

РЕШЕНИЕ

Дело № 12/05-АМЗ-2017

г.

Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 07 сентября 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 07 сентября 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

при отсутствии на заседании Комиссии ответчика- администрации г. Чебоксары Чувашской Республики,

при присутствии на заседании Комиссии лиц, располагающих сведениями относительно рассматриваемых Комиссией обстоятельств:

- ООО «Панорама 3»:

«...»

- ООО «Панорама 2»:

«...»

рассмотрев материалы дела № 12/05-АМЗ-2017, возбужденного в отношении администрации г. Чебоксары Чувашской Республики по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

УСТАНОВИЛА:

Чувашским УФАС России проводилась проверка законности установки и функционирования аттракциона «Колесо обозрения», расположенного на Красной площади г. Чебоксары. По итогам установлено следующее. Постановление администрации г. Чебоксары Чувашской Республики от 28.03.2012 г. № 64 «О создании условий для организации досуга, отдыха и спорта» (вместе с «Положением о создании условий для организации досуга, отдыха и спорта на территории г. Чебоксары», «Положением о конкурсе на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары», «Порядком расчета начальной цены за право размещения нестационарного объекта для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары») определяет условия для организации досуга, отдыха и спорта на территории г. Чебоксары.

Согласно п. 1.6 Положения о создании условий для организации досуга, отдыха и спорта на территории г. Чебоксары (далее Положение) объекты для организации досуга, отдыха и спорта, в связи с их функциональными назначениями являются временными, устанавливаются на определенный срок, по истечении которого владельцы обязаны самостоятельно их демонтировать, освободить занимаемую территорию и привести в надлежащее санитарное состояние.

К объектам для организации досуга, отдыха и спорта, регулируемым данным положением, относится движимое имущество, не подлежащее техническому учету в бюро технической инвентаризации, права на которое не подлежит регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Общим критерием отнесения их к таковым является возможность свободного перемещения указанных объектов без нанесения несоразмерного ущерба их назначению, включая возможность их демонтажа с разборкой на составляющие сборно-разборные перемещаемые конструктивные элементы (п. 1.8 Положения).

В соответствии с п. 3.1 Положения организация досуга, отдыха и спорта осуществляется путем установки, использования и эксплуатации объектов, которые должны соответствовать требованиям действующего законодательства.

Конкурс на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары от 16.09.2016 г. утвержден постановлением администрации г. Чебоксары от

12.08.2016 года № 2215.

Как следует из документов, предоставленных победителем конкурса ООО «Панорама 3», аттракцион «Колесо обозрения» был арендован организацией у ООО «Панорама 2» в соответствии с договором аренды и актом приема-передачи от 02.10.2016 г. Никаких работ по установке аттракциона ООО «Панорама 3» не производила, т.е. аттракцион «Колесо обозрения» установлен ООО «Панорама 2» до проведения конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары от 16.09.2016 г., что подтверждается письмом Ростехнадзора Чувашии от 13.12.2016 г. № 01/15-2196, в котором указано о выдаче свидетельства о прохождении технического осмотра данного аттракциона 04.05.2016 г.

Таким образом, место под размещение нестационарного объекта аттракциона «Колесо обозрения» не было свободно от прав третьих лиц на момент проведения конкурса.

На основании изложенного и в связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом по Управлению от 10.03.2017 возбуждено дело № 12/05-АМЗ-2017 в отношении администрации г. Чебоксары Чувашской Республики по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Панорама 2» сообщило следующее. Между учреждением МАУК «Парк культуры и отдыха имени 500-летия г. Чебоксары» и ООО «Панорама 2» 16.02.2016 г. был заключен договор безвозмездного пользования имуществом, на основании которого ООО «Панорама 2» обязалось предоставить в безвозмездное временное пользование аттракцион «Колесо обозрения» в период с 01.05.2016 г. по 01.10.2016 г.

