

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

Председателя Комиссии – заместителя руководителя Управления <....>; членов Комиссии – <....>,

в присутствии представителя ИП <....> – <....> (Доверенность от 21.06.2016г.);

в присутствии представителя администрации г. Оренбурга - <....> (Доверенность № 252 от 30.12.2015г.);

рассмотрев дело № 06-05-03/2016 по признакам нарушения администрацией г. Оренбурга ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», в необоснованном отказе ИП <....> во включении в схему размещения нестационарных торговых объектов (ответ исх. № 1-39/1033 от 10.06.2015 г., протоколы заседания комиссий от 05.06.2015 г., 13.08.2015 г.), неисполнении предупреждения Оренбургского УФАС России № 06-19-10/2016,

УСТАНОВИЛА:

08.02.2016г. в адрес Оренбургского УФАС России поступило заявление ИП <....> (вх. № 801к) на действия администрации г. Оренбурга по вопросу не включения киосков в схему размещения нестационарных торговых объектов (далее НТО). По результатам анализа вышеуказанного заявления, материалов дела А47-7031/2015, представленных администрацией г. Оренбурга документов, установлено следующее.

12 и 13 мая 2015г. ИП <....> обратился в адрес администрации г. Оренбурга в целях внесения существующих НТО (адреса месторасположения НТО: ост. «Парк им.50 лет СССР», «ул. Театральная» (четная сторона) по ул. Театральной, ост. «ТД «Дружба» (нечетная сторона) по ул. Дружбы, ост. «Сакмара» по ул. Конституции) в схему размещения НТО, утв. постановлением администрации г. Оренбурга 05.05.2014 N 988-п "Об утверждении схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории города Оренбурга".

В соответствии с протоколом заседания комиссии по включению торговых объектов в схему размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на территории МО г. Оренбург от 05.06.2015г. киоски ИП <....> не включены в схему размещения НТО в связи с обеспеченностью района стационарными торговыми объектами.

10.05.2016г. Комитетом потребительского рынка, услуг и развития предпринимательства администрации г. Оренбурга ИП <....> дан ответ (исх. № 1-39/1033) о том, что НТО, принадлежащие ИП <....>, не включены в схему размещения НТО г. Оренбурга по причине обеспеченности населения г. Оренбурга стационарными торговыми площадями и в связи с несоблюдением ИП <....> требований Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции".

30 июня 2015г. ИП <....> обратился в администрацию г. Оренбурга с заявлением о

включении в схему размещения НТО киосков, расположенных на ост. «Юн. Ленинцев» по ул. Брестская, ост. «Сакмара» по ул. Конституции СССР.

В соответствии с протоколом заседания комиссии по включению торговых объектов в схему размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на территории МО г. Оренбург, от 13.08.2015г. киоски ИП <...> не включены в схему размещения НТО в связи с обеспеченностью района стационарными торговыми объектами и неоднократным нарушением порядка розничной продажи алкогольной продукции.

Между тем, действующее законодательство не предусматривает такого основания для отказа во включение в схему размещения нестационарных торговых объектов как превышение нормативов минимальной обеспеченности населения торговыми площадями.

В соответствии с материалами дела ИП <...> не был привлечен к административной ответственности по ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ, что подтверждается решениями Дзержинского районного суда.

В соответствии с п.6 ч.1 ст.39.33 ЗК РФ использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, за исключением земельных участков, предоставленных гражданам или юридическим лицам, может осуществляться без предоставления земельных участков и установления сервитута в т.ч. для размещения нестационарных торговых объектов (далее НТО).

Согласно [пункту 1 статьи 39.36](#) Земельного кодекса 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 [Законом](#) о регулировании торговой деятельности.

Таким образом, в настоящее время возможно размещение нестационарных торговых объектов без заключения договора аренды (пользования и др.) земельного участка. Следовательно, размещение НТО не обусловлено наличием /отсутствием прав на земельный участок.

