

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «08» декабря 2016г.

В полном объеме решение изготовлено «22» декабря 2016г.

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

Председатель Комиссии: Коренченко
К.А. – заместитель руководителя – начальник
отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Ратникова О.С. – главный специалист-эксперт
отдела контроля органов власти;

Нефедова В.Н. – специалист 1 разряда
отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 1831/04 по признакам нарушения Администрацией Первомайского района г. Ростова-на-Дону (далее по тексту – Администрация), ООО «Геркулес-4» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии: представителей Администрации: Игнатова В.И., Анциферовой Л.В., представителя ООО «Геркулес-4»: Миронович М.А.;

в отсутствие представителей Прокуратуры г. Ростова-на-Дону, Прокуратуры Первомайского района г. Ростова-на-Дону,

У С Т А Н О В И Л А:

В Ростовское УФАС России из Прокуратуры Первомайского района г. Ростова-на-Дону (вх. № 12611 от 19.08.2016 г.; вх. № 12874 от 25.08.2016г.) и Прокуратуры г. Ростова-на-Дону (вх. № 12868 от 25.08.2016 г.) поступили материалы проверки исполнения законодательства о защите конкуренции при проведении сезонной универсальной ярмарки по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Сержантова, 2-10.

Из представленных материалов следует:

Постановлением Администрации г. Ростова-на-Дону от 09.12.2015 г. N 1204 «Об утверждении Перечня мест организации ярмарок на территории города Ростова-на-Дону на 2016 год» утверждено проведение сезонной универсальной ярмарки по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Сержантова, 2-10 (далее – ярмарка).

24.03.2016 г. ООО «Геркулес-4» обратилось в Администрацию с просьбой организовать ярмарку с количеством торговых мест – 120.

Согласно Постановлению Администрации г. Ростова-на-Дону от 10.06.2016 г. № 725 организатором ярмарки является Администрация.

01.06.2016 г. Главой Администрации Первомайского района г. Ростова-на-Дону утвержден план мероприятий по организации и проведению ярмарки (далее – План).

Согласно вышеуказанному Плану организатором ярмарки является Администрация.

Пунктом 10.3. Плана предусмотрено, что места на ярмарке предоставляются на безвозмездной основе.

16.05.2016 г. между Администрацией и ООО «Геркулес-4» заключено Соглашение о взаимодействии при проведении ярмарочных мероприятий (далее – Соглашение), предметом которого является взаимодействие сторон, направленное на организацию и проведение ярмарки.

Названные обстоятельства послужили поводом для возбуждения в отношении Администрации дела № 1831/04.

Определением от 27.09.2016 г. (исх. № 17308/04) дело № 1831/04 было назначено к рассмотрению на 20.10.2016 г.

Определением от 20.10.2016 г. (исх. № 19120/04) дело № 1831/04 было отложено, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и назначено к рассмотрению на 17.11.2016 г.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 1831/04, в соответствии с ч. 3 ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции», дело о нарушении антимонопольного законодательства определением от 17.11.2016 г. (исх. № 20611/04) было отложено и назначено к рассмотрению на 08.12.2016 г.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, приходит к следующим выводам:

Согласно ч.1 ст. 11 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах

государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» ярмарки организуются органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями. Организация ярмарок и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них осуществляется в порядке, установленном нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, на территориях которых такие ярмарки организуются.

Порядок организации ярмарок на территории Ростовской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них утвержден Постановлением Правительства Ростовской области от 07.11.2013 г. № 681 (далее – Порядок).

Согласно п.2.5 Порядка в случае, если организатором ярмарки является исполнительно-распорядительный орган муниципального образования Ростовской области, ярмарка организуется в соответствии с правовым актом указанного органа.

В соответствии с п. 2.6 Порядка в случае, если организатором ярмарки является юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, они не позднее чем за 30 дней до начала ярмарки направляют в исполнительно-распорядительный орган муниципального образования Ростовской области заявку об организации ярмарки (далее - заявка).

К заявке прилагается заверенная организатором ярмарки копия документа, подтверждающего право владения (пользования, распоряжения) земельным участком, предполагаемым для использования под место проведения ярмарки.

Согласно п.2.8 Порядка основанием для отказа в проведении ярмарки является, в том числе, непредставление заверенной организатором копии документа, подтверждающего право владения (пользования, распоряжения) земельным участком, предполагаемым для использования под место проведения ярмарки.

Таким образом, согласно вышеуказанным положениям, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель вправе выступать организатором ярмарки только в случае нахождения у него во владении (пользовании, распоряжении) земельного участка или здания, строения, где организуется ярмарка.

