

ООО «Речфлот»

125475, Москва, ул. Зеленоградская, д.

25, корп. 4

ЗАО «Речфлот.Фрахт.Кейтеринг.Сервис»

125195, Москва, Ленинградское шоссе, д.

59

ОАО «Пассажирский порт»

115432, Москва, Проектируемый проезд

№ 4062, дом 6, строение 1

Некоммерческое партнерство

турооператоров и судовладельцев по

развитию судоходства и туризма

127299, Москва, ул. Космонавта Волкова,

д. 5, оф. 67

Префектура Северного

административного округа

127422, Москва, ул. Тимирязевская, д.27

Департамент природопользования и

охраны окружающей среды города

Москвы

119019, Москва, ул. Новый Арбат д.11,

корп.1

ГАУК «МПК «Северное Тушино»

125481, Москва, ул. Свободы, д. 56

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-15-1169/77-14

Резолютивная часть решения оглашена: 23.12.2014

В полном объеме решение изготовлено: 31.12.2014 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-15-

1169/77-14 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии (...) — заместителя руководителя, членов Комиссии: (...) —

заместителя начальника отдела контроля органов власти, (...) — старшего

государственного инспектора отдела контроля органов власти, (...) —

специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти, (...) — специалиста 1

разряда правового отдела (далее — Комиссия), рассмотрев дело № 1-15-

1169/77-14, возбужденное по признакам нарушения антимонопольного

законодательства действиями ГАУК «МПК «Северное Тушино» части 1 статьи

15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее — Закон о защите конкуренции), путем предоставления торговых

площадей в нарушение предусмотренного действующим законодательством

порядка, в присутствии представителей префектуры Северного

административного округа: (...) (доверенность от (...) № (...)), ООО «Речфлот»:

(...) (доверенность от (...) № (...)), ЗАО «Речфлот.Фрахт.Кейтеринг.Сервис»: (...)

(доверенность от (...) № (...)), Некоммерческого партнерства Турооператоров и

судовладельцев по развитию судоходства и туризма: (...) (доверенность от (...) №

(...)) в отсутствие представителей: ОАО «Пассажирский порт», Департамента

природопользования и охраны окружающей среды города Москвы, ГАУК МПК

«Северное Тушино», надлежащим образом уведомленных о времени и месте

рассмотрения дела № 1-15-1169/77-14,

УСТАНОВИЛА:

Московским УФАС России в целях осуществления контроля за

соблюдением антимонопольного законодательства в соответствии с п. 1 и п. 2 ст. 22 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения обращения Некоммерческого партнерства Туроператоров и судовладельцев по развитию судоходства и туризма (вх. № 15213 от 13.05.2014), обращения ООО «Речфлот», перенаправленного Председателем комиссии по экономической политике, науке и промышленности Московской городской думы (вх. № 21165 от 20.06.2014), а также Уполномоченным по защите прав предпринимателей в городе Москве (вх. № 20954 от 19.06.2014) (далее — Заявители), на основании приказа о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 282 от 19.08.2014 возбуждено дело № 1-15-1169/77-14, по результатам рассмотрения которого установлено следующее. 18.04.2014, 05.05.2014 между ГАУК МПК «Северное Тушино» (далее — Парк «Северное Тушино») и ОАО «Пассажирский порт» заключены агентские договоры (далее — Договоры), по условиям которых ОАО «Пассажирский порт» по поручению Парка «Северное Тушино» за вознаграждение обязуется от своего имени совершать юридические и фактические действия, направленные на организацию оказания на территории Парка экскурсионно-прогулочных услуг.

Согласно п. 2.1.2 Договоров, ОАО «Пассажирский порт» обязуется оборудовать одну агентскую площадку оборудованием и инвентарем, необходимым для надлежащей организации процесса предоставления услуг населению, на временной основе.

В соответствии с разделом 1 Договоров, «агентские площадки» - торговые площадки, лотки, участки местности и т. д., которые стороны определили в качестве мест, на которых ОАО «Пассажирский порт» по поручению Парка «Северное Тушино» должен быть организован процесс предоставления экскурсионно-прогулочных услуг на период размещения агентских площадок, указанный в Договорах, с 01.05.2014 по 30.09.2014.

В рамках исполнения договора, исходя из имеющихся материалов, Комиссией установлено, что на территориях парка «Северного речного вокзала» и парка «Дружбы», входящих в состав Музейно-паркового комплекса «Северное Тушино», ОАО «Пассажирский порт» были размещены две агентские площадки.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее — Закон о торговле), 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.