Учитывая изложенное, причины, указанные администрацией г. Оренбурга (ответ исх. № 1-39/1033 от 10.06.2015г., протоколы заседания комиссий от 05.06.2015г., 13.08.2015г.), в качестве оснований отказа для включения киосков, принадлежащих ИП <...>, не предусмотрены действующим законодательством.

Согласно п.2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в т.ч. путем необоснованного препятствования осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами.

Таким образом, Оренбургским УФАС России в действиях Администрации г.

Оренбурга, выразившихся в необоснованном отказе ИП <...> во включении в схему размещения нестационарных торговых объектов усмотрены признаки нарушения п.2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ч.1 ст.39.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. « О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В соответствии с ч.2 ст.39.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» предупреждение выдается лицам, указанным в [части 1](#) настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15](#) настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15](#) настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

На основании изложенного, администрации г. Оренбурга выдано предупреждение № 06-19-10/2016. Срок исполнения предупреждения установлен до 08.08.2016г. В установленные сроки администрацией г. Оренбурга не исполнено предупреждение № 06-19-10/2016, т.к. заявления ИП <...> от 12 и 13 июня 2015г. о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков, расположенных на ост. «Парк им.50 лет СССР», «ул. Театральная (четная сторона) по ул. Театральной, ост. «ТД «Дружба» (нечетная сторона) по ул. Дружбы; а также заявления от 30 июня 2015г. о включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков ост. «Юн. Ленинцев» по ул. Брестская, ост. «Сакмара» по ул. Конституции СССР были пересмотрены без учета действия нормативно-правовой базы, а также иных обстоятельств по состоянию на июнь, август 2015г.

На основании изложенного, издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 22 августа 2016 г. № 139 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией г. Оренбурга п.2 ч.1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»

Определениями о назначении времени и места рассмотрения дела (исх. № 12657 от 05.09.2016г., исх. № 13524 от 20.09.2016г.) рассмотрение дела назначено на 30.09.2016г. на 11ч.30мин. Приказом № 149 от 19.09.2016г. председателем комиссии

назначен заместитель руководителя Управления <....> Приказом № 157 от 30.09.2016г. в состав комиссии включена специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков информации и анализа <....> Определением об отложении (исх. № 14292 от 30.09.2016г.) рассмотрение дела отложено, назначено на 01.11.2016г. на 11ч.00мин.

В ходе рассмотрения дела представитель заявителя поддержал требования, изложенные ИП <....> в заявлении, пояснил что, решение по делу А47-7031/2015 в настоящее время не изготовлено, НТО в схему размещения нестационарных торговых объектов не включены.

В ходе рассмотрения дела представитель администрации г. Оренбурга нарушение не признала, поддержала доводы, изложенные в отзыве, пояснила что, арбитражным судом Оренбургской области в рамках дела А47-4813/2016 также рассматривались аналогичные правоотношения и принято решение, отличное от решения по делу А47-7031/2015. В настоящее время необходимо выяснить вещные права ИП <....> на НТО, которые он просит включить в схему размещения нестационарных торговых объектов.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что в решении арбитражного суда Оренбургской области по делу А47-7031/2015 дана оценка ответу администрации г. Оренбурга (исх. № 1-39/1033) по результатам рассмотрения обращения ИП <....>, которым отказано во включении в схему размещения нестационарных торговых объектов киосков, расположенных по ул. Театральной ост. «ул. Театральная» (четная сторона), по ул. Дружбы ост. «ТД «Дружба» (нечетная сторона). В настоящее время данное решение обжалуется в Восемнадцатом апелляционном суде Российской Федерации.

Исследовав представленные материалы, заслушав представителей сторон, участвующих в деле, рассмотрев заявленное ходатайство, в целях полного, всестороннего, объективного рассмотрения дела, соблюдения прав и законных интересов лиц, участвующих в деле о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных ст. 43 ФЗ «О защите конкуренции», на основании п.1 ч.3 ст.47 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Оренбургского УФАС России

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 06-05-03/2016 приостановить до вступления в силу решения арбитражного суда Оренбургской области по делу А47-7031/2015.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>