.

РЕШЕНИЕ 038/1392/19

Резолютивная часть оглашена 19 декабря 2019 года. г. Иркутск

Полный текст решения изготовлен 27 декабря 2019 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства:

Председатель Комиссии:

Абророва М. П. - заместитель руководителя Иркутского УФАС России;

Члены Комиссии:

Перминова И. А. - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

Самойленко А. А. - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России;

в присутствии — представителей Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска: С. (доверенность),С. (доверенность)

в отсутствие иных лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, надлежащим образом извещенные о времени, месте и дате рассмотрения настоящего дела,

рассмотрев дело №038/01/15-1544/2019 от 04.10.2019г., возбужденное по признакам нарушения комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска по признакам нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступило заявление индивидуального предпринимателя Извечной В. М. на действия комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации г. Иркутска в отношении размещения нестационарных торговых объектов на б.

Гагарина, о. Юность и о. Конный.

Иркутским УФАС России по обстоятельствам, изложенным в вышеуказанном обращении, проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

26.03.2018г. комитетом по управлению муниципальным имуществом опубликовано извещение о проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов, а именно купавы по реализации мороженного, расположенных на территории г. Иркутска.

По результатам рассмотрения заявок, 27.04.2018г. по лоту №2 - б. Гагарина, слева от памятника Александра III, в аллее в аукционе по размещению нестационарного торгового объекта – купавы выиграло ООО «Мир развлечений».

На основании результатов аукциона с данным хозяйствующим субъектом был заключен договор №002-куп от 28.04.2018г.

В ходе антимонопольного расследования был осуществлен осмотр мест размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на б. Гагарина. По результатам осмотра установлено, что нестационарный торговый объект, расположенный слева от памятника Александру III, принадлежащий ООО «Мир развлечений» - находится вне места, указанного в аукционной документации к протоколу №29 от 20.03.2018г. и договоре №002-куп от 28.04.2018г.

На основании вышеизложенного, Комитет по управлению муниципальным имуществом Администрации г. Иркутска не принимает меры контроля размещения нестационарного торгового объекта на территории г. Иркутска.

Учитывая изложенное, бездействие Комитета по управлению муниципальным имуществом Администрации г. Иркутска, выразившееся в непринятии мер по контролю размещения нестационарного торгового объекта, по адресу б. Гагарина, слева от памятника Александра III, содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

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).

Таким образом, действия Комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска, выразившиеся в непринятии мер по контролю за размещением нестационарного торгового объекта, установленного на основании договора на размещение нестационарного торгового объекта – купава по реализации мороженного №002-куп от 28.04.2018г, содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 15 Федерального закона 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с ч.2 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 данной статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3,5,6 и 8 ч. 1 ст. 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 данного Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 ч. 1 ст. 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании изложенного, согласно ч.2 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, Комитету по управлению муниципальным имуществом Администрации г. Иркутска выдано предупреждение №038/45/19 от 04.09.2019г. о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст.15 Закона о защите конкуренции, путем:

- принятия исчерпывающих мер. Направленных на приведение фактического местонахождения указанного нестационарного торгового объекта в соответствии с договором №002-куп от 28.04.2018г. в срок до 20.09.2019г.

О выполнении предупреждения комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска надлежало уведомить Иркутское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, посредством

направления уведомления с обязательным приложением копий соответствующих документов, заверенных надлежащим образом.

23.09.2019г. комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска направлено заявление №505-70-19585/19 от 20.09.2019г. о продлении срока исполнения предписания №038/45/19 от 04.09.2019г. В качестве обоснования продления срока предупреждения является направление комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска в адрес ООО «Мир развлечений» уведомления об устранении нарушений в срок до 23 сентября 2019г.

В связи с вышеизложенным, Иркутским УФАС России принято решение об отказе в продлении сроков исполнения предупреждения, в связи с его подачей по истечению установленного срока выполнения предупреждения.

В соответствии с 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.

На основании изложенного приказом №038/427/19 от 04.10.2018г. возбуждено дело №038/01/15-1544/2019 в отношении комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска по признакам нарушения ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции в связи с бездействием, выразившимся в непринятии мер по контролю за размещением нестационарного торгового объекта, установленного на основании договора №002-куп от 28.04.2018г. между комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска и ООО «Мир развлечений», заключенного по результатам торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/15-1544/2019 от 04.10.2019г. комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 038/01/15-1544/2019 **от** 04.10.2019г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 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».

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

В соответствии с требованиями п. 9 ст. 5 Федерального закона №135-ФЗ «О Защите конкуренции» временной интервал анализа состояния конкуренции определяется от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации. Наименьший интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения должен составлять 1 год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

28.04.2018г. между Администрацией г. Иркутска и ООО «Мир развлечений» заключен договор на размещение нестационарного торгового объекта – купавы для реализации мороженного №002-куп от 28.04.2018г.

