

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения

антимонопольного законодательства

29.12.2021

г. Омск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) поступило заявление ИП <...>, ИП <...> (вх. Омского УФАС России от 08.11.2021 № 10740) о несогласии с постановлением Администрации города Омска от 19.05.2021 № 297-п «О внесении изменений в постановление Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п».

Так, индивидуальные предприниматели в своем заявлении указывают, что положения постановления Администрации города Омска от 19.05.2021 № 297-п, устанавливающие новую методику расчета арендной платы за размещение нестационарных торговых объектов в подземных переходах, создают неравные условия для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере торговли печатной продукцией.

Омское УФАС России, рассмотрев доводы Заявителя, а также пояснения, представленные Администрацией города Омска, установило следующие обстоятельства.

Отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности, регулируются Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле), Правилами включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов, утверждёнными постановлением Правительства Российской Федерации от 29.09.2010 № 772.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о торговле размещение нестационарных торговых объектов (далее – 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.

Схема размещения НТО на территории города Омска утверждена постановлением Администрации города Омска от 04.08.2014 № 1041-п.

Постановлением Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п утвержден Порядок размещения нестационарных торговых объектов на территории города Омска (далее – Порядок размещения НТО), который определяет процедуру размещения НТО на территории города Омска без формирования земельных участков, процедуру взаимодействия структурных подразделений Администрации города Омска при разработке схемы размещения НТО на территории города Омска, порядок внесения в нее изменений, в том числе требования к составу, последовательности разработки, согласования и утверждения

указанной схемы размещения.

Разделом VIII Порядка размещения НТО утвержден порядок установления платы за размещение НТО, платы за право заключения договора на размещение НТО.

Так, пунктом 52 Порядка размещения НТО установлено, что размер ежемесячной платы за размещение НТО определяется по следующей формуле: $P = (B \times S \times K) / 12$. Для специализированной торговли: *печатная продукция при условии соблюдения ассортимента сопутствующих товаров, реализуемых в НТО, утвержденного постановлением Правительства Омской области от 01.03.2017 № 53-п «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов на территории Омской области и о признании утратившим силу постановления Правительства Омской области от 03.08.2004 № 44-п» – применяется понижающий коэффициент 0,5.*

Постановлением Администрации города Омска от 19.05.2021 № 297-п «О внесении изменений в постановление Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п» в Порядок размещения НТО были внесены изменения.

Так, Порядок размещения НТО был дополнен пунктом 52.1 следующего содержания:

«52.1. Размер ежемесячной платы за размещение нестационарного торгового объекта на территории Учреждения в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов на территории города Омска определяется на основании оценки, выполненной субъектом оценочной деятельности в соответствии с требованиями Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

В своих письменных пояснениях от 19.11.2021 № Ис-ДГЭП/887 департамент городской экономической политики Администрации города Омска (далее – Департамент) указал, что органом, уполномоченным на размещение НТО в подземных переходах города Омска, является бюджетное учреждение города Омска «Эксплуатация объектов внешнего благоустройства» (далее – Учреждение), а также сослался на часть 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и разъяснения ФАС России по применению статьи 17.1 Закона о защите конкуренции от 01.11.2011, пояснив, что положения пункта 52.1 Порядка размещения НТО полностью соответствуют вышеуказанным разъяснениям ФАС России.

Также, по мнению Департамента, принятие решения о применении каких-либо понижающих коэффициентов для той или иной специализации торговли находится в исключительной компетенции Учреждения.

Между тем, правоотношения сторон по размещению на территории муниципального образования НТО не подлежат регулированию, в порядке, установленном статьей 17.1 Закона о защите конкуренции (аналогичная правовая позиция изложена в определении судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 13.02.2018 по делу № 304-ЭС17-15428).

Кроме того, Учреждением нормативный акт, регламентирующий порядок размещения НТО, а также порядок проведения аукциона по продаже права на заключение договора на размещение НТО, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях сооружениях, находящихся в муниципальной собственности города Омска и предоставленных Учреждению в соответствии с действующим законодательством (далее – территория Учреждения), не разрабатывался, в связи с чем, Учреждение при размещении НТО и проведении соответствующих торгов обязано руководствоваться Порядком размещения НТО.

По мнению Омского УФАС России, все субъекты, осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере торговли печатной продукцией (реализующие печатную продукцию посредством использования НТО), должны находиться в равных условиях, как в части порядка

допуска на соответствующий рынок (посредством торгов), так и в части определения обязанности по оплате по договорам.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлено, что органам местного самоуправления 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 частности *запрещается создание дискриминационных условий* (пункт 8 части 1 статьи 15).

Дискриминационные условия – это условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (пункт 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Из совокупности приведенных выше норм права следует, что антимонопольный орган в рамках части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции полномочен вынести соответствующее решение об обнаружении и пресечении выявленных признаков нарушения лишь в том случае, *когда нарушение привело либо могло привести к нарушению охраняемого законом баланса экономических интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном и том же рынке в соответствующих географических границах.*

Таким образом, частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции *запрещено органам местного самоуправления принимать любые акты, осуществлять любые действия (за исключением, если именно эти акты и действия разрешены федеральным законом), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.*

Омское УФАС России, оценив постановление Администрации города Омска от 19.05.2021 № 297-п «О внесении изменений в постановление Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п» в части положения, устанавливающего размер ежемесячной платы по договору за размещение НТО на территории Учреждения (подпункт 9 пункта 1), Порядок размещения НТО (пункты 52, 52.1), считает, что одновременное действие различных методик определения размера ежемесячной платы за размещение нестационарного торгового объекта может:

- привести к установлению различного размера ежемесячной оплаты по договору за размещение НТО, находящихся в одной оценочной зоне территории города Омска, предназначенных (либо используемых) для одного и того же вида специализированной торговли;

- свидетельствовать о создании дискриминационных условий по отношению к владельцам НТО на территории Учреждения при установлении размера ежемесячной оплаты по договору за размещение НТО и наличии признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с наличием в постановлении Администрации города Омска от 19.05.2021 № 297-п «О внесении изменений в постановление Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п» признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, Омское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции

предупреждает

Администрацию города Омска о необходимости прекращения действия вышеуказанного

акта в части, содержащей признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, путем внесения изменения в Порядок размещения НТО, предусматривающего установление единой методики расчета размера ежемесячной платы за размещение НТО для специализированной торговли (печатная продукция).

Настоящее предупреждение подлежит исполнению в течение 20 рабочих дней со дня его получения. О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

<...>