

Исх. АШ-06/10638 от 25.08.2022 г.

Татарстанским УФАС России проводился мониторинг на предмет соблюдения антимонопольного законодательства при проведении торгов на право заключения договора размещения нестационарного объекта.

По итогам рассмотрения и изучения документов, опубликованных на официальном сайте Исполнительного комитета Лениногорского муниципального района, были установлены следующие обстоятельства.

25 мая 2017 года Исполнительным комитетом Лениногорского муниципального района было издано Постановление №713 «Об утверждении Положения об организации аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района Республики Татарстан» (далее - Постановление №713), которое утвердило Порядок проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района (далее – Порядок проведения аукциона). Так, текстом вышеуказанного Порядка проведения аукциона указывается исчерпывающий перечень субъектов, являющихся заявителями на аукционы на право размещения нестационарных торговых объектов.

В соответствии с Порядком проведения аукциона участником аукциона может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения или индивидуальный предприниматель, претендующие на заключение Договора на право размещения нестационарного торгового объекта.

Указанный в Порядке проведения аукциона круг лиц, которые могут быть заявителями на аукционы на право размещения нестационарных торговых объектов, является закрытым.

При этом Татарстанское УФАС России отмечает, что в связи с принятием Федерального закона от 27.11.2018 №422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» круг лиц осуществляющих хозяйственную деятельность был расширен, а именно появился такой субъект предпринимательской деятельности как плательщики налога на профессиональный доход.

Таким образом, текстом вышеуказанного Порядка налогоплательщики налога на профессиональный доход (далее – самозанятые) исключаются из числа субъектов предпринимательской деятельности, которые могут считаться заявителями аукциона по предоставлению права размещения нестационарных торговых объектов на территории Лениногорского муниципального района.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 27.11.2018 №422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» (далее - Закон №422-ФЗ) самозанятыми признаются физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, перешедшие на специальный налоговый режим в порядке, установленном Федеральным законом от 27.11.2018 №422-ФЗ.

Согласно части 7 статьи 2 Закона №422-ФЗ профессиональный доход - доход физических лиц от деятельности, при ведении которой они не имеют работодателя и не привлекают наемных работников по трудовым договорам, а также доход от использования имущества.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона №422-ФЗ не вправе применять специальный налоговый режим:

1) лица, осуществляющие реализацию подакцизных товаров и товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации в соответствии с законодательством Российской Федерации;

2) лица, осуществляющие перепродажу товаров, имущественных прав, за исключением продажи имущества, использовавшегося ими для личных, домашних и (или) иных подобных нужд;

3) лица, занимающиеся добычей и (или) реализацией полезных ископаемых;

4) лица, имеющие работников, с которыми они состоят в трудовых отношениях;

5) лица, ведущие предпринимательскую деятельность в интересах другого лица на основе договоров поручения, договоров комиссии либо агентских договоров, если иное не предусмотрено пунктом 6 настоящей части;

6) лица, оказывающие услуги по доставке товаров с приемом (передачей) платежей за указанные товары в интересах других лиц, за исключением оказания таких услуг при условии применения налогоплательщиком зарегистрированной продавцом товаров контрольно-кассовой техники при расчетах с покупателями (заказчиками) за указанные товары в соответствии с действующим законодательством о применении контрольно-кассовой техники;

7) лица, применяющие иные специальные налоговые режимы или ведущие предпринимательскую деятельность, доходы от которой облагаются налогом на доходы физических лиц, за исключением случаев, предусмотренных частью 4 статьи 15 настоящего Федерального закона;

8) налогоплательщики, у которых доходы, учитываемые при определении налоговой базы, превысили в текущем календарном году 2,4 миллиона рублей.

Вместе с тем самозанятые могут участвовать в закупках, проводимых в соответствии с Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 №44-ФЗ (далее - Закон о контрактной системе) и Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

На основании изложенного, Татарстанское УФАС России приходит к выводу, что бездействие Исполнительного комитета Лениногорского муниципального района, которое выразилось в невнесении изменений в Порядок проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района, утвержденного Постановлением №713 «Об утверждении Положения об организации аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района Республики Татарстан», которые бы позволяли самозанятым принимать участие в торгах на право размещения нестационарных торговых объектов, приводят к ограничению конкуренции.

Подобные обстоятельства не согласуются с конституционными принципами обеспечения единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции, лежащими в основе правового регулирования экономических отношений.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, и иных федеральных законах, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что 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.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - 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.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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).

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате принятия

соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

Таким образом, бездействие Исполнительного комитета Лениногорского муниципального района, которое выразилось в неправомерном ограничении субъектного состава лиц, имеющих право участвовать на торгах, вследствие невнесения изменений в Порядок проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района, утвержденного Постановлением №713 «Об утверждении Положения об организации аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района Республики Татарстан», содержатся признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с наличием в бездействиях Исполнительного комитета Лениногорского муниципального района, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в невнесении изменений в Порядок проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района, утвержденного Постановлением №713 «Об утверждении Положения об организации аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района Республики Татарстан», которое позволяло бы самозанятым принимать участие в торгах на размещение нестационарных торговых объектов, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает Исполнительный комитет Лениногорского муниципального района о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем внесения изменений в Порядок проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района, утвержденного Постановлением №713 «Об утверждении Положения об организации аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Лениногорского муниципального района Республики Татарстан», которое позволяло бы самозанятым принимать участие в торгах на размещение нестационарных торговых объектов.

Предупреждение необходимо выполнить в течении 60 дней с момента получения уведомления.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

<...> – (должностное лицо)