На основании ч. 2 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции, Иркутским УФАС комитету по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска выдано предупреждение №038/45/19 от 04.09.2019г. о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, временной интервал настоящего исследования определен с 28.04.2018г. по дату установленного срока исполнения предупреждения – 20.09.2019г.

Определение продуктовых границ товарного рынка.

Продуктовыми границами товарного рынка являются – розничная торговля мороженным и замороженными десертами.

Определение географических границ товарного рынка.

На основании особенностей приобретения указанного продукта потребителем, географические границы товарного рынка – г. Иркутск, б. Гагарина.

Оценка изменения (возможного изменения) состояния конкуренции на товарном рынке вследствие осуществления действий (бездействия).

Бездействие комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска, выразившееся в непринятии мер по контролю за размещением нестационарного торгового объекта, установленного на основании договора №002-куп от 28.04.2018г. заключенного по результатам торгов с ООО «Мир развлечений»,

приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на товарном рынке розничной реализации мороженного и замороженных десертов в границах г. Иркутска, б. Гагарина, в том числе могут привести к необоснованному препятствованию осуществления деятельности иными хозяйствующими субъектами, желающими осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием муниципального имущества в установленном порядке в указанных географических границах.

Комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска в рамках возбужденного дела представлены следующие письменные пояснения.

В связи с нахождением нестационарного торгового объекта по договору №002-куп от 28.04.2018г. вне места, указанного документацией аукциона от 27.04.2018г. и настоящего договора, в адрес генерального директора ООО «Мир развлечений» направлено уведомление от 09.09.2019г. о необходимости в срок до 23.09.2019г. размещение нестационарного торгового объекта привести в соответствие с п. 1.1. договора.

Учитывая временной характер размещения нестационарного торгового объекта с 01.05.2019г. по 30.09.2019г., при осмотре земельного участка, осуществленного 01.10.2019г. установлено, что нестационарный торговый объект демонтирован.

При размещении нестационарного торгового объекта в летнем сезоне 2020 г. комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска в отношении ООО «Мир развлечений» будут приняты меры в части контроля за размещением нестационарного торгового объекта в соответствии с топографической схемой размещения и каталогом координат, указанном в приложении №2 к договору №002-куп от 28.04.2018г.

В рассматриваемой ситуации орган местного самоуправления никаким образом не ограничивал и/или не устранял конкуренцию между хозяйствующими субъектами, так как заключение договора осуществлено на торгах, конкурентным способом, в торгах принимали участие все желающие лица, а договор заключен с победителем, а не иным лицом.

Комиссия Иркутского УФАС России заслушав доводы лиц, участвующих в деле и оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, приходит к следующим выводам.

26.03.2018г. комитетом по управлению муниципальным имуществом

администрации г. Иркутска опубликовано извещение о проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта – купава по реализации мороженного, расположенных на территории г. Иркутска.

По результатам рассмотрения заявок, по лоту №2 - б. Гагарина, слева от памятника Александра III, в аллее – выиграл ООО «Мир развлечений» (договор №002-куп от 28.04.2018г.).

06.08.2019г. Иркутским УФАС осуществлен осмотр мест размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на б. Гагарина. По результатам осмотра установлено, что нестационарный торговый объект, расположенный слева от памятника Александру III, принадлежащий ООО «Мир развлечений» - находится вне места, указанного в аукционной документации к протоколу №29 от 20.03.2018г. и договоре №002-куп от 28.04.2018г., а именно по левой стороне круглой части пешеходной дорожки, которая идет от памятника Александра III в сторону памятника Ю. Гагарина.

Вопросы предоставления мест под размещение нестационарных торговых объектов 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. №031-06-961/8 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 на территории города Иркутска осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов, утвержденной постановлением администрации города Иркутска от 30 декабря 2011 г. № 031-06-3192/11, на основании договора на размещение нестационарных торговых объектов путем предоставления места.

На основании п. 7 Положения, заключение договора на размещение нестационарных торговых объектов осуществляется по результатам

торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых в соответствии с Правилами проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденными приказом Федеральной антимонопольной службы РФ от 10.02.2010г. №67.

Исходя из вышеизложенных норм, орган местного самоуправления вправе **предоставлять хозяйствующим субъектам право размещения только тех нестационарных торговых объектов, сведения о которых указаны в схеме,** предварительно опубликованной в установленном порядке.

Согласно п. 7 Положения Организатором и инициатором торгов от имени администрации города Иркутска выступает комитет по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска.

В силу п. 3.3.4. положения о комитете по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска, утвержденного Решением Думы г. Иркутска от 25.12.2015 №006-20-160257/5 комитет по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска заключает, изменяет, расторгает от имени администрации города Иркутска договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, размещение нестационарных торговых объектов на территории города Иркутска, договоры аренды земельных участков под размещение нестационарных торговых объектов, осуществляет контроль за исполнением заключенных договоров.

На основании пп. 5 п. 10 Положения комитет по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска обеспечивает по договорам на размещение нестационарного торгового объекта, заключаемым от имени администрации города Иркутска контроль за исполнением условий договоров на размещение нестационарных торговых объектов, заключенных от имени администрации города Иркутска.

