

**Решение Комиссии Тверского УФАС России по делу № 04-6/27-2010 в отношении администрации г. Конаково Тверской области о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»**

Принято 29.09.2010 г. Тверь

Изготовлено в полном объеме 13.10.2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее Тверское УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель – Посохова Л.В., заместитель руководителя;

Члены Комиссии:

- Красюкова Л.К., начальник отдела контроля органов власти;

- Кочетунова Ю.В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей администрации г. Конаково Тверской:

- <...>; <...>;

рассмотрев дело № 04-6/27-2010 по признакам нарушения администрацией г. Конаково Тверской области (далее Администрация) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции),

**УСТАНОВИЛА:**

Настоящее дело возбуждено по инициативе Тверского УФАС России по результатам камеральной проверки соблюдения антимонопольного законодательства в сфере регулирования торговой деятельности органа местного самоуправления городского поселения г. Конаково Тверской области, проведенной в рамках исполнения поручения ФАС России от 26.03.2010 № ИА/8541 «О применении статьи 15 Закона о торговле».

Постановлением Главы администрации г. Конаково от 09.07.2007 № 47 утвержден Порядок организации торговли и пунктов питания во время проведения общественно-значимых и культурных мероприятий на территории городского поселения города Конаково (далее Порядок).

Согласно части 1 статьи 14 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения поселения отнесено, в том числе создание условий для обеспечения населения услугами общественного питания, торговли и бытового обслуживания.

1.) Пункт 1 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» Порядка устанавливает, что субъектами предпринимательской деятельности через мелкорозничную сеть производится продажа продовольственных и непродовольственных товаров согласно ассортиментному перечню; ассортимент реализуемой продукции изменять запрещено.

Положения Конституции Российской Федерации (часть 1 статьи 8, часть 1 статьи 34) и Гражданского кодекса Российской Федерации (часть 2 статьи 1, часть 1 статьи 9, статья 18 и часть 1 статьи 49) определяют самостоятельность хозяйствующих субъектов, в том числе в выборе сферы своей деятельности, форме ее осуществления, способов использования имущества для целей этой деятельности.

Действующее законодательство допускает возможность ограничения прав

хозяйствующих субъектов, включая свободу экономической деятельности и право на использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности только федеральным законом (часть 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации).

В соответствии с пунктом 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 (далее Правила № 55), ассортимент предлагаемых к продаже товаров, перечень оказываемых услуг определяются продавцом самостоятельно в соответствии с профилем и специализацией своей деятельности.

Пунктом 7 Правил оказания услуг общественного питания, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15.08.1997 № 1036 (далее Правила № 1036), установлено, что хозяйствующий субъект, оказывающий услуги общественного питания, также самостоятельно определяет перечень оказываемых услуг в сфере общественного питания.

Таким образом, пункт 1 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» Порядка, устанавливающий запрет на изменение ассортимента реализуемой продукции, противоречит требованиям Правил № 55 и № 1036.

Кроме того, 1 февраля 2010 года вступил в законную силу Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», пункт 7 части 2 статьи 8 которого устанавливает, что хозяйствующие субъекты, осуществляющие торговую деятельность, при организации торговой деятельности и ее осуществлении, за исключением установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами случаев, самостоятельно определяют порядок и условия осуществления торговой деятельности, в том числе ассортимент продаваемых товаров.

Таким образом, пункт 1 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» Порядка нарушает часть 1 статьи 15 Закона о конкуренции, в соответствии с которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

2.) Пункты 1, 2 раздела «Общие положения» и пункт 2 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» Порядка предусматривают получение разрешения на торговлю и оказание услуг общественного питания во время проведения массовых мероприятий в г. Конаково.

Согласно пункту 1 Указа Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли» предприятиям независимо от форм собственности, гражданам предоставлено право осуществлять торговую деятельность без специальных разрешений, за исключением торговли товарами, реализация которых запрещена или ограничена действующим законодательством.

