

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена: 16.05.2022г.

Решение изготовлено в полном объеме: __.05.2022г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: ,

в отсутствии заявителя, надлежащим образом уведомленном о месте и времени рассмотрения дела,

при участии представителя Комитета по экономике и стратегическому планированию г. Иркутска (доверенность),

рассмотрев дело № 038/01/00-484/2022 от 31.03.2022г., возбужденное по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы России по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступило заявление Г. о том, что Распоряжением КУМИ г. Иркутска от 01.11.2019 №504-02-3583/19 было утверждено 5 мест под нестационарные торговые объекты на период проведения ярмарки с 15 ноября 2019г. по 15 октября 2020г. по организации обслуживания населения в зоне массового отдыха жителей г. Иркутска на пляже «Якоби».

Согласно договорам на предоставление места на ярмарке срок действия договоров действует с 15 ноября 2019г. по 15 октября 2020г.

Согласно п.2.2.12 по прекращении договора пользователь обязан освободить занимаемое торговое место в течение 10 (десяти) календарных дней.

Комитет по управлению муниципальным имуществом г. Иркутска 17.11.2020г. направил владельцам нестационарных торговых объектов уведомления о добровольном демонтаже. По состоянию на 25.12.2020г. нестационарные торговые объекты не демонтированы.

Вопросы предоставления мест под размещение нестационарных торговых объектов (далее–НТО) согласно п. 1 ст. 39.36 Земельного кодекса РФ регулируются Федеральным законом от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации». Органы местного самоуправления вправе издавать муниципальные правовые акты по

вопросам, связанным с созданием условий для обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли, в случаях и пределах, которые установлены Федеральным законом №381-ФЗ. Постановлением администрации города Иркутска от 29.12.2018 г. №031-06961/8 утверждено Положение о размещении нестационарных торговых объектов на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности г. Иркутска (далее – Положение).

Согласно п. 6 указанного Положения размещение нестационарных торговых объектов (павильонов, киосков, остановочно-торговых комплексов, вендинговых автоматов, бахчевых развалов, объектов развозной и разносной торговли, торговых палаток) осуществляется в соответствии со схемой, утвержденной постановлением администрации города Иркутска, на основании договора на размещение нестационарного торгового объекта путем предоставления места.

На основании п. 7 Положения, заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта осуществляется по результатам торгов (в форме аукциона, аукциона в электронной форме), проводимых в соответствии с Порядком организации и проведения торгов за право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта, расположенного на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности города Иркутска или государственная собственность на который не разграничена. Аукцион в электронной форме проводится в порядке, определяемом регламентом оператора электронной площадки.

Согласно ч. 1 ст. 15 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (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 связи с тем, что в силу положения о комитете по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска, утвержденного Решением Думы г. Иркутска от 25.12.2015 №006-20-160257/5 КУМИ г. Иркутска был надел полномочиями по заключению, изменению, расторжению от имени администрации города Иркутска договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, размещению нестационарных торговых объектов на территории города Иркутска, договоров аренды земельных участков под размещение нестационарных торговых объектов, осуществлению контроля за исполнением заключенных договоров, КУМИ г. Иркутска является отраслевым (функциональным) органом администрации города Иркутска, осуществляющим деятельность в сфере имущественных и земельных отношений в соответствии с настоящим Положением, руководствуясь частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, администрации г. Иркутска выдано предупреждение №038/1/21 от 11.01.2021г., выразившееся в неприятии мер по контролю за размещением нестационарных торговых объектов,

расположенных на пляже «Якоби» г. Иркутска.

Согласно предупреждению №038/1/21 от 11.01.2021г. Администрации г. Иркутска было необходимо демонтировать самовольно размещенные нестационарные торговые объекты, расположенные по адресу г. Иркутск, «пляж Якоби» в срок до 01.03.2021г.

Согласно решению Думы г. Иркутска от 29.09.2020г. №007-20-017169/0 «О внесении изменения в решение Думы г. Иркутска от 25.12.2015г. №006-20-160257/5» «О комитете по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска с 1 января 2021г. создание условий для обеспечения жителей города Иркутска общественного питания, торговли и бытового обслуживания исключено из числа задач и функций Комитета.

С 1 января 2021г. полномочиями по созданию условий для обеспечения жителей города услугами общественного питания, торговли и бытового обслуживания в соответствии с решением Думы г. Иркутска от 29.09.2020г. №007-20-017167/0 «О внесении изменений в решение Думы г. Иркутска от 28.01.2016г. №006-20-170263/6 «Об управлении планирования комитета по бюджетной политике и финансам администрации г. Иркутска» наделен Комитет по экономике и стратегическому планированию г. Иркутска(далее- КЭ г. Иркутска).

