

Муниципальное казенное учреждение «Городская среда»

ул. Неглинная, 45, г. Челябинск, 454106

mkugs@yandex.ru

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 14-07/21

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЙ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«30» июня 2021 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

В связи с наличием в бездействии Муниципального казенного учреждения «Городская среда» (далее – МКУ «Городская среда», Учреждение), выразившихся в неосуществлении демонтажа незаконно размещенного нестационарного торгового объекта павильона горячего питания «Фуд из Гуд. Шашлык&Шаурма на Воровского» на территории города Челябинска по адресу: ул. Воровского, д. 64/1, остановка «Медакадемия» в сторону из центра (далее – НТО), **признаков нарушения антимонопольного законодательства**, предусмотренных пунктами 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции **предупреждает Учреждение** о необходимости прекращения таких действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно в срок **до 30 июля 2021 года** путем принятия мер по демонтажу спорного объекта.

При выдаче данного Предупреждения Челябинское УФАС России основывалось на следующем.

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица по факту бездействия органов местного самоуправления города Челябинска, выразившегося в неосуществлении демонтажа незаконно размещенного нестационарного торгового объекта павильона горячего питания «Фуд из Гуд. Шашлык&Шаурма на Воровского» на территории города Челябинска по адресу: ул. Воровского, д. 64/1, остановка «Медакадемия» в сторону из центра (далее – НТО), установило следующее.

С целью проверки обстоятельств и фактов, изложенных в заявлении, Челябинским УФАС России в адрес Муниципального казенного учреждения «Городская среда» (далее – МКУ «Городская среда», Учреждение) и Комитета по управлению имуществом и земельными отношениями Администрации города Челябинска (далее – Комитет) направлены запросы о представлении документов и сведений.

По результатам рассмотрения поступивших материалов, а также документов и сведений, представленных по запросам Челябинского УФАС России, установлено следующее.

Из материалов дела следует, что в спорном НТО осуществляет деятельность ИП <...

>.

10 февраля 2020 года в отношении торгово-остановочного комплекса «Шаурма на Воровского» специалистами Комитета составлен акт о выявлении незаконно размещенного нестационарного объекта № 1126. Информация о данном объекте включена в Перечень выявленных и подлежащих демонтажу незаконно размещенных нестационарных объектов на территории города Челябинска.

До 01 марта 2021 года деятельность по осуществлению мероприятий, связанных с демонтажем незаконно размещенных нестационарных объектов, расположенных на земельных участках, являющихся муниципальной собственностью, и земельных участках из земель, государственная собственность на которые не разграничена, на территории города Челябинска регламентировалась Порядком демонтажа незаконно размещенных нестационарных объектов на территории города Челябинска, утвержденным Решением Челябинской городской Думы от 05.09.2013 № 45/1 (далее – Порядок № 45/1).

В соответствии с пунктом 2 Порядка № 45/1 демонтажу подлежат нестационарные объекты, установленные на момент выявления без оформленных в установленном порядке правоустанавливающих документов на землю или документов на размещение таких нестационарных объектов.

Порядок демонтажа незаконно размещенных нестационарных объектов определен в разделе II Порядка № 45/1.

В силу положений пунктов 3-6 Порядка № 45/1, по состоянию на дату составления акта в отношении спорного объекта, работу по выявлению незаконно размещенных нестационарных объектов на территории города Челябинска осуществляет Администрация города Челябинска в лице Комитета, который составляет акт о выявлении незаконно размещенного нестационарного объекта на территории города Челябинска, вносит указанную информацию в Перечень и направляется в адрес уполномоченного, в том числе на работы по демонтажу незаконно размещенных нестационарных объектов, муниципального учреждения, которое, в свою очередь, планирует и осуществляет демонтаж незаконно размещенных нестационарных объектов в пределах бюджетных ассигнований, предусмотренных в ведомственной структуре бюджета города Челябинска по главному распорядителю бюджетных средств – Комитету, а также вносит в Перечень сроки демонтажа планируемого объекта.

Таким образом, по состоянию на дату составления акта в отношении спорного объекта уполномоченным на определение срока, в который должен быть демонтирован объект, являлось муниципальное учреждение.

На территории города Челябинска осуществление указанной деятельности возложено на МКУ «Городская среда».

