

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
об обстоятельствах дела №014/01/17.1-1252/2023

« 24» августа 2023 года г. Якутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №014/01/17.1-1252/2023 в составе:

Председателя Комиссии:

*** – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

Членов Комиссии:

*** – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

*** – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

рассмотрев дело №014/01/17.1-1252/2023 по признакам нарушения МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (677000, РС (Я), г. Якутск, ул. Лермонтова, д. 64, корп. 2, ИНН 1435048232, КПП

143501001) пункта 2 части 3 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

При участии в дистанционном режиме с использованием систем видеоконференцсвязи:

*** – директор МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (на основании Распоряжения о приеме работника на работу №292-л от 30.05.2022 г. и дополнительного соглашения №2 от

31.05.2023 г. к трудовому договору от 30.05.2022 г. №9).

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) рассмотрев заявление ИП *** от 13.06.2023 г. (вх. 5359/23 от 14.06.2023) в

котором содержится информация о том, что в действиях Муниципального унитарного

предприятия «Центр управления общественными пространствами» городского округа

«город Якутск» (далее – МАУ «ЦУОП», Учреждение) усматриваются признаки нарушения

статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции).

В содержании заявления указано, что МАУ «ЦУОП» заключило договор с индивидуальным предпринимателем в обход конкурсных процедур, ранее приказом №56-од

от 20 марта 2023 года в пункте 19 определено – Зоо-галерея – не более 2 шт., заявитель

считает, что МАУ «ЦУОП» превышены полномочия в части заключения договоров аренды

на распределенные квоты.

Комиссия, изучив имеющиеся в деле материалы, пришла к следующему выводу: Согласно статье 39.33 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – 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, публичного сервитута, в том числе для размещения

нестационарных торговых объектов, рекламных конструкций, а также иных объектов, виды

которых устанавливаются Правительством Российской Федерации, которая регулируется

статьей 39.36 ЗК РФ.

В соответствии со статьей 39.36. ЗК РФ 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 Федеральным законом от 28 декабря

2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в

Российской Федерации».

Органы местного самоуправления в сфере торгового обслуживания населения обладают только им свойственными полномочиями, позволяющими осуществлять стоящие

перед ними цели и задачи.

Обеспечение населения услугами в области торгового, бытового обслуживания, общественного питания в соответствии с Федеральным законом № 131-ФЗ «Об общих

принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» относится к

вопросам местного значения и находится в ведении муниципальных образований.

В соответствии с нормами действующего законодательства, органы муниципального

управления в пределах предоставленных полномочий планируют развитие торгового и

бытового обслуживания населения, обеспечивают рациональное размещение сети

розничных торговых предприятий на территории муниципального образования.

Порядок размещения нестационарных торговых объектов (далее – НТО) регулируется

статьей 10 Закона о торговой деятельности.

Так, частью 1 статьи 10 Закона о торговой деятельности установлено, что размещение

НТО на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности,

осуществляется в

соответствии со схемой размещения НТО с учетом необходимости обеспечения устойчивого

развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Частью 2 статьи 10 Закона о торговой деятельности предусмотрено, что порядок включения в схему размещения НТО, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности (далее - Схема), устанавливается Правительством Российской Федерации, а в соответствии с частью 3 той же статьи схема разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 10 Закона о торговой деятельности схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Статьей 6 Закона о торговой деятельности установлено, что органы государственной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования торговой деятельности осуществляют полномочия по разработке и принятию законов субъектов Российской Федерации, иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования торговой деятельности.

В соответствии с пунктом 6 статьи 2 Закона о торговой деятельности нестационарный торговый объект - торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение. Аналогичное понятие нестационарного торгового объекта закреплено в Приказе Минпреда РС (Я) от 28.05.2020 № П-119/од «Об утверждении Порядка разработки, утверждения, изменения и дополнения схем размещения нестационарных торговых объектов органами местного самоуправления Республики Саха (Якутия)» (далее – Приказ №П-119/од).

Также пунктом 3.14 Национального стандарта Российской Федерации «ГОСТ Р 51773-2009» (утв. и введен в действие Приказом Ростехрегулирования от 15.12.2009 № 771-ст), установлено, что нестационарный торговый объект: торговый объект,

представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком, вне зависимости от присоединения или неприсоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное (мобильное) сооружение.

Примечанием к настоящей статье отнесено, что к нестационарным торговым объектам относятся павильоны, киоски, палатки, торговые автоматы и иные временные торговые объекты. К нестационарным передвижным торговым объектам относятся лотки, автомагазины, автофургоны, автолавки, автоцистерны, тележки и другие аналогичные объекты.