Согласно ч.5 ст.39.1. Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. Срок выполнения предупреждения должен составлять не менее чем десять дней. По мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

25.01.2021г. в Иркутское УФАС России направлено ходатайство от администрации г. Иркутска №180-70-56/21 о продлении срока исполнения предупреждения в связи с тем, что в соответствии с Порядком выявления и демонтажа самовольно размещенных нестационарных торговых объектов на территории г. Иркутска, утвержденным постановлением администрации г. Иркутска от 30.06.2017г. №031-06-639/7-1 (далее — Порядок) не внесены изменения в части наделения полномочий по демонтажу, антимонопольным органом установлен срок исполнения предупреждения 01.07-2021г.

22.06.2021г. КЭ направил ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения №038/1/21 от 11.01.2021г., так как в соответствии с Распоряжением Правительства РФ от 30.01.2021г. №208-р «О рекомендациях органам местного самоуправления по вопросу о новых возможностях для розничного сбыта товаров», органам местного самоуправления рекомендовано оказывать содействие в получении юридическим и физическим лицам необходимого количества мест размещения НТО и объектов для осуществления развозной торговли, торговых мест на ярмарках и розничных рынках, Иркутским УФАС России срок исполнения предупреждения продлен до 01.09.2021г.

23.08.2021г. КЭ г. Иркутска направил ходатайство №180-70-2616/21 о продлении срока исполнения предупреждения, так как хозяйствующим субъектам были направлены повторные уведомления о добровольном демонтаже за собственный

счет, и при неисполнении требований, указанных в уведомлениях в 3-месячный срок со дня исчисления срока, установленного для добровольного демонтажа НТО, в порядке и сроки, предусмотренные ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», КЭ г. Иркутска подготовит и заключит муниципальный контракт для производства работ по демонтажу (хранению) указанных НТО. Иркутским УФАС России установлен новый срок исполнения предупреждения — 01.12.2021г.

24.11.2021г. КЭ г. Иркутска направил ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения №038/1/1 от 11.01.2021г., так как подготавливаются ресурсные сметные расчеты по демонтажу самовольно размещенных НТО. Антимонопольным органом установлен новый срок исполнения предупреждения 31.03.2022г.

Не исполнив предупреждение №038/1/21 от 11.01.2021г. в Иркутское УФАС России 29.03.2022г поступило очередное ходатайство о продлении срока исполнения предупреждения. Причины, по которым предупреждение не может быть исполнено в установленный срок, по существу указывались в ранее направленных ходатайствах. Каких-либо активных действий, направленных на исполнение указанного предупреждения, со стороны КЭ г. Иркутска не предпринималось, основания для продления срока исполнения предупреждения отсутствуют.

Согласно ч.8 ст.39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

КЭ г. Иркутска в соответствии с возложенными на него задачами в установленном порядке осуществляет демонтаж самовольно размещенных нестационарных торговых объектов на территории города Иркутска, демонтаж рекламных и информационных конструкций в случаях, предусмотренных муниципальными правовыми актами города Иркутска.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств приказом №038/98/22 от 31.03.2022г. по признакам нарушения ч.1 ст. 15 Закона о защите конкуренции в отношении КЭ. по признакам нарушения ч.1 ст. 15 в связи с бездействием по принятию мер в отношении незаконного размещения 5 нестационарных торговых объектов, расположенных по адресу г. Иркутск, пляж «Якоби», что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Определением №038/478/22 от 01.04.2022г. Рассмотрение дела назначено на 14.04.022г.

Определением №038/556/22 от 14.04.2022г. Рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/00-484/2022 Комиссией Иркутского УФАС России установлено следующее.

Для рассмотрения дела №038/01/00-484/2022 проведен анализ состояния

конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями ч.5.1 ст.45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Временной интервал исследования.

КУМИ г. Иркутска надлежало демонтировать 5 нестационарных торговых объектов по адресу: г.Иркутск, пляж «Якоби» по выданному Иркутским УФАС России предупреждению №038/1/21 от 11.01.2021г.

Указанные нестационарные торговые объекты предоставлены в аренду предоставленным хозяйствующим субъектам ООО «САТО» и ООО «Пенсион Тур Байкал».

С учетом неоднократных ходатайств, срок исполнения предупреждения продлен до 31.03.2022г.

Согласно решению Думы г. Иркутска от 29.09.2020г. №007-20-017169/0 «О внесении изменения в решение Думы г. Иркутска от 25.12.2015г. №006-20-160257/5» «О комитете по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска с 1 января 2021г. создание условий для обеспечения жителей города Иркутска общественного питания, торговли и бытового обслуживания исключено из числа задач и функций Комитета. С 1 января 2021г. полномочиями по созданию условий для обеспечения жителей города услугами общественного питания, торговли и бытового обслуживания в соответствии с решением Думы г. Иркутска от 29.09.2020г. №007-20-0171 в районе дома №2/0 «О внесении изменений в решение Думы г. Иркутска от 28.01.2016г. №006-20-170263/6 «Об управлении планирования комитета по бюджетной политике и финансам администрации г. Иркутска» наделен Комитет по экономике и стратегическому планированию г.Иркутска (далее - КЭ г. Иркутска).

