новочебоксарска об отказе ООО «Эсфирь» и ООО «Маленькая страна» в предоставлении места под размещение объекта досуга и отдыха, выраженном в письмах от 17.04.2015 № 08/15-3036, направленном в адрес ООО «Маленькая страна», и 19.05.2015 № 09/15-3767, направленном в адрес ООО «Эсфирь».

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к итоговому заключению, что бездействие по проведению конкурса и необоснованному отказу хозяйствующим субъектам в предоставлении места для размещения указанных объектов, свидетельствует о невыполнении функций, предусмотренных п.17 и 20 части 1 статьи 16 Закона N 131-ФЗ, и является нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в связи с тем, что администрация не обеспечила право на размещение нестационарного объекта для организации досуга, отдыха и спорта и ограничила доступ на данный рынок г.Новочебоксарска иным хозяйствующим субъектам.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 Закона, направлено на устранение и нарушения антимонопольного законодательства. Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа выдавать органам власти

обязательные для исполнения предписания, в том числе об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган в ходе рассмотрения дела определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с тем, что нарушение на момент вынесения решения не устранено, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать бездействие администрации г. Новочебоксарска, выразившееся в неосуществлении возложенных законодательством полномочий по созданию условий для обеспечения населения услугами торговли, досуга и отдыха, в непроведении аукциона на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха на территории города Новочебоксарска, предусматривающего равные конкурентные возможности деятельности хозяйствующих субъектов на рынке оказания услуг досуга и отдыха, а также в необоснованном предоставлении преимущественных условий деятельности АУ «ПКиО «Ельниковская роща» нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать действия администрации г. Новочебоксарска по передаче АУ «ПКиО «Ельниковская роща» функций и полномочий органа местного самоуправления по созданию условий для обеспечения населения услугами досуга и отдыха нарушением [части 3 статьи 15](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать администрации г. Новочебоксарска предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.

**Председатель Комиссии**

«...»

Члены Комиссии

«...»

**Решение и (или) предписание могут быть обжалованы в Арбитражный суд Чувашской Республики в соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.**

**08.09.2015 № 05-04/8104**

### **Предписание**

**о прекращении нарушения антимонопольного законодательства**

**по делу № 25/05-АМЗ-2015**

08 сентября 2015 г.

г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 25/05-АМЗ-2014 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" и на основании решения от 08.09.2015 г. по делу № 25/05-АМЗ-2015 о нарушении администрацией города Новочебоксарск Чувашской Республики частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. Администрации города Новочебоксарск Чувашской Республики **в срок до 20 февраля 2016 года** прекратить нарушение частей 1 и 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем проведения аукциона на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха на Соборной площади (за перроном автостанции).

2. Администрации города Новочебоксарск Чувашской Республики проинформировать Чувашское УФАС России об исполнении предписания **в срок до 25 февраля 2016 г.**

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

**Председатель Комиссии**

«...»

Члены Комиссии

«...»