

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена 11 июля 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 25 июля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии:

членов комиссии:

рассмотрев дело № 05-10/43-12, возбужденное по признакам нарушения Администрацией города Томска (634050 пр. Ленина, 73 г. Томск) и ООО «Вегас-Р» (634021 пр. Фрунзе, 103, г. Томск), ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В периодическом печатном издании Томская областная ежедневная газета «Красное знамя» от 4 апреля 2012 года №45(26580) размещено сообщение, следующего содержания, «между мэрией и группой компаний «Театро» было подписано соглашение о взаимном сотрудничестве. В нем бизнесменам предлагалось разработать проект благоустройства Пушкинского сквера и обязательно утвердить его в муниципалитете. Мы разработали проект, - продолжает Ш. (директор сети группы компаний «Театро»), - где черным по белому четко сказано, что берем на себя благоустройство и уход за сквером. Плюс имеем право устанавливать малые архитектурные формы, такие как урны, лавочки, павильоны и летние веранды в том числе....Реализация проекта, причем не включая летнюю веранду, обойдется нам в 6 миллионов рублей, в сквере будут заменены асфальтовое полотно, бордюры, лавочки, установлены детский городок и система видео наблюдения за территорией. <...> А летняя веранда — это способ хоть как-то вернуть наши инвестиции. Было сразу оговорено, что мы сможем реализовать этот проект, только если будет возможность зарабатывать хоть какие-то деньги». На основании п. 4 ч. 1 ст. 39 Закона о защите конкуренции (сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства) Приказом от 05.05.2012 №90 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Города Томска, ООО «Вегас-Р», ООО «МАКАО», ООО «ПУЛЬС», ООО «Вегас», ООО «Вегас-К», представляющие объединение Группа Компаний «ТЕАТРО», возбуждено дело №05-10/43-12 по признакам нарушения антимонопольного законодательства: ч. 1 ст. 16

Закона о защите конкуренции.

В качестве ответчиков по делу привлечены привлечены Администрация Города Томска и ООО «ВЕГАС-Р», подписавшее соглашение от имени группы компаний «Театро», включающей в себя юридические лица ООО «МАКАО», ООО «Пульс» и ООО «Вегас», ООО «Вегас-Р», ООО «Вегас-К».

В ходе рассмотрения дела №05-10/43-12 Комиссия установила, что Соглашение о взаимном сотрудничестве в области санитарной очистки территории муниципального образования «Город Томск» от 30.09.2011 заключено между администрацией Советского района Города Томска и ООО «Вегас-Р» (далее — Соглашение). В связи с чем, Определением от 27.06.2012 и 11.07.2012 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области (далее — Томское УФАС России, Управление, антимонопольная служба) прекратила участие в рассмотрении дела № 05-10/43-12 Администрации Города Томска и ООО «МАКАО», ООО «Пульс» и ООО «Вегас», ООО «Вегас-К» в качестве ответчиков, в связи с тем, что Администрация Города Томска и ООО «МАКАО», ООО «Пульс» и ООО «Вегас», ООО «Вегас-К» не является сторонами Соглашения и привлекла Администрацию Города Томска к участию в деле в качестве заинтересованного лица. В то же время, определением от 27.06.2012 к участию в рассмотрении дела 05-10/43-12 в качестве ответчика привлечена администрация Советского района Города Томска (далее — Администрация Советского района).

В заседании Комиссии Представитель ответчика (Администрация Советского района), письменных объяснений не представил, но пояснил, что нарушение не признает. Поскольку решением Советского районного суда по заявлению Прокуратуры г. Томска некоторые пункты Правил благоустройства признаны противоречащими федеральному законодательству, то Соглашение не может рассматриваться как юридический документ. Более того, Соглашение никакой юридической силы не имеет, т. к. еще в 2011 году оно должно было быть расторгнуто путем подписания дополнительного соглашения, в связи с исполнением ООО «Вегас-Р» обязанности по очистке и содержанию территории. Следовательно, Соглашение, заключенное между Администрацией Советского района и ООО «Вегас-Р», не может рассматриваться как нарушающее ч.1 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Представитель ответчика (ООО «Вегас-Р») представил к заседанию Комиссии Отзыв, в котором нарушение законодательства не признает, и пояснил, что проведение конкурсов для заключения Соглашений действующим законодательством не предусмотрено. Действия ООО «Вегас-Р» в рамках Соглашения не образуют состав правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 16 Закона о защите конкуренции, поскольку не приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции хозяйствующих субъектов. В установленном законом порядке Группа компаний «ТЕАТРО» не зарегистрирована и юридическим лицом не является. Летняя веранда (относится по типу к малым архитектурным формам) возведена в рамках заключенного Соглашения от 30.09.2011 с Администрацией Советского района и группой компаний «ТЕАТРО», которую представляет ООО «Вегас-Р».

