

## РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-01/41-15-13

09 апреля 2015 г.

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 26.03.2015 г.*

*Решение в полном объеме изготовлено 09.04.2015 г.*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/41-15-13 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А., заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

Членов Комиссии:

Ооржак А.О. – главный государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Дамба-Хуурак Ч.О. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Алдын-Херел Ч.К. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

при участии в рассмотрении дела:

- «...», представителя Мэрии г. Кызыла на основании доверенности от «...» г. № «...»;

- «...», представителя Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» на основании доверенности от «...» г. № «...»,

в отсутствие надлежащим образом извещенной ИП «...»,

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/41-15-13, возбужденного на основании приказа от 13.11.2013 года № 445 о создании Комиссии по рассмотрению дела № 05-13-01/41-15-13 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Мэрии г. Кызыла («...») по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о размещении заказов) и подпункта «д» пункта 4 статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности ИП «...», путем

установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам,

#### УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России поступило заявление (вх № 5779 от 06.11.2013 года) индивидуального предпринимателя «...», осуществляющей предпринимательскую деятельность по ул. Лопсанчапа на действия Мэрии г. Кызыла Республики Тыва.

В заявлении индивидуальный предприниматель указывает, что на не однократные обращения заявителя о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории городского округа "Город Кызыл Республики Тыва" Мэрия г. Кызыла отказала во включении в указанную схему, в связи установлением единого порядка размещения нестационарных торговых объектов и обеспечением достижения максимально равномерной обеспеченности населения площадью торговых объектов с учетом действующей стационарной торговой сети. Также, заявителем в адрес Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» поданы заявления о продлении договора аренды, однако также поступили отказы, в связи с отсутствием торговых объектов в Схеме размещения нестационарных торговых объектов.

Указанные выше действия Мэрии г. Кызыла содержали признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, подпункта «д» пункта 4 статьи 15 Закона о торговле, в связи с чем приказом Тывинского УФАС России от 13.11.2013 года № 445 возбуждено дело № 05-13-01/41-15-13.

Определением от 03.02.2014 года рассмотрение дела № 05-13-01/41-15-13 о нарушении антимонопольного законодательства приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу № А69-3945/2013.

Определением от 12.02.2015 года рассмотрение дела № 05-13-01/41-15-13 о нарушении антимонопольного законодательства возобновлено и назначено к рассмотрению на 26 марта 2015 года в 16 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела № 05-13-01/41-15-13 представитель Мэрии г. Кызыла пояснила, что заключение договора аренды является правом органа местного самоуправления, а не обязанностью, в связи с чем, по истечении срока действия договора индивидуальному предпринимателю отказано в заключении нового договора.

Представитель Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» поддержал доводы представителя Мэрии г. Кызыла.

Рассмотрев материалы дела № 05-13-01/41-15-13 и выслушав пояснения лиц участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему:

Согласно пунктам 1, 2 статьи 8.1 Конституционного закона Республики Тыва от 27.11.2004 № 886 ВХ-1 «О земле» распоряжение земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, расположенными на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» - столицы Республики Тыва, осуществляет Правительство Республики Тыва и (или) специально уполномоченный Правительством Республики Тыва исполнительный орган государственной власти Республики Тыва по управлению и распоряжению землями, если иное не предусмотрено федеральным законодательством. Распоряжение земельными участками, указанными в части 1 настоящей статьи, осуществляется в порядке, установленном Правительством Республики Тыва.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 04.03.2011 № 158 Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва определено уполномоченным исполнительным органом государственной власти Республики Тыва по распоряжению земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, расположенными на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва».

Порядок организации работы по распоряжению земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, расположенными на территории городского округа "Город Кызыл Республики Тыва" - столицы Республики Тыва, действовавший с марта 2011 г. по февраль 2013 г., утвержден Постановлением Правительства Республики Тыва от 05.03.2011 N 165.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 08.02.2013 N 81 утвержден Порядок распоряжения земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена, расположенными на территории городского округа "Город Кызыл Республики Тыва" - столицы Республики Тыва.

В соответствии с пунктом 6.4 указанного Порядка основаниями для отказа в предоставлении земельного участка являются:

указанные заявителем цели использования земельного участка не соответствуют документации по планировке территории, документам территориального планирования, правилам землепользования и застройки города Кызыла;

предоставление земельного участка в соответствии с указанными заявителем целями повлечет нарушение строительных, санитарных, иных обязательных норм и правил.

Тывинским УФАС России установлено и сторонами не оспаривается, что временные мобильные сооружения заявителей расположены на землях городского округа «Город Кызыл Республики Тыва», государственная собственность на которые не разграничена.

Следовательно, публично-правовое образование в лице Министерства по вопросам заключения договора аренды земельного участка реализует полномочия собственника по распоряжению земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена в соответствии с действующими нормативно – правовыми актами. При этом полномочия по заключению договоров на установку временных мобильных сооружений распоряжением Министерства земельных и имущественных отношений

Республики Тыва от 28.05.2013 г. № 1378 преданы Мэрии г. Кызыла.