Так, 09 июня 2017 года принято Распоряжение заместителя Главы Администрации города Челябинска по правовым и имущественным вопросам № 6828 «О создании Муниципального казенного учреждения «Городская среда».

18 октября 2019 года Приказом Комитета № 1331 утверждены изменения в Устав МКУ «Городская среда» (далее – Устав).

В соответствии с пунктом 10 Устава предметом и целями деятельности Учреждения являются оказание муниципальных услуг, выполнение работ и (или) исполнение муниципальных функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов местного самоуправления в сферах земельных, имущественных отношений, дорожной деятельности в части создания, обеспечения функционирования парковок (парковочных мест), расположенных на автомобильных дорогах общего пользования местного значения, а также в сфере торговли.

Для достижения названных целей МКУ «Городская среда» в установленном законодательством Российской Федерации порядке, в том числе осуществляет обеспечение монтажа (демонтажа) оборудования, нестационарных объектов на территории города Челябинска в случаях и порядке, установленных законодательством, муниципальными правовыми актами города Челябинска (подпункт 12 пункта 11 Устава).

Основания установления сроков демонтажа незаконно размещенных нестационарных объектов и их изменения определяются МКУ «Городская среда» в соответствии с Приказом от 16.12.2019 № 1623.

Пункт 1 Приказа устанавливает, что демонтаж незаконно размещенных нестационарных объектов на территории города Челябинска осуществляется силами МКУ «Городская среда» в срок не позднее шести месяцев со дня составления акта о выявлении незаконно размещенного нестационарного объекта.

Применительно к рассматриваемой ситуации, ввиду того, что акт составлен 10 февраля 2020 года, демонтаж объекта должен быть осуществлен не позднее 10 августа 2020 года.

В указанный срок незаконно размещенный объект демонтирован Учреждением не был.

Из полученных документов следует, а также из Перечня следует, что срок демонтажа продлен на основании подпункта 2 пункта 6 Порядка № 45/1 в редакции от 29.09.2020.

Так, в соответствии с пунктом 6 Порядка № 45/1 в редакции от 29.09.2020, мероприятия по демонтажу нестационарных объектов на территории города Челябинска осуществляются в срок не позднее 6 месяцев со дня составления акта о выявлении незаконно размещенного нестационарного объекта. Указанный срок может быть продлен на 6 месяцев при отсутствии материально-технического оснащения, отсутствии специальной техники, необходимой для осуществления демонтажа муниципальным учреждением, а также при проведении закупки товаров, работ, услуг в соответствии Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) для осуществления демонтажа.

Вместе с тем, Челябинское УФАС России критически относится к ссылке на указанное положение, поскольку изменения, устанавливающие возможность продления срока демонтажа незаконно размещенного нестационарного объекта, внесены более чем через 1,5 месяца со дня истечения крайнего срока демонтажа

такого объекта.

С учетом изложенного, начиная с 11 августа 2020 года МКУ «Городская среда» без законных оснований не осуществляло действия по демонтажу спорного объекта.

Неосуществление Учреждением действий по демонтажу незаконно размещенного объекта фактически позволило хозяйствующему субъекту, осуществляющему деятельность в спорном НТО, продолжать свою деятельность в отсутствие законных оснований, имея преимущественное по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность в рамках правового поля, положение, ввиду неучастия в конкурентных процедурах и т.д.

Учреждением обладало сведениями о размещении незаконного НТО, однако им не были предприняты меры по его демонтажу.

Несмотря на то, что изменения в Порядок № 45/1 в части возможности продления срока осуществления демонтажа незаконно размещенного объекта внесены позже даты, в который должен быть осуществлен демонтаж НТО, являющегося предметом настоящего рассмотрения, в Перечень внесены изменения, согласно которым срок демонтажа объекта «10.02.2021».

По мнению Челябинского УФАС России, указанный срок не является конкретным, а лишь устанавливает последнюю дату, до истечения которой должен быть осуществлен демонтаж, соответственно Учреждение вправе предпринять до указанного срока такие меры в любой день. Вместе с тем, Учреждением такие меры не предпринимались.

Стоит отметить, что из представленных Комитетом документов усматривается, что Заявитель за период 2020-2021 неоднократно обращался в органы прокуратуры, Администрацию и иные органы, по вопросу незаконно размещенного НТО.