В 2011 году Правительством Москвы было издано Постановление от 03.02.2011 № 26-ПП «О размещении нестационарных торговых объектов, расположенных в городе Москве на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности» (далее — Постановление № 26-ПП), утвердившее Порядок разработки и утверждения схемы размещения нестационарных торговых объектов, расположенных в городе Москве на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, а также Порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта и заключения договора на размещение

нестационарного торгового объекта, Порядок размещения нестационарных торговых объектов (далее — НТО) на территориях пешеходных зон общегородского значения города Москвы и на земельных участках, предоставленных в пользование государственным учреждениям культуры города Москвы (далее — Порядок размещения НТО).

Исходя из представленных Некоммерческим партнерством Туроператоров и судовладельцев по развитию судоходства и туризма в Управление фотоматериалов, фактически на территории Парка «Северное Тушино» были размещены «агентские площадки», представляющие собой временные сооружения, не связанные прочно с землей, - торговые объекты по продаже билетов на речной транспорт.

Согласно п. 4 Порядка размещения НТО Постановления № 26-ПП, к нестационарным торговым объектам относятся торговые объекты, представляющие собой временные сооружения или временные конструкции, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от присоединения или неприсоединения к сетям инженерно-технического обеспечения.

Таким образом, понятие «агентская площадка» в рамках рассматриваемых Договоров равнозначно понятию «нестационарный торговый объект», определенного положениями Закона о торговле и Постановлением № 26-ПП. Статья 10 Закона о торговле определяет, что размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

При этом, 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.

В соответствии с п. 2 Порядка организации и проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта и заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта, утвержденного Постановлением № 26-ПП, отбор хозяйствующих субъектов, размещающих нестационарные торговые объекты, осуществляется путем проведения открытого аукциона или открытого аукциона в электронной форме, предметом которых является право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта в местах, определенных схемой размещения НТО.

Учитывая изложенное, для размещения НТО предусмотрен конкурентный порядок отбора хозяйствующих субъектов.

Согласно представленным НП туроператоров и судовладельцев материалам, объекты, установленные ОАО «Пассажирский порт» на территориях парка «Северного речного вокзала» и парка «Дружбы», не включены в схему размещения НТО на территории Парка «Северное Тушино». Кроме того, с учетом имеющихся в материалах дела копий писем ООО «Развитие отечественного судоходства и речного флота» от 28.05.2014 № 1-9/5, ООО «Колхида» от 01.06.2014 № 112, направленных в адрес Парка с предложением разместить НТО на территории Парка «Северное Тушино» по агентскому договору или разрешить размещение НТО на время проведения

спортивно-зрелищных и культурно-массовых мероприятий в соответствии с п. 6 Приложения 1 к Постановлению № 26, оставленных Парком без ответа, Комиссией должен быть сделан вывод о предоставлении преимущественного права размещения НТО ОАО «Пассажирский порт» на территории Парка в нарушение действующего порядка, установленного Постановлением № 26-ПП. Вместе с тем, п. 6 Приложения № 1 к Постановлению № 26-ПП определяет, что данный порядок не распространяется на временное размещение НТО на особо охраняемых природных территориях города Москвы, а также при проведении спортивно-зрелищных, культурно-массовых и иных мероприятий, размещение разносчиков - продавцов, осуществляющих разносную торговлю с рук с применением специального оборудования, которые регулируются отдельными правовыми актами города Москвы.

Так, согласно представленным сведениям, 03.06.2014 префектурой Северного административного округа города Москвы (далее — Префектура СВАО) в адрес Некоммерческого партнерства Туроператоров и судовладельцев по развитию судоходства и туризма (далее — НП туроператоров и судовладельцев) направлен ответ по вопросу размещения НТО по продаже билетов на речной транспорт в парке «Дружбы», в соответствии с которым, НТО установлен на основании п. 6 Приложения 1 к Постановлению № 26 в связи с проведением спортивно-зрелищных, культурно-массовых мероприятий. Вместе с тем, Распоряжением мэра Москвы № 1054-РМ от 05.10.2000 определено, что массовое мероприятие - это требующее согласования с органами исполнительной власти г. Москвы разовое массовое культурно-просветительское, театральное- зрелищное, спортивное или рекламное мероприятие, на проведение которого организаторы обязаны получить согласие в органах исполнительной власти.