В соответствии с [частью 1 статьи 1](#) Закона о защите конкуренции целью настоящего [Закона](#) является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации.

Согласно [пункта 7 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с [частью 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, 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 частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами ([пункт 2](#)).

Для квалификации действий субъекта права по [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции необходимо установить запрещенные законом и совершенные им действия, которые приводят либо могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции как категории, значимой для определенного товарного рынка (сферы обращения определенного товара либо взаимозаменяемых товаров).

Согласно [подпункту "д" пункта 4 статьи 15](#) Закона о торговле 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 иных нормативных правовых актов, решений, предусматривающих дискриминацию хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, в предоставлении доступа к объектам транспорта, инфраструктуры.

В соответствии с [частью 1 статьи 10](#) Закон о торговле размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или 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.

Схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации ([часть 3 статьи 10](#) данного закона).

Схема размещения нестационарных торговых объектов на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» разработанная в соответствии с Постановлением Правительства Республики Тыва от 16.05.2011 N 305 "О порядке разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Республики Тыва схем размещения нестационарных торговых объектов на территории Республики Тыва" и утвержденная Постановлением Мэра г. Кызыла от 18.08.2011 г. № 1052 не содержит указания на наличие торгового объекта, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Лопсанчапа, «...» при наличии соответствующих договоров аренды, заключенных еще в 1995 гг., что и явилось основанием для отказа со стороны Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» в заключении (продлении) договоров аренды места и земельных участков под нестационарными торговыми объектами.

Схема размещения нестационарных торговых объектов и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на официальных сайтах органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органа местного самоуправления в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" ([часть 5 статьи 10](#) Закон о торговле).

В соответствии с [частью 6 статьи 10](#) указанного Федерального закона утверждение схемы размещения нестационарных торговых объектов, а равно как и внесение в нее изменений, не может служить основанием для пересмотра мест размещения нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения указанной схемы.

Из материалов дела следует, что схема размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Кызыла в спорный период утверждена Постановлением Мэра г. Кызыла от 18.08.2011 г. № 1052 (Схема, действовавшая в спорный период) и подлежит применению с сентября месяца 2011 г. (дата официального опубликования). При этом, указанная схема размещения нестационарных торговых объектов не содержит указания на наличие торгового объекта, расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Лопсанчапа, «...».

Также, Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что эксплуатация нестационарного торгового объекта расположенного по адресу: г. Кызыл, ул. Лопсанчапа, «...», была начата хозяйствующим субъектом задолго до утверждения схемы (с 1995 г.). При этом данный хозяйствующий субъект обращался в Муниципальное казенное учреждение «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» с заявлениями о заключении договора аренды земельного участка на новый срок до истечения срока действия договора, что подтверждается материалами дела и в Мэрию г. Кызыла с заявлениями о

внесении изменений в Схему размещения нестационарных торговых объектов на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва».

Таким образом, фактически хозяйствующий субъект имел намерение продолжить эксплуатацию нестационарного торгового объекта путем заключение договора аренды земельного участка на новый срок с целью включения данного объекта в схему размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Кызыла.

Вместе с тем, нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, иными законами также не предусмотрена безусловная обязанность органа местного самоуправления заключить с предпринимателем договор аренды земельного участка либо договор о продлении срока при истечении срока действия договора аренды.

Доказательств, свидетельствующих о добровольно принятом органом местного самоуправления обязательстве по заключению договора аренды с предпринимателем, в материалы дела не представлено.

Кроме того, положения Закона о торговле, в том числе часть 6 статьи 10, а также включение торгового объекта в схему не возлагают на Муниципальное казенное учреждение «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» либо Мэрию г. Кызыла обязанность продолжать (возобновлять) договорные отношения по истечении срока их существования.

Таким образом, исходя из анализа действующего законодательства следует, что закон не возлагает на уполномоченные органы обязанность включать имеющиеся нестационарные торговые объекты в утверждаемые схемы, а гарантирует право их пользователям на осуществление предпринимательской деятельности по ранее согласованным местам размещения объектов, вплоть до окончания срока предоставления земли под нестационарные объекты торговли и (или) права на ведение торговли по указанному месту.

При таких обстоятельствах, в действиях (бездействиях) Мэрии г. Кызыла нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Кроме того, вступившими в законную силу судебными актами по делам № А69-3658/2013, № А69-850/2014 и № А69-184/2014 действия (бездействия) Мэрии г. Кызыла и Муниципального казенного учреждения «Департамент земельных и имущественных отношений Мэрии г. Кызыла» по аналогичным делам признаны законными и обоснованными.

В силу пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/41-15-13,

РЕШИЛА:

Производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 05-13-01/41-15-13 в отношении Мэрии г. Кызыла на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в виду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в рассматриваемых Комиссией Тывинского УФАС России действиях (бездействии).

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии

А.О. Ооржак

Ч.О. Дамба-Хуурак

Ч.К. Алдын-Херел

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции - решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.