В соответствии с Порядком организатор ярмарки обязан: разработать и утвердить план мероприятий по организации ярмарки и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на ней; опубликовать в средствах массовой информации или разместить на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети информацию об организаторе ярмарки; обеспечить соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей, санитарно-эпидемиологическом благополучии населения, охране окружающей среды, пожарной безопасности; обеспечить выполнение плана мероприятий; производить разметку и нумерацию торговых мест согласно схеме размещения торговых мест на ярмарке, в том числе с выделением торговых мест реализации сельскохозяйственной промышленную переработку, в том числе с автотранспортных средств; обеспечить размещение участников ярмарки в соответствии со схемой размещения торговых мест на ярмарке; оборудовать место проведения ярмарки контейнерами для сбора мусора в соответствии с требованиями санитарных правил и организовать уборку

и вывоз мусора в течение всего периода работы ярмарки; по окончании проведения ярмарки привести в надлежащее санитарное состояние место проведения ярмарки.

В тоже время, на основании Постановления Администрации г. Ростова-на-Дону от 10.06.2016 г. № 725 организатором ярмарки является Администрация.

16.05.2016 г. между Администрацией и ООО «Геркулес-4» заключено Соглашение о взаимодействии при проведении ярмарочных мероприятий (далее – Соглашение), предметом которого является взаимодействие сторон, направленное на организацию и проведение ярмарки. Срок действия данного Соглашения истек 30.06.2016 г.

Согласно п. 2.1. Соглашения, Администрация:

2.1.1. Оказывает помощь в организации и проведении ярмарочных мероприятий в соответствии с утвержденным перечнем мест и графиком проведения ярмарок;

2.1.2. Создает условия для успешного функционирования ярмарок, а именно:

- информирует ООО «Геркулес-4» о товарах, которые пользуются спросом у населения и их конкурентном ценовом диапазоне;
- предоставляет возможность осуществлять продажу товаров с автомашин;
- обеспечивает ветеринарное сопровождение деятельности ярмарки
- обеспечивает информирование населения о проведении ярмарок;
- привлекает к участию в ярмарках городских, районных товаропроизводителей, предприятия торговли, общественного питания;
- организует музыкальное сопровождение ярмарок.

2.1.3. Организует контроль за деятельностью ярмарки.

Согласно п. 2.2 Соглашения ООО «Геркулес-4»:

2.2.1. Обеспечивает регулярное участие в работе ярмарочных мероприятий сельхозпроизводителей, крестьянских (фермерских), личных подсобных хозяйств, осуществляющих деятельность на территории района;

2.2.2. Своевременно предоставляет в Администрацию заявки на участие в ярмарках, сведения об автотранспорте, задействованном в выездной торговле;

2.2.3. Производит разработку схем размещения торговых мест;

2.2.4. Организует информирование населения о дате, месте и времени проведения ярмарки;

2.2.5. Размещает информацию об организаторе ярмарки на месте проведения ярмарки;

2.2.6. Осуществляет взаимодействие с участниками ярмарок по следующим вопросам:

- нанесение разметки и нумерации торговых мест согласно схеме размещения торговых мест на ярмарке;
- оборудование мест проведения ярмарки контейнерами для сбора мусора в

соответствии с требованиями санитарных правил и организация уборки и вывоза мусора в течение всего срока действия ярмарки;

- организация ремонта ярмарочной площадки;
- обеспечение охраны торговых мест и торгового оборудования на ярмарке;
- обеспечивает соблюдение норм и правил, установленных действующим законодательством о защите прав потребителей, охране окружающей среды и т.д.
- выполнение требований, предъявляемых к выездной торговле;
- по окончании проведения ярмарки приведение торговых мест в надлежащее санитарное состояние.

2.2.7. Обеспечивает контроль за соблюдением требований законодательства РФ по запрету осуществления торговли определенными товарами.

15.04.2016 г. между ООО «Геркулес-4» и АО «Чистый город» заключен договор № 6/3921 н Н/Ф, согласно которому АО «Чистый город» обязуется оказывать услуги по сбору, транспортировке и размещению (захоронению) твердых коммунальных отходов на ярмарке.

Кроме того, ООО «Геркулес-4» от имени организатора ярмарки заключает договоры о предоставлении торгового места для продажи товаров на ярмарке с индивидуальными предпринимателями (договор № 1; договор № 6; договор № 18).

Согласно пунктам 3 вышеуказанных договоров, индивидуальные предприниматели оплачивают ООО «Геркулес-4» плату за охрану и уборку территории ярмарки. А также предоставляют ООО «Геркулес-4» плату за предоставление торгового места в размере 1800.00 руб. в месяц.