Также по условиям договора ООО «Панорама 2» самостоятельно и за счет собственных средств обязалось обеспечить монтаж аттракциона «Колесо обозрения». Все работы были выполнены в срок, согласно условиям договора от 16.02.2016 г., в том числе по вводу аттракциона «Колесо обозрения» в эксплуатацию, получения необходимых заключений по техническому освидетельствованию аттракциона и регистрации аттракциона в Ростехнадзоре Чувашии.

Собственником аттракциона «Колесо обозрения» является ООО «Панорама 2», производителем является ООО «Новые технологии производства: станки и оборудование» (далее - ООО «НТП САО»). Установка аттракциона «Колесо обозрения» производилась ООО «НТП САО».

Далее ООО «Панорама 2» передало аттракцион «Колесо обозрения» по

договору аренды оборудования от 02.10.2016 г. ООО «Панорама 3».

По вопросу отнесения аттракциона «Колесо обозрения» к бесфундаментным конструкциям сообщаем:

Согласно п. 1.4. «Технического задания на подготовку площадки под аттракцион: «Колесо обозрения 30 м.» в бесфундаментном исполнении», разработанного производителем аттракциона «Колесо обозрения» ООО «НТП СИО», аттракцион является бесфундаментным, устанавливается на сборно-разборное основание.

Администрация г. Чебоксары Чувашской Республики сообщила следующее. Администрация г. Чебоксары постановлением от 12.08.2016 г. № 2215 «О проведении конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары» объявила конкурс, назначив его на 16.09.2016 г. Согласно приложению к данному постановлению конкурс проводился на размещение конкретного объекта, а именно аттракциона «Колесо обозрения» на срок с 16.09.2016 г. по 15.09.2017 г.

Извещение о проведении конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары размещено на официальном сайте г. Чебоксары в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 15.08.2016 г, а также размещено в газете «Чебоксарские новости» от 16.08.2016 г. № 89.

На участие в конкурсе с 16.08.2016 г. по 15.09.2016 г. на место № 209 «Колесо обозрения» на Красной площади (между Национальным музеем и кафе «Фиеста») была подана 1 заявка на участие в конкурсе ООО «Панорама 3», которая соответствовала требованиям положения о конкурсе.

Протоколом от 16.09.2016 г. заседания комиссии по проведению конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по вскрытию конвертов и рассмотрению заявок на участие в конкурсе на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары рассмотрена и утверждена единственная заявка ООО «Панорама 3». Решением комиссии единогласно принято заключить договор с участником, подавшим единственную заявку, на основании абзаца 2 п. 3.4 положения о конкурсе на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта г. Чебоксары.

Протокол от 16.09.2016 г. об итогах конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо

обозрения» подписан администрацией г. Чебоксары и ООО «Панорама 3».

16.09.2016 г. на официальном сайте г. Чебоксары в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещена информация об итогах конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо обозрения».

28.09.2016 г. администрацией г. Чебоксары и ООО «Панорама 3» заключен договор № 23 на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо обозрения» сроком на один год.

ООО «Панорама -3» сообщило следующее. На основании постановления Администрации г. Чебоксары от 12.08.2016 г. №2215 «О проведении конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары » 16.09.2016 г. был проведен конкурс на размещение аттракциона «Колесо обозрения» на срок с 16.09.2016 по 15.09.2017 г.

На основании Протокола об итогах конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади города Чебоксары по месту №209 в Ленинском районе города Чебоксары от 16.09.2016 г. победителем конкурса стало ООО «Панорама 3», и 23.09.2016 г. между Администрацией города Чебоксары и ООО «Панорама 3» был заключен договор № 23 на право размещения нестационарного объекта для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары.

Размещение аттракциона «Колесо обозрения» ООО «Панорама 3» до момента заключения договора № 23 на право размещения нестационарного объекта для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары имело место быть на законных основаниях на основании Соглашения, заключенного между ООО «Панорама 3» и ООО «Остров детства».

ООО «Остров детства», в свою очередь, по итогам конкурса от 26.04.2016 г. приобрело право на размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары в летний период 2016 г.

