

## РЕШЕНИЕ

по делу № Т-9/15-16

г. Майкоп

Резолютивная часть решения оглашена 01.06.2016

В полном объеме решение изготовлено 01.06.2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление) <..>

Члены Комиссии: начальник отдела Управления <..>; ведущий специалист – эксперт Управления <..>, ведущий специалист – эксперт Управления <..>,

рассмотрев дело №Т-9/15-16 по признакам нарушения администрацией муниципального образования «Гиагинский район» (385601, Республика Адыгея, ст. Гиагинская, ул. Кооперативная, 35), требований статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее – Закон о торговой деятельности) в части установления в Конкурсной документации №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район» правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с приказом Управления о проведении плановой проверки №23 от «17» марта 2016г., инспекцией Управления была проведена проверка, соблюдения требований антимонопольного законодательства, в отношении администрации муниципального образования «Гиагинский район».

В ходе проведения проверки Конкурсной документации №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район» выявлены признаки нарушения требований Закона о торговой деятельности.

Так, администрацией МО «Гиагинский район» утверждена Конкурсная документация №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования

«Гиагинский район».

В соответствии с пунктом 7.1. Конкурсной документации, участниками конкурса могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели. Соответственно физические лица не могут быть участниками конкурса.

Ограничение физического лица в праве быть потребителем муниципальной услуги на право размещения нестационарных торговых объектов, противоречит следующим нормам.

Деятельность по производству и переработке сельскохозяйственной продукции может осуществляться в форме личного подсобного хозяйства. Такая деятельность в силу прямого указания закона не является предпринимательской. Реализация гражданами, ведущими личное подсобное хозяйство, сельскохозяйственной продукции, произведенной и переработанной при ведении личного подсобного хозяйства, не является предпринимательской деятельностью и не облагается налогом (статья 217 Налогового Кодекса РФ).

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О личном подсобном хозяйстве» 07.07.2003 года №112-ФЗ реализация гражданами, ведущими личное подсобное хозяйство, сельскохозяйственной продукции, произведенной и переработанной при ведении личного подсобного хозяйства, не является предпринимательской деятельностью.

Соответственно федеральными законами и нормативно-правовыми актами Российской Федерации физическим лицам дано право осуществлять торговую деятельность по реализации продукции с личного подсобного хозяйства на нестационарных торговых объектах.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 7.1. Конкурсной документации одним из требований для участия в конкурсе является отсутствие у участника конкурса задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год.

Между тем принятие возможного решения об отказе в выдаче разрешения на право размещения нестационарных торговых объектов, на основании указанной задолженности, не предусмотрено законодательством Российской Федерации, в связи с тем, что:

- финансовое состояние хозяйствующего субъекта является вопросом совершения им своей хозяйственной деятельности;
- законодательством Российской Федерации определена мера ответственности за наличие задолженности по уплате налогов и сборов;
- наличие задолженности по уплате налогов и сборов не лишает права хозяйствующего субъекта осуществлять хозяйственную деятельность.

В соответствии с пунктом 9.7. Конкурсной документации на объекте в течении всего времени работы должны находиться и предъявляться по требованию органов государственного контроля в том числе договоры на вывоз твердых отходов.

Действующим законодательством не вменена хозяйствующему субъекту обязанность по вывозу твердых отходов или твердых бытовых отходов исключительно через специализированные организации, соответственно хозяйствующий субъект имеет право на осуществление самостоятельного вывоза указанных отходов.

Согласно статье 15 Закона о торговой деятельности 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.

Частью 2 статьи 16 Закона о торговой деятельности установлено, что государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных [статьями 13 - 15](#) настоящего Федерального закона, проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации.

В соответствии с представленной АМО «Гиагинский район» информацией на основании определения о назначении дела к рассмотрению в Конкурсную документацию по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район» внесены следующие изменения:

- подпункт «в» пункта 7.1 пункта 7 «требования к участникам Конкурса» исключен;

- подпункт 9.7 (последний абзац) пункта 9 «требования к оказанию услуг» исключен.