Заинтересованное лицо Администрация Города Томска согласно поступившему Отзыву на определение не считает, что соглашения, заключаемые администрациями соответствующих районов Города Томска с конкретными

хозяйствующими субъектами о благоустройстве нарушают антимонопольное законодательство.

Учитывая отзывы и пояснения присутствующих в заседании лиц, изучив представленные сторонами документы и материалы, Комиссией установлено следующее.

Организация благоустройства городского округа отнесена к вопросам местного значения в силу пп. 25 п. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее — Закон о местном самоуправлении) и п. 1.25 ст. 8 Устава Города Томска.

Согласно п. 1.31 ст. 40 Устава Города Томска обеспечение организации благоустройства отнесено к компетенции администрации г. Томска. Постановлением администрации Города Томска от 26.01.2011 №55 утверждены Правила благоустройства территории муниципального образования «Город Томск» (далее — Правила благоустройства). Данный муниципальный правовой акт определяет требования к осуществлению благоустройства на территории Города Томска.

Администрация Советского района Города Томска действует на основании Положения об администрации Советского района, утвержденного Решением Думы Города Томска от 15.09.2005 №1000 (далее - Положение). В соответствии с п. 3.1.3 Положения, администрация района обеспечивает соблюдение правил благоустройства и санитарного содержания на территории района, разрабатывает планы благоустройства территории района и осуществляет контроль их исполнения.

Как следует из материалов дела, 30.09.2011 ООО «Вегас-Р» (в лице Ш., действующей на основании Устава) (далее - Организация) заключило с Администрацией Советского района г. Томска (в лице Главы Администрации А., действующего на основании Положения) Соглашение о взаимном сотрудничестве в области санитарной очистки территории муниципального образования «Город Томск» (Город Томск). В соответствии с п. 1.1 Соглашения Организация принимает на себя обязательства по уборке закрепленной за ней территории, включая регулярную очистку территорий с твердым покрытием от грязи, мусора, снега и льда, газонов - от мусора, вывоз мусора, твердых бытовых отходов, снега, а Администрация оказывает Организации содействие в уборке территорий в соответствии с действующим законодательством и настоящим Соглашением. Пунктом 3.3.2 Соглашения предусмотрено, что Организация своими силами и средствами может выполнить работы по благоустройству территории, ландшафтному дизайну, установить малые архитектурные формы (детский городок, беседки, мостики, павильоны, веранды) лавочки, мусорные контейнеры, обеспечить звуковое оснащение территории в соответствии с нормативно правовыми актами г. Томска и Томской области и требованиями законодательства РФ. Пунктом 3.4.1 Соглашения предусмотрено право Организации в целях ограничения движения автотранспорта на закрепленной территории установить шлагбаум, использовать территорию участка в целях проведения досуга и места отдыха. Территория для проводимых работ определена Приложением №1 к Соглашению (на плане закрашенный участок - территория Пушкинского сквера).

В соответствии с п. 1.3 Правил благоустройства благоустройство территории — деятельность по содержанию и текущему ремонту объектов благоустройства, направленная на улучшение экологического, санитарно-гигиенического, эстетического состояния территории муниципального образования «Город Томск» (далее — Город Томск) в целом и осуществляемая в целях создания комфортных условий для жизнедеятельности населения городского округа; объект благоустройства - земельные участки, водные объекты, здания, строения, сооружения, объекты незавершенного строительства, нежилые помещения, линейные объекты, временные (некапитальные) объекты, территория муниципального образования «Город Томск», строительные площадки, фасады зданий, строений, сооружений, нежилых помещений, витрины, места размещения рекламы и иной информации (в том числе рекламные конструкции), иные объекты в соответствии с действующим законодательством и настоящими Правилами благоустройства.