В соответствии с Приказом Иркутского УФАС России №038/98/22 от 31.03.2022г. возбуждено дело №038/01/00-484/2022 по признакам нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции в отношении Комитета по экономике и стратегического планирования г.Иркутска.

Таким образом, исходя из цели исследования, руководствуясь п.2.2 Порядка, временной интервал исследования установлен с 11.01.2021 (дата выдачи предупреждения) по 31.03.2022г. (дата возбуждения дела).

Продуктовые границы товарного рынка.

В соответствии с Порядком (п.3.4) определение товара проводится в т.ч. на основе: условий договора, заключенного в отношении товара; разрешений (лицензий) на осуществление определенных видов деятельности; нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность; общероссийских классификаторов продукции, работ услуг, видов экономической деятельности.

Товар – это объект гражданских прав (в т.ч. работы, услуга, включая финансовую услугу), предназначенную для продажи обмена или иного введения в оборот (п.1 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Согласно п.6 ст.2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ (ред. от 30.12.2020) "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" под нестационарным торговым объектом понимается торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

Согласно классификатору ОКВЭД деятельность по розничной торговле в НТО входит в группу «Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах» - код 47.19.

Эта группировка в том числе включает:

- розничную торговлю широким ассортиментом товаров, из которых продукты питания, напитки или табачные изделия не преобладают.

Таким образом, **продуктовые границы товарного рынка ограничены товарной группой «розничная торговля в неспециализированных магазинах (НТО)».**

Географические границы товарного рынка.

В соответствии с п.п. «в» п.10.7 Порядка при определении географических границ могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов или организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие).

Согласно ст.10 Устава г.Иркутска, утвержденного решением городской Думы г.Иркутска от 20.05.2004г. № 003-20-44430537/4 в ведении города Иркутска находятся вопросы местного значения городского округа, а также отдельные государственные полномочия, которые переданы органам местного самоуправления города Иркутска федеральными законами и законами Иркутской области.

Следовательно, **географические границы рынка розничной торговли в НТО ограничены границами г.Иркутска.**

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие действия (бездействия) Комитета по экономике и стратегического планирования г.Иркутска.

Бездействие Комитета по экономике и стратегического планирования г.Иркутска

по непринятию мер в отношении незаконного размещения 5 нестационарных торговых объектов, расположенных по адресу: г.Иркутск, пляж «Якоби», может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на товарном рынке розничной торговли в неспециализированных магазинах, в частности к необоснованному препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, а также ставит в преимущественное положение ООО «САТО» и ООО «Пенсион Тур Байкал» по сравнению с другими хозяйствующими субъектами — конкурентами.

Комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №038/01/00-484/2022 оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления 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).

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции определено, что 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.

Признаками ограничения конкуренции являются: 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, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 15 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06 октября 2003 года №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления» к вопросам местного значения городского округа относятся создание условий для обеспечения жителей городского округа услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания.

На основании пункта 1 статьи 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации 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 декабря 2009 года №381-

ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Полномочия по выявлению самовольно размещенных НТО относятся к КЭ г. Иркутска.

В рамках рассмотрения дела представитель КЭ г. Иркутска пояснил, что в адрес ООО «САТО» и ООО «ПенсионТурБайкал» были неоднократно направлены уведомления об осуществлении демонтажа, однако данные письма до настоящего момента хозяйствующими субъектами так и не получены.

Кроме того представитель КЭ г. Иркутска сообщил, что демонтаж НТО в принудительном порядке осуществляется по итогам заключения муниципального контракта в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок, товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и в настоящее время составляются сметные расчеты по демонтажу вышеуказанных нестационарных объектов.

Таким образом, ООО «САТО» и ООО «ПенсионТурБайкал» поставлены в неравные, более выгодные условия деятельности, нежели другие хозяйствующие субъекты на рынке розничной продажи товарами.

Лицам, участвующим в деле, направлено заключение об обстоятельствах дела №038/1825/22 от 14.04.2022г.

Пояснений и возражений на заключение об обстоятельствах дела представлено не было.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать КЭ г. Иркутска нарушившим ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции в связи с бездействием по принятию мер в отношении незаконного размещения 5 нестационарных торговых объектов, расположенных по адресу г. Иркутск, пляж «Якоби».
2. Выдать КЭ г. Иркутска обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, путем демонтажа 5 нестационарных торговых объектов, расположенных по адресу г. Иркутск, пляж «Якоби».
3. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц.

4. Копию решения направить сторонам по делу.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подсудны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.