Вместе с тем, АМО «Гиагинский район» также сообщило, что включение физических лиц в пункт 7.1 Конкурсной документации по проведению Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории МО «Гиагинский район» не правомерно.

Однако, с данной позицией невозможно согласится ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 13 статьи 217 Налогового кодекса Российской Федерации не подлежат налогообложению (освобождаются от налогообложения) следующие виды доходов физических лиц:

доходы налогоплательщиков, получаемые от продажи, выращенной в личных подсобных хозяйствах, находящихся на территории Российской Федерации, продукции животноводства (как в живом виде, так и продуктов убоя в сыром или переработанном виде), продукции растениеводства (как в натуральном, так и в

переработанном виде).

Доходы, указанные в [абзаце первом](#) настоящего пункта, освобождаются от налогообложения при одновременном соблюдении следующих условий:

если общая площадь земельного участка (участков), который (которые) находится (одновременно находятся) на праве собственности и (или) ином праве физических лиц, не превышает максимального размера, установленного в соответствии с [пунктом 5 статьи 4](#) Федерального закона от 7 июля 2003 года N 112-ФЗ "О личном подсобном хозяйстве";

если ведение налогоплательщиком личного подсобного хозяйства на указанных участках осуществляется без привлечения в соответствии с трудовым [законодательством](#) наемных работников.

Для освобождения от налогообложения доходов, указанных в [абзаце первом](#) настоящего пункта, налогоплательщик представляет документ, выданный соответствующим органом местного самоуправления, правлением садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения граждан, подтверждающий, что продаваемая продукция произведена налогоплательщиком на принадлежащем (принадлежащих) ему или членам его семьи земельном участке (участках), используемом (используемых) для ведения личного подсобного хозяйства, дачного строительства, садоводства и огородничества, с указанием сведений о размере общей площади земельного участка (участков).

Таким образом, при соблюдении условий, указанных Налоговым кодексом Российской Федерации, физическое лицо может осуществлять деятельность по продаже, выращенной в личных подсобных хозяйствах, находящихся на территории Российской Федерации, продукции животноводства, продукции растениеводства на нестационарных торговых объектах.

Законом о торговой деятельности не установлены ограничения в отношении физических лиц.

Кроме того, Законом о торговой деятельности используется в том числе следующее понятие: розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;

Таким образом, не включение физических лиц как участников конкурса в Конкурсную документацию №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район», 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.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения

антимонопольного законодательства Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению в соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела и определила отложить рассмотрения дела №Т-9/15-16 на 01.06.2016г.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Дополнительных пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, АМО «Гиагинский район» в материалы дела №Т-9/151-16 представлено не было.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального образования «Гиагинский район» нарушившей требования статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" в части установления в Конкурсной документации №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район» правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.
2. Оснований для прекращения рассмотрения, дела указанных в статье 48 Закона о защите конкуренции не установлено.
3. Выдать администрации муниципального образования «Гиагинский район» предписание о совершении действий, в части включения физических лиц в конкурсную документацию как участников конкурса в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

*Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.*

*Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.*

## ПРЕДПИСАНИЕ №Т-9/15-16

« 01»          Июня          2016 г.

г. Майкоп

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <..> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управление);

Члены комиссии:

<..> – начальник отдела Управления;

<..> – ведущий специалист-эксперт Управления;

<..> – ведущий специалист-эксперт Управления,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 01.06.2016 г. по делу № Т-9/15-16 о нарушении, администрацией муниципального образования «Гиагинский район» (385601, Республика Адыгея, ст.Гиагинская, ул.Кооперативная, 35), требований статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" в части установления в Конкурсной документации №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район» правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации муниципального образования «Гиагинский район» в срок до 25.06.2016 года прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" выразившееся установлении в Конкурсной документации №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район» правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

2. Предоставить доказательства внесения изменений в Конкурсную документацию №01/15 по проведению открытого Конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования «Гиагинский район».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

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

*Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.*