Таким образом, ООО «Геркулес-4» осуществляя функции организатора ярмарки получало доход от данной деятельности.

Кроме того, согласно письменным пояснениям Администрации от 20.10.2016 г. (вх. № 15636) земельный участок, расположенный по адресу проведения ярмарки, не сформирован и права на него не разграничены, в связи, с чем данная территория является муниципальной собственностью.

Согласно письменным пояснениям ООО «Геркулес-4» от 13.10.2016 г. (вх. № 15304) документы, подтверждающие право владения (пользования, распоряжения) земельным участком, на котором расположена ярмарка, у ООО «Геркулес-4» отсутствуют.

Следовательно, земельный участок, находящийся в муниципальной собственности на котором проходила ярмарка, не принадлежит ООО «Геркулес-4» на каком-либо праве (аренда/пользование).

Таким образом, ООО «Геркулес-4» является организатором ярмарки на не принадлежащем ему земельном участке по указанному адресу только в силу заключения Соглашения с Администрацией.

При этом, в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации (далее – ЗК РФ) предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности осуществляется на торгах, проводимых в форме аукциона, за исключением случаев, предусмотренных [статьями 39.3, 39.5, 39.6, 39.9,](#)

При этом предоставление земельного участка для проведения ярмарки не относится к исключениям из общего правила предоставления земельных участков (по торгам).

В свою очередь, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, их проведение не может не влиять на конкуренцию (постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 г. по делу № А13-10558/2008).

Таким образом, Администрация и ООО «Геркулес-4», заключив Соглашение, фактически создали условия, при которых ООО «Геркулес-4» без процедуры проведения торгов, в преимущественном порядке был предоставлен земельный участок для организации и проведения ярмарки.

Кроме того, организация ярмарок является одним из видов экономической деятельности, при этом в ходе осуществления мероприятий по организации ярмарки ООО «Геркулес-4» предоставляет участникам ярмарки платные услуги.

Материалами настоящего дела было установлено, что ООО «Геркулес-4» при предоставлении участникам ярмарки платных услуг получает прибыль от данной деятельности в размере 1800 рублей ежемесячно.

Следовательно, ООО «Геркулес-4» получает доход от деятельности при организации и проведении ярмарки.

Таким образом, обстоятельства настоящего дела, а именно:

- заключение Соглашения, предметом которого является взаимодействие сторон, направленное на организацию и проведение ярмарки;
- осуществление ООО «Геркулес-4» функций организатора ярмарки;
- получение ООО «Геркулес-4» дохода при организации и проведении ярмарки;
- осведомленность Администрации об осуществлении ООО «Геркулес-4» вышеуказанных функций организатора ярмарки, с учетом того, что Администрацией, как организатором ярмарки, данные функции не исполняются,

указывают на наличие антиконкурентного соглашения, заключенного между Администрацией и ООО «Геркулес-4», предметом которого является предоставление ООО «Геркулес-4» права на проведение ярмарочных мероприятий в преимущественном порядке, в обход публичных процедур, предусмотренных действующим законодательством, в условиях, исключающих возможность получить данное право на равных условиях иным хозяйствующим субъектам.

При этом, согласно ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции при организации и проведении ярмарки, установлено следующее.

1. временной интервал исследования определен периодом проведения ярмарки - с 01.01.2016 г. по 30.06.2016 г.;
2. продуктовые границы товарного рынка – оказание услуг по организации ярмарки;
3. географические границы товарного рынка – г. Ростов-на-Дону, ул. Сержантова, 2-10.

Таким образом, антиконкурентное соглашение Администрации и ООО «Геркулес-4» фактически направлено на создание условий для отдельного хозяйствующего субъекта (ООО «Геркулес-4»), при которых он получает преимущества перед другими хозяйствующими субъектами что, в свою очередь, может привести к ограничению конкуренции.

В этой связи, в действиях Администрации и ООО «Геркулес-4», выразившихся в заключении антиконкурентного соглашения, содержится нарушение ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия при принятии [решения](#) по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В силу того, что в срок действия Соглашения истек 30.06.2016 г., у Комиссии отсутствуют основания для выдачи Администрации и ООО «Геркулес-4» предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Первомайского района г. Ростова-на-Дону, ООО «Геркулес-4» нарушившими ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Администрации Первомайского района г. Ростова-на-Дону, ООО «Геркулес-4» предписание не выдавать, в связи с отсутствием оснований.

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

О.С. Ратникова

В.Н. Нефедова

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