В соответствии с п.3.3.5 положения о комитете по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска, комитет выявляет неиспользуемые, используемые не по назначению, используемые без правовых оснований нестационарные торговые объекты, обеспечивает организацию демонтажа нестационарных торговых объектов в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также проводит мониторинг состояния территории города Иркутска с целью выявления и пресечения фактов

несанкционированного осуществления торговли.

Таким образом, принятие мер в отношении незаконно размещенных нестационарных торговых объектов на территории г. Иркутска и контроль за исполнением условий договоров на размещение нестационарных торговых объектов на территории г. Иркутска относится к полномочиям комитета по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска.

Согласно договору №002-куп от 28.04.2018г. на размещение нестационарного торгового объекта, предметом договора является право разместить на территории общей площадью 8 кв.м. нестационарный торговый объект – купава по реализации мороженного, расположенный по адресу г. Иркутск, б. Гагарина, слева от памятника Александра III, в аллее.

На основании вышеизложенного, место для размещения нестационарного торгового объекта по адресу: по левой стороне круглой части пешеходной дорожки, которая идет от памятника Александра III в сторону памятника Ю. Гагарина используется ООО «Мир развлечений» на условиях, существенно отличающихся от предложенных в информационном сообщении о проведении аукциона, от аукционной документации и договора.

В силу статьи 10 Федерального закона № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» 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.

Схемой размещения нестационарных торговых объектов на территории г. Иркутска, утвержденной постановлением администрации города Иркутска от 30 декабря 2011 г. №031-06-3192/11, размещение нестационарного торгового объекта по адресу: б. Гагарина, по левой стороне круглой части пешеходной дорожки, которая идет от памятника Александра III в сторону памятника Ю. Гагарина не предусмотрено.

Возражения комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска о том, что в рассматриваемой ситуации орган местного самоуправления никаким образом не ограничивал и/или не устранял конкуренцию между хозяйствующими субъектами, так как заключение договора осуществлено на торгах, конкурентным способом,

в торгах принимали участие все желающие лица, а договор заключен с победителем, а не иным лицом, не относятся к существу рассматриваемого дела в силу следующего, так как процедура проведения аукциона не оспаривается. Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в связи с бездействием комитета по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска, выразившееся в непринятии мер по контролю за размещением нестационарного торгового объекта, установленного на основании договора №002-куп от 28.04.2018г. между комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска и ООО «Мир развлечений», заключенного по результатам торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. В силу закрепленных 5 п. 10 Положения обязанностей, комитет по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска обязан обеспечивать по договорам на размещение нестационарного торгового объекта, заключаемым от имени администрации города Иркутска контроль за исполнением условий договоров на размещение нестационарных торговых объектов. Однако Комитет не принял никаких действий по контролю за размещением данного нестационарного торгового объекта.

Частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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).

Требования, предъявляемые к участникам торгов, к условиям исполнения договора должны применяться в равной степени ко всем участникам.

Таким образом, предоставление возможности получения права размещения нестационарного торгового объекта хозяйствующему субъекту на условиях, не предусмотренных схемой размещения нестационарных торговых объектов, а также договором, заключенного по результатам аукциона, создает необоснованные и незаконные преимущества, при которых ООО «Мир развлечений» поставлено в неравные, более выгодные условия деятельности, нежели другие хозяйствующие субъекты на рынке розничной продажи товарами, а именно мороженным и замороженными десертами в нестационарных торговых объектах.

На основании изложенных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о нарушении комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска ч. 1 ст. 15 Федерального закона 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в непринятии мер по контролю за размещением нестационарного торгового объекта, установленного на основании договора №002-куп от 28.04.2018г. между комитетом по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска и ООО «Мир развлечений», заключенного по результатам торгов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Лицам участвующим в рассмотрении настоящего дела, направлено заключение Комиссии об обстоятельствах дела (исх. №038/5937/19 от 03.12.2019г.).

Лицами, участвующими в рассмотрении настоящего дела, возражений (пояснений, доказательств) на заключение об обстоятельствах дела представлено не было.

В настоящее время нестационарный торговый объект демонтирован, таким образом, у Комиссии отсутствуют основания в выдаче предписания об устранении нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ

«О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Комитет по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска (664007, г. Иркутск, ул. Поленова, д. 1; ОГРН:1163850051584, ИНН:3849057115, КПП:384901001) нарушившим ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, в связи с непринятием мер по контролю за размещением нестационарного торгового объекта, установленного на основании договора №002-куп от 28.04.2018г., заключенного по результатам торгов с ООО «Мир развлечений», что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.
2. Предписание Комитету по управлению муниципальным имуществом администрации г. Иркутска не выдавать.
3. Копию решения направить в адрес лиц, привлеченных к участию в рассмотрении дела.
4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии М. П. Абророва

Члены Комиссии А. А. Самойленко

И. А. Перминова