При этом, 04.07.2014 НП туроператоров и судовладельцев представлены Управлению акты мониторинга от 03.07.2014 с фотографиями на 11 листах и видеозапись на компакт-диске, которые подтверждают факт осуществления предпринимательской деятельности и размещения НТО ОАО «Пассажирский порт» на территориях парка «Северного речного вокзала» и парка «Дружбы» на момент мониторинга.

Таким образом, к 04.07.2014 срок размещения НТО ОАО «Пассажирский порт» на территориях парка «Северного речного вокзала» и парка «Дружбы» составлял не менее двух месяцев, что противоречит информации, представленной Префектурой СВАО, и порядку размещения НТО на территории Парка.

Кроме того, 24.10.2014 в составе запрашиваемых документов, ОАО «Пассажирский порт» представлены акты приемки-сдачи услуг за период осуществления деятельности с мая по сентябрь 2014 года, что подтверждает постоянный характер работы НТО ОАО «Пассажирский порт» по продаже билетов на речной транспорт.

Также сами Договоры, согласно их условиям, заключены на срок с 01.05.2014 по 30.09.2014, то есть фактически на весь период осуществления речного судоходства.

Таким образом, доводы о том, что НТО ОАО «Пассажирский порт» размещены на временной основе не соответствуют фактическим обстоятельствам дела, исходя из содержания агентского договора, а также исходя из имеющихся в материалах дела фото и видео материалов, которые подтверждают постоянную основу деятельности НТО ОАО «Пассажирский порт».

Учитывая изложенное, предоставление конкретному хозяйствующему субъекту не на конкурентной основе возможности осуществления деятельности, целью которой является извлечение прибыли, влияет на конкуренцию на соответствующем рынке, так как исключает конкуренцию при заключении договора.

В соответствии со ст. 120 ГК Российской Федерации учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение) либо соответственно Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации, муниципальным образованием (государственное или муниципальное учреждение); государственное или муниципальное учреждение может быть автономным, бюджетным или казенным учреждением.

Таким образом, предоставление отдельным хозяйствующим субъектам возможности осуществления торговли посредством НТО с учетом закрепленной законодательно процедуры конкурентного отбора, является предоставлением преимуществ таким субъектам по сравнению с другими, отобранными в установленном законодательством порядке.

Непроведение конкурса (в данном случае аукциона), подразумевающего состязательность хозяйствующих субъектов, даже в отсутствие жалоб и при неустановлении конкретных лиц, которые хотели бы принять в нем участие, не может не влиять на конкуренцию, поскольку только при публичном объявлении торгов в установленном порядке и могут быть выявлены потенциальные желающие получить доступ к конкурентному товарному рынку, праву ведения деятельности на нем.

Такой подход соответствует правоприменительной позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, отраженной в Постановлении от 05.04.2011 № 14686/10.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях», автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Учитывая изложенное, автономные учреждения создаются субъектами Российской Федерации с целью осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, деятельность которых регулируется ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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).

В соответствии с п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции - 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.

Таким образом, правила и запреты по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции распространяется на автономные учреждения, созданные с целью осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти.

Учитывая указанные выше обстоятельства, Комиссией сделан вывод, что путем предоставления торговых площадей ОАО «Пассажирский порт» на постоянной основе, в нарушение действующего порядка: без включения в схему размещения, без проведения торгов, императивно предусмотренного Постановлением № 26-ПП, что привело к ограничению конкуренции, Парком «Северное Тушино» нарушена ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Комиссией также установлено, что по состоянию на дату заседания Комиссии по рассмотрению дела, рассматриваемые объекты демонтированы. Учитывая данное обстоятельство, Комиссия считает выдачу обязательного для исполнения предписания об устранении нарушения нецелесообразной.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия  
РЕШИЛА:

1. Признать Государственное автономное учреждение культуры «Музейно-парковый комплекс «Северное Тушино» в городе Москве нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем предоставления торговых площадей в нарушение предусмотренного действующим законодательством порядке, что привело к ограничению конкуренции на рынке реализации билетов на речной транспорт.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Государственному автономному учреждению культуры «Музейно-парковый комплекс «Северное Тушино» в городе Москве не выдавать.

Примечание. Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: (...)

Члены комиссии: (...)

(...)

(...)

(...)