В установленный в Перечне срок (10.02.2021) спорный объект не демонтирован. В качестве обоснования неосуществления демонтажа, Комитет указывает, что срок демонтажа на основании пункта 6.1 Порядка № 45/1 в редакции от 29.09.2020, дважды приостанавливался.

В соответствии с указанной нормой, сроки, установленные пунктом 6 настоящего Порядка, приостанавливаются на период рассмотрения Комитетом заявления, поданного хозяйствующим субъектом, на размещение нестационарного торгового объекта без проведения торгов в порядке и сроки, предусмотренные соответственно пунктом 1-1 части 2 статьи 3 и частью 7 статьи 2 Закона Челябинской области от 9 апреля 2020 года № 131-ЗО «О порядке и условиях размещения нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной собственности Челябинской области или муниципальной собственности, землях или земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, без предоставления земельных участков и установления сервитута, публичного сервитута».

На период приостановления срока демонтажа, приведенный пункт являлся действовавшим, в связи с чем возможность такого приостановления имелась.

Однако Челябинское УФАС России вновь обращает внимание на то, что срок демонтажа не мог быть продлен, поскольку срок демонтажа спорного объекта

истек до внесения изменений, предусматривающих как продление, так и возможность приостановления.

Кром того, стоит отметить, что на основании очередного обращения Заявителя, заместителем Главы города по правовым и имущественным вопросам <...> в адрес Учреждения направлено поручение (исх. № 78-31 от 04.03.2021), в соответствии с которым МКУ «Городская среда» необходимо в срок до 10.03.2021 выполнить работы по демонтажу торгово-остановочного комплекса «Шаурма на Воровского», и сообщить о результатах работы.

В ответ на поручение МКУ «Городская среда» письмом (исх. № 373 от 12.03.2021) сообщило, что 26.01.2021 заключен муниципальный контракт на выполнение работ по демонтажу незаконно размещенных нестационарных объектов на территории города Челябинска, в техническом задании к которому указано, что Порядок № 45/1 является основным нормативным документом, регламентирующим работу Учреждения при проведении работ по демонтажу нестационарных объектов. Решением Челябинской городской Думы от 16.02.2021 № 16/31 указанный Порядок с 01.03.2021 отменен, в связи с чем, как указывает Учреждение, при отсутствии порядка не может осуществить указанные работы.

Из анализа указанного следует, что еще в январе 2021 года у Учреждения имелся заключенный контракт на осуществление демонтажа, но им не были приняты меры по демонтажу спорного объекта. Нормативно-правового обоснования ни Учреждением, ни Комитетом не представлено.

Факт принятия Челябинской городской Думой нового порядка от 30 марта 2021 г. № 17/8 демонтажа не исключает обязанности Учреждения ранее демонтировать спорный объект.

Также обращаем внимание, что срок демонтажа в новом порядке поставлен в зависимость от даты составления акта о выявлении незаконного объекта, при этом в отношении спорного объекта в новом Перечне указана дата «10.02.2020».

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) определяет организационные и правовые основы предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации (пункт 2 части 1 статьи 1 Закона).

При этом, согласно пункту 33 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление Пленума) нормативные и индивидуальные правовые акты, иные решения лиц, перечисленных в пункте 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции, их действия (бездействие), соглашения и (или) согласованные действия, способные влиять на конкуренцию на товарных рынках, в том числе принятые (совершенные) в связи с реализацией властных полномочий, подлежат антимонопольному контролю, в том числе в порядке статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем создания преимущественных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам, создание дискриминационных условий (пункт 8).

При этом, согласно Постановлению Пленума, угроза наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате принятия правовых актов, совершения действий (бездействия) предполагается и не требует дополнительного доказывания антимонопольным органом в случаях нарушения запретов, прямо сформулированных в статье 15 Закона о защите конкуренции.

Установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности может содержать признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

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.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия – 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.

В бездействии Учреждения по неосуществлению демонтажа незаконно установленного и эксплуатируемого НТО, содержатся признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, поскольку указанное приводит или может привести к созданию преимущественных условий конкретному хозяйствующему субъекту, в данном случае ИП <...>, по отношению к иным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на том же рынке посредством нестационарных объектов.

Согласно статье 39.1 Закона 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.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих осуществление демонтажа и иное).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель <...>