Аттракцион «Колесо обозрения» используется ООО «Панорама 3» на основании договоров аренды оборудования от 19.04.2016 г. № б/н и 02.10.2016 г. № б/н, заключенных между ООО «Панорама 3» и ООО «Панорама 2».

Собственником аттракциона «Колесо обозрения» является ООО «Панорама

2», производителем является ООО «Новые технологии производства: станки и оборудование» (далее - ООО «НТП СИО»). Установка аттракциона «Колесо обозрения» производилась ООО «НТП СИО».

Ранее между учреждением МАУК «Парк культуры и отдыха имени 500-летия г. Чебоксары» и ООО «Панорама 2» 16.02.2016 г. был заключен договор безвозмездного пользования имуществом, на основании которого ООО «Панорама 2» обязалось предоставить в безвозмездное временное пользование аттракцион «Колесо обозрения» в период с 01.05.2016 г по 01.10.2016 г. Так же по условиям договора ООО «Панорама 2» самостоятельно и за счет собственных средств обязалось обеспечить монтаж аттракциона «Колесо обозрения».

Установка аттракциона «Колесо обозрения» производилась ООО «НТП СИО», которое является фирмой-производителем данного аттракциона.

Согласно п. 1.4. «Технического задания на подготовку площадки под аттракцион: «Колесо обозрения 30 м.» в бесфундаментном исполнении», разработанного производителем аттракциона «Колесо обозрения» ООО «НТП СИО», аттракцион является бесфундаментным, устанавливается на сборно-разборное основание.

По запросу УФАС по Республике Чувашии ООО «Панорама 3» ранее предоставляло письмо от производителя аттракциона ООО «НТП СИО» от 31.01.2017 г., в котором были указаны следующие признаки, указывающие на бесфундаментность аттракциона:

- отсутствует прочная связь с землей и заглубленный фундамент;
- при возведении аттракциона не требуется проведения существенных земляных работ (рытье котлована);
- аттракцион не связан с местностью инженерными сетями теплоснабжения, водоснабжения, канализации;
- сооружениями, не относящимися к объектам капитального строительства, являются сборно-разборные инженерные сооружения на болтовых соединениях с несущей частью, выполняемой в виде рамной опоры, устанавливаемой на гравийную/щебеночную подсыпку, либо бетонные плиты, и пригружаемой фундаментными блоками;
- возможен неоднократный монтаж и демонтаж, перемещение на другое место с последующей установкой при сохранении эксплуатационных качеств и проектных характеристик конструктивных элементов, без потери технических свойств и технологических функций.

Бетонная площадка, приспособленная для размещения аттракциона, не может быть квалифицирована как объект недвижимости с отведением земельного участка для строительства на нем капитального строения.

Таким образом, учитывая вышесказанное, аттракцион «Колесо обозрения» не обладает признаками капитальности, недвижимости, закрепленного в ст. 130 ГК РФ, относится к движимым вещам (имуществу).

Рассмотрев и проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, заслушав пояснения представителей сторон по делу, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующие обстоятельства по делу.

1. В силу 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации, и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции (статья 8, часть 1), установление правовых основ единого рынка, включающих вопросы единого экономического пространства и развития конкуренции (статья 71, пункт "ж"). Из этих конституционных положений вытекает обязанность государства по поддержке конкуренции и пресечению монополистической деятельности, исполняя которую оно не должно отступать от требований Конституции Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган осуществляет функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства 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, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов.

Таким образом, Закон о защите конкуренции наделяет антимонопольный орган контрольными функциями, с целью соблюдения антимонопольного законодательства.

2. Градостроительный кодекс Российской Федерации регулирует отношения по территориальному планированию, градостроительному зонированию, планировке территории, архитектурно-строительному проектированию, отношения по строительству объектов капитального строительства, их реконструкции, капитальному ремонту, а также по эксплуатации зданий, сооружений (далее – ГрК РФ) (ст. 4 ГрК РФ).

В соответствии с п. 10 ст. 1 ГрК РФ объектом капитального строительства признается здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (далее - объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек.