Таким образом, Администрация Советского района предоставила Организации право своими силами и средствами выполнить работы по ландшафтному дизайну, по установлению малых архитектурных форм, павильонов, веранд в соответствии с нормативно правовыми актами г. Томска и Томской области и требованиями законодательства Российской Федерации (п. 3.3.2 Соглашения), право установки шлагбаума и использования территории участка в целях проведения досуга и места отдыха, в целях ограничения движения автотранспорта на закрепленной территории (п. 3.4.1 Соглашения). Вместе с тем, Организация взяла на себя обязанность по уборке закрепленной территории. Фактически Администрация Советского района, согласно заключенного Соглашения, передала в пользование ООО «Вегас-Р» земельный участок Пушкинского сквера по адресу г. Томск, пр. Ленина, 81, т. е. заключила завуалированный договор аренды земельного участка.

Из пояснений Ответчиков (Администрации Советского района и ООО «Вегас-Р») следует, что детский городок, беседки, мостики, павильоны, лавочки, мусорные контейнеры, в том числе и летняя веранда возле ЗАГСа - это малые архитектурные формы, т. е. временные (некапитальные) объекты;

Согласно п. 1.2 Правил благоустройства под архитектурными объектами малых форм понимаются скамейки, лавочки, декоративные ограждения, урны, клумбы, цветники, декоративные скульптуры, фонтаны, оборудование и покрытие детских, спортивных площадок и т. д. Пункт 12.1 Правил благоустройства предусматривает порядок размещения временных (некапитальных) объектов на территории Города Томска, а также требования в области благоустройства, предъявляемые к размещенным на территории Города Томска временным (некапитальным) объектам.

В целях упорядочения размещения на территории Город Томска временных (некапитальных) объектов, реализации эффективной градостроительной политики, на основании п. 15 ч. 1 ст. 16 Закона о местном самоуправлении, Указа Президента Российской Федерации от 29.01.1992 г. № 65 «О свободе торговли», а также Устава города Томска, Постановлением Мэра города Томска от 04.09.2007 г. № 536 утверждено Положение «О порядке размещения временных (некапитальных) объектов на территории муниципального образования «Город Томск» (далее – Положение).

Согласно п. 1.2 Положения временные (некапитальные) объекты - объекты из легких

сборных конструкций, не предусматривающих устройство заглубленных фундаментов и подземных помещений, которые могут быть разобраны и перенесены без значительного ущерба для них, эксплуатация которых осуществляется в режиме временного использования на срок, определенный в договоре аренды земельного участка или ином документе, и право собственности на которые не подлежит государственной регистрации в установленном законом порядке, в том числе объекты, предусмотренные настоящим Положением (далее - временные объекты).

В силу п.п. 1.3.9, 1.3.12 Положения к временным объектам относятся спортивные, детские-игровые и др. площадки, скульптурные композиции и другие малые архитектурные формы; иные временные объекты, отвечающие признакам, указанным в абзацах 1 и 2 п. 1.2 настоящего Положения, а также соответствующие типам временных объектов согласно ГОСТ 25957-83 «Здания и сооружения мобильные (инвентарные). Классификация, термины и определения».

Перечисленные в п. 3.3.2 Соглашения виды малых архитектурных форм относятся к временным (некапитальным) объектам и Положение предусматривает особый порядок размещения таких объектов на территории Города Томска, а именно опубликование в Сборнике официальных материалов Города Томска сообщения о приеме заявления о предоставлении земельного участка в аренду, а в случае поступления других заявок на земельный участок — проведение аукциона. Публичный характер процедуры проведения торгов, индивидуализация объекта аренды должна быть осуществлена таким образом, чтобы любое заинтересованное лицо имело представление о том, какое именно имущество выставляется на торги.

Анализ вышеизложенных фактов позволяет сделать вывод, что Соглашение, помимо обязанности ООО «Вегас-Р» осуществлять за счет собственных средств уборку территории Пушкинского сквера, заключено для монтажа летней веранды (малой архитектурной формы) по пр. Ленина, 81, с целью извлечения прибыли.

Аналогичной позиции придерживается и Арбитражный суд Томской области (дело №А67-1702/2012 от 28.05.2012 и № А67-1701/2012 от 15.05.2012). Из решения №А67-1702/2012 от 28.05.2012 следует, что во исполнение данного Соглашения на основании выписки из собрания юридических лиц от 01.10.2011, на директора ООО «Пульс» возложено исполнение п. 3.3.2 Соглашения. Кроме того, «ООО «Пульс» произвел монтаж веранды в целях извлечения прибыли без согласования с соответствующими органами» (абз. 10 стр. 3 решения № А67-1701/2012). Правила благоустройства не содержат нормы, позволяющей одной из сторон соглашения передавать полномочия иным лицам, что опровергает доводы Представителя ответчика (ООО «Вегас-Р») о том, что Соглашение заключено исключительно для санитарной очистки закрепленной территории.