Положение о размещении сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск» переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (далее – Положение о конкурсе) утверждено пунктом 1 Постановления Окружной администрации города Якутска от 20 марта 2023 года №64п.

Во исполнение Постановления Окружной администрации г. Якутска «Об утверждении положения о размещении сезонных торговых объектов и объектов развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств, переданных в оперативное управление МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» от 20.03.2023 года № 64П (далее – Постановление ОА №64п), на основании приказа

директора МАУ «ЦУОП» ГО «город Якутск» «О размещении СТО и оказании развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств ГО «г. Якутск», переданных в оперативное управление МАУ

«ЦУОП» ГО «г. Якутск» от 20.03.2023 года состоялся конкурс.

Согласно Информационному сообщению о проведении конкурса о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории ЦПКиО и ОП

«город Якутск», которое размещено на информационном сайте МАУ «ЦУОП» ГО г. Якутск»

- <https://yuktparki.ru>. Предметом Конкурса является размещение сезонных торговых объектов

и оказании развлекательных услуг на территории ЦПКиО и ОП ГО «г. Якутск» в соответствии со схемой размещения сезонных торговых объектов (далее - СТО).

Дата и

время начала и окончания приема заявок - 22 марта 2023 года по 24 апреля 2023 года;

Рассмотрение заявок: I этап - с 25 апреля по 27 апреля 2023 года; II этап - с 27 апреля по 03

мая 2023 года; Подведение итогов - 04 мая 2023 года.

В соответствии с Протоколом №2 заседания конкурсной комиссии по отбору заявок

для участия в Конкурсе на оказание услуг по представлению условий для реализации

проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году от 03.05.2023 г. ИП *** с проектом «Зоо-галерея» определена победителем 2х квот на основании Конкурсного положения. Согласно пункту 2 Постановления ОА №64п схема размещения сезонных торговых объектов и объектов развлекательных услуг была утверждена приказом МАУ «ЦУОП» ГО

«г. Якутск» от 20 марта 2023 года. В соответствии с вышеуказанным приказом определено

количество зоогалереи - не более 2 единиц.

Согласно пункту 1 Приказа МАУ «ЦУОП» от 20 марта 2023 года №56-од «О размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории

Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств городского округа

«город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «ЦУОП» ГО «город Якутск». В

соответствии с вышеуказанным приказом определено количество зоогалереи - не более 2

единиц.

На основании протокола апелляционной комиссии по рассмотрению апелляции о несогласии с результатами оценки протоколов № 1, 2, 3, 4 заседаний апелляционной

комиссии по рассмотрению апелляции о несогласии с результатами оценки конкурсной

комиссии МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» от 02 июня 2023 года от 03 июня 2023 года, вынесен

приказ от 07 июня 2023 года № 127-ОД «О мерах по реализации протоколов заседаний

апелляционной комиссии №1 от 02 июня 2023 года, № 2 от 03 июня 2023 г ода, № 3 от 03

июня 2023 года, № 4 от 03 июня 2023 года.

Согласно приказу от 07 июня 2023 года, внесены изменения в приказ от 20 марта 2023

года «О размещении сезонных торговых объектов развлекательных Услуг на территории

ЦПКиО и общественных пространствах, переданных в оперативное управление МАУ

«ЦУОП» ГО «г. Якутск» и увеличены квоты на размещение сезонных торговых и объектов

развлекательных услуг на территории ЦПКиО:

- Зоо-галерея - на 1 единицу;

- Фуд-корт № 1 (вторая посадка) - на 2 единицы.

Данным приказом предоставлены места для размещения сезонных торговых объектов:

- ИП *** - на второй посадке фуд-корта №1;

- ИП *** - на второй посадке фуд-корта № 1;

- ИП *** - по согласованию.

09.06.2023 г. между МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (Сторона-1) и ИП ***

(Сторона-2) заключен договор на право оказания (предоставления) услуг.

Согласно указанному договору Сторона-1 предоставляет Стороне-2 право на предоставление услуг с размещением объект «Зоополис» (далее –Объект) без предоставления земельного участка, перечень оборудования и ассортимент продукции в

перечне оказываемых услуг приложение №1, расположенных возле проката лыж по адресу:

г. Якутск, ул. Лермонтова, 64/2, согласно схеме размещения объекта, эскизу и Концепции,

являющимися неотъемлемыми частями настоящего Договора.