Согласно статье 3 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее Закон о защите юридических лиц) основными принципами защиты прав юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении муниципального контроля является преимущественно уведомительный порядок начала осуществления

отдельных видов предпринимательской деятельности.

Часть 2 статьи 8 Закона о защите юридических лиц устанавливает, что Уведомление представляется хозяйствующими субъектами, осуществляющими выполнение работ и услуг в соответствии с перечнем, изложенным в Приложении № 1 Правил представления уведомлений о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности и учета указанных уведомлений, утвержденных постановлением Правительства РФ от 16.07.2009 № 584.

Розничная торговля (за исключением розничной торговли товарами, оборот которых ограничен в соответствии с федеральными законами) и предоставление услуг общественного питания организациями общественного питания входят в состав указанного перечня.

Конституция Российской Федерации гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности (статья 8).

Федеральным законодательством не предусмотрено право органов местного самоуправления на введение дополнительной к существующей, не предусмотренной законодательством, системы допуска к осуществлению торговой деятельности.

Таким образом, пункты 1-2 раздела «Общие положения» и пункт 2 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» Порядка противоречат части 1 статьи 15 Закона о конкуренции, запрещающей органам местного самоуправления принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Согласно пояснениям Администрации (письмо от 20.09.2010 № 2144) под разрешением на торговлю и оказание услуг общественного питания подразумевается свидетельство о внесении объекта потребительского рынка в реестр базы данных г. Конаково, выдаваемое на основании постановления Главы администрации г. Конаково от 24.04.2006 № 8 «О внесении объектов потребительского рынка городского поселения город Конаково в торговый реестр базы данных» на безвозмездной и добровольной основе.

Таким образом, фактически при применении пунктов 1-2 раздела «Общие положения» и пункта 2 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» Порядка Администрацией не допускались нарушения антимонопольного законодательства.

До рассмотрения настоящего дела по существу постановлением Главы администрации г. Конаково от 14.09.2010 № 434 «О внесении изменений в постановление от 09.07.2007 № 47 «Об утверждении Порядка организации торговли и пунктов питания во время проведения общественно-значимых и культурных мероприятий на территории городского поселения город Конаково» в Порядок были внесены изменения, а именно:

1. в пункте 1 раздела «Общие положения» исключены слова «разрешение на торговлю и оказание услуг общественного питания», в пункте 2 раздела «Общие положения» и пункте 2 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» слова «разрешение на торговлю и оказание услуг общественного питания» заменены словами «свидетельство о внесении торгового объекта в реестр базы данных городского поселения город Конаково»;

2.в пункте 1 раздела «Требования к субъектам предпринимательской деятельности» слова «ассортимент реализуемой продукции изменять запрещено» заменены словами «ассортимент предлагаемых к продаже товаров определяется субъектами предпринимательства самостоятельно в соответствии с профилем и специализацией своей деятельности»,  
исключающие неоднозначность в толковании слов «разрешение на торговлю и оказание услуг общественного питания» и запрет на изменение хозяйствующими субъектами ассортимента реализуемой продукции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **РЕШИЛА:**

1.Признать администрацию г. Конаково Тверской области нарушившей часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления постановлением Главы администрации г. Конаково от 09.07.2007 № 47 «Об утверждении Порядка организации торговли и пунктов питания во время проведения общественно-значимых и культурных мероприятий на территории городского поселения город Конаково» запрета на изменение хозяйствующими субъектами ассортимента реализуемой продукции, что может привести к необоснованному препятствованию осуществления деятельности хозяйствующими субъектами.

2. Прекратить в отношении администрации г. Конаково Тверской области рассмотрение дела № 04-6/27-2010 в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии  
Л.В. Посохова

Члены Комиссии  
Л.К. Красюкова  
Ю.В. Кочетурова

Согласно статье 52 Федерального закона «О защите конкуренции» решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.