Доводы Представителя ответчика (Администрация Советского района) о том, что Соглашение не имеет никакой юридической силы, потому что еще в 2011 году должно было быть расторгнуто путем подписания дополнительного соглашения, т. к. ООО «Вегас-Р» выполнило свои обязанности по уборке территории, не может быть принят Комиссией во внимание. При рассмотрении дел №А67-1702/2012 и № А67-1701/2012 в Арбитражном суде Томской области о признании незаконными и отмене постановления о назначении административного наказания и дела №2-1168/12 в Советском районном суде г. Томска по иску прокурора Советского

района г. Томска о запрете проведения строительных работ представитель ООО «Пульс» ссылается на данное Соглашение от 30.09.2011, в обоснование своей позиции относительно правомерности возведения летней веранды на территории Пушкинского сквера. Кроме того, представитель ответчика (ООО «Вегас-Р») на заседании Комиссии пояснила, что никаких действий со стороны Администрации Советского района Города Томска о расторжении Соглашения ни в 2011 году, ни в 2012 году не производилось.

Принимая во внимание вышеизложенное, можно сделать вывод, что данное Соглашение направлено на долгосрочное сотрудничество сторон в целях извлечения выгоды, в том числе на возведение временного (некапитального) объекта (летней веранды) с целью получения прибыли. Юридически значимой целью Соглашения является разрешение на возведение объектов малых архитектурных форм, ограничения движения автотранспорта для проведения досуга и места отдыха с целью дальнейшего их использования, что сопряжено с заметным влиянием на конкурентную среду.

Доводы Представителя Ответчика (Администрации Советского района) о том, что поскольку решением Советского суда районного суда г. Томска по заявлению Прокуратуры г. Томска некоторые пункты Правил благоустройства признаны противоречащими федеральному законодательству, то Соглашение не может рассматриваться как юридический документ, опровергается позицией Представителя ответчика (ООО «Вегас-Р»), который считает Соглашение действующим, за исключением п. 3.1.5 Правил благоустройства, который признан Советским районным судом г. Томска противоречащим федеральному законодательству, обязывающий физических и юридических лиц осуществлять содержание и уборку прилегающей и закрепленной территории.

В соответствии с ч. 2 ст. 18 Закона о местном самоуправлении финансовые обязательства, возникающие в связи с решением вопросов местного значения (к которым относится организация благоустройства на территории городского округа), исполняются за счет средств местных бюджетов. Следовательно, возложение на физических и юридических лиц обязанности по решению за счет собственных средств вопросов местного значения неправомерно.

В соответствии со абз. 1 ст. 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними государственными и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Достаточным основанием для вывода о нарушении абз. 1 ст. 16 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции. В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, его непроведение, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении аукциона в

установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие для получения муниципального имущества в аренду.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что заключенное Соглашение от 30.09.2011 между Администрацией Советского района Города Томска и ООО «Вегас-Р», предоставляющее Организации право установки малых архитектурных форм и право ограничения движения автотранспорта путем установления шлагбаума в целях проведения досуга и места отдыха, а также предусматривающее обязанность осуществлять уборку территории, является фактически заключенным договором аренды земельного участка с конкретным хозяйствующим субъектом. Исходя из понятия, установленного ст. 4 Закона «О защите конкуренции», конкуренция, это - 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 данном случае создана ситуация, когда конкретному хозяйствующему субъекту созданы преимущественные условия, что в последствии может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, т. е. является нарушением абз. 1 ст. 16 Закона о защите конкуренции.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренные ч. 1 ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать, что Администрацией Советского района Города Томска (634012 ул. Елизаровых, 59, г. Томск) и ООО «Вегас-Р» (634021 пр. Фрунзе, 103, г. Томск) допущено нарушение абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в заключении Соглашения от 30.09.2011 между Администрацией Советского района Города Томска и ООО «Вегас-Р», которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.
2. Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, указанные ст. 48 Закона «О защите конкуренции», отсутствуют.
3. Выдать Администрации Советского района Города Томска и ООО «Вегас-Р» предписание о прекращении нарушения абз. 1 ст. 16 Закона «О защите конкуренции», а именно: о прекращении Соглашения от 30.09.2011, нарушающего антимонопольное законодательство.
4. Передать материалы должностному лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения в арбитражный суд.