Согласно пункту 6 статьи 2 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской

Федерации» (далее - Закон о торговой деятельности), нестационарные торговые объекты

определены как торговые объекты, представляющие собой временные сооружения или

временные конструкции, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от

наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

В соответствии с частями 3 и 5 статьи 10 Закона о торговой деятельности схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом

местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального

образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти

субъекта Российской Федерации, и наряду с вносимыми в нее изменениями, подлежит

опубликованию в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных правовых актов, а также размещению на официальных сайтах органа

исполнительной власти субъекта Российской Федерации и органа местного самоуправления

в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Приказом № 57-од от 20.03.2023 года утвержден приказ о размещении сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг на территории Центрального парка

культуры и отдыха и общественных пространств городского округа «город Якутск», переданных в оперативное управление МАУ «ЦУОП» ГО «город Якутск».

Приложением к

данному приказу определена схема размещения сезонных торговых объектов и оказания

развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств городского округа «город Якутск», переданных в оперативное

управление МАУ «ЦУОП» ГО «город Якутск».

Во исполнение вышеуказанных норм постановлением Окружной администрации

города Якутска № 64-ОД (далее – Положение №64-ОД) был утвержден порядок предоставления права на размещение нестационарных торговых объектов на территории ЦПКиО, который четко регламентировал процедуру предоставления права на размещение нестационарных торговых объектов, путем проведения торгов в форме конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов.

Разделом 3 Положения № 64-ОД определен исчерпывающий порядок размещения сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг, а именно, проведение конкурса о размещении сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг.

Согласно разделу 3 Положения № 64-ОД предметом конкурса является право на размещение сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг в соответствии со схемой и конкурсными условиями, которая осуществляется на основании договоров на размещение, заключаемых по результатам торгов.

В соответствии с Положением № 64-ОД объектом конкурсных процедур выступает не право пользования земельным участком, то есть по результатам конкурса фактически предоставляется не земельный участок, а право на размещение нестационарного торгового объекта на конкретно определенном адресном ориентире, предназначенном для размещения нестационарного торгового объекта и включенном в Схемы размещения.

Как пояснил представитель Ответчика, после подведения итогов конкурса которые состоялись 03.05.2023 г., пересмотрев заявку ИП ***, приказом от 07 июня 2023 года, внесены изменения в приказ от 20 марта 2023 года «О размещении сезонных торговых объектов развлекательных Услуг на территории ЦПКиО и общественных пространствах, переданных в оперативное управление МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск», которым увеличены квоты на размещение сезонных торговых и объектов развлекательных услуг на территории ЦПКиО, а также внесены изменения в схему размещения СТО и ОРУ.

Между тем, конкурс проводился на конкретных условиях, а именно зоогалерея - не более 2 единиц, после увеличения квот и внесения изменений в схему СТО и ОРУ, новые конкурсные процедуры не проводились, МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» при заключении договора руководствовался итогами конкурса, по которым уже определен победитель и с ним заключен договор.

Особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества определяются статьей 17.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции). Данной нормой

урегулировано, что заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции в порядке, предусмотренном частью 1 названной статьи, осуществляется заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального недвижимого имущества, закрепленного на праве оперативного управления за государственными или муниципальными автономными учреждениями.

Предусмотренные частью 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» исключительные права отсутствуют.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления,

организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 29.11.2011 № 8799/11 по делу № А66-7056/2010, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых

законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении

торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить

товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения

деятельности на нем.

Таким образом, действия МАУ «ЦУОП» по заключению договоров аренды муниципального недвижимого имущества без проведения торгов имеют признаки нарушения запрета, установленного пунктом 2 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, действия МАУ «ЦУОП» по заключению договора на

право оказания (предоставления) услуг №73 от 09.06.2023 с индивидуальным предпринимателем ИП *** без проведения торгов, что приводит или может

привести к ограничению конкуренции и имеет признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи

17.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеизложенное, в действиях Муниципального унитарного предприятия «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск»

содержатся признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

С учетом всех изложенных обстоятельств, Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №014/01/17.1-1252/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, приходит к заключению о том, что Муниципальное унитарное предприятие «Центр управления общественными пространствами» городского округа

«город Якутск» при заключении договора на право оказания (предоставления) услуг №73 от

09.06.2023 с индивидуальным предпринимателем ИП *** без проведения торгов, нарушило требования пункта 2 части 3 статьи 17.1 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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

резоллютивной части решения по нему на заседании комиссии.