В соответствии с пп. 2 п. 17 ст. 51 ГрК РФ разрешение не требуется в случае строительства, реконструкции объектов, не являющихся объектами капитального строительства.

Согласно положениям ч. 3 ст. 49, п. 2 ч. 17 ст. 51, ч. 1 ст. 54 ГрК РФ в случае строительства, реконструкции объектов, не являющихся объектами капитального строительства, выдача разрешения на строительство не требуется, государственная экспертиза и государственный строительный надзор не проводятся.

3. Из анализа письма Министерства регионального развития РФ от 21.06.2012 г. № 15319-АП/08 «О сооружениях, не относящихся к объектам капитального строительства» следует, что при рассмотрении вопроса об отнесении конкретного сооружения к объектам капитального строительства необходимо учитывать в каждом случае его особенности, в том числе технические характеристики, длительность использования, связь с землей (возможность свободного перемещения данных объектов без нанесения несоразмерного ущерба их назначению).

Так, сооружениями, не относящимися к объектам капитального строительства, являются сборно-разборные инженерные сооружения на болтовых соединениях с несущей частью, выполняемой в виде рамной опоры, устанавливаемой на гравийную/щебеночную подсыпку либо бетонные плиты, и пригружаемой фундаментными блоками.

У таких сооружений отсутствуют признаки капитальности, а именно: отсутствует прочная связь с землей и заглубленный фундамент; при возведении данных объектов не требуется проведение существенных земляных работ (рытье котлованов); они не связаны с местностью инженерными сетями отопления, горячего/холодного водоснабжения, канализации.

Сооружения такого типа являются легковозводимыми, сборно-разборными

конструкциями, для которых возможен неоднократный демонтаж, перемещение на другое место с последующей установкой при сохранении эксплуатационных качеств и проектных характеристик конструктивных элементов, без потери технических свойств и технологических функций.

Таким образом, аттракцион «Колесо обозрения», установленный по Красной площади г. Чебоксары, по своим техническим свойствам является легковозводимой, сборно-разборной конструкцией, для которой возможен неоднократный демонтаж, перемещение на другое место с последующей установкой при сохранении эксплуатационных качеств и проектных характеристик конструктивных элементов, без потери технических свойств и технологических функций.

Согласно ст. 130 Гражданского кодекса РФ, объект недвижимого имущества, тесно связанный с землей, должен соответствовать следующим критериям:

- обладание объектом полезными свойствами, которые могут быть использованы независимо от земельного участка, на котором он находится;
- обладание объектом полезными свойствами, которые могут быть использованы независимо от других находящихся на общем земельном участке зданий, сооружений, иных объектов недвижимого имущества в предпринимательской или иной экономической деятельности собственника такого имущественного комплекса;
- невозможность перемещения объекта без несоразмерного ущерба его назначению.

Аттракцион «Колесо обозрения» представляет собой сооружение (бетонная площадка, забор, асфальт), назначение которого благоустройство.

Ограждение площадки в виде забора не относится к объектам недвижимости, перемещение которых без соразмерного ущерба их назначению не возможно.

Бетонная площадка, приспособленная для размещения аттракциона, не может быть квалифицирована как объект недвижимости с отведением земельного участка для строительства на нем капитального строения.

Из анализа судебной практики Арбитражных судов следует, что само по себе наличие фундамента у объекта не может достоверно свидетельствовать о прочной связи этих объектов с землей, при которой их перемещение без несоразмерного ущерба назначению невозможно, необходимо учитывать также конструктивные и функциональные особенности объектов, расположенных на фундаменте.

Данная правовая позиция суда поддерживается Постановлением ФАС Дальневосточного округа от 06.12.2011 г. по делу № Ф03-5938/2011, которое

оставлено в силе Определением ВАС РФ № ВАС-3987/12 от 05.04.2012 г.

Прочная связь с землей не единственный признак, по которому объект может быть отнесен к недвижимости. Вопрос о том, является ли конкретное имущество недвижимым, должен разрешаться с учетом назначения этого имущества и обстоятельств, связанных с его созданием. Для признания имущества недвижимым необходимо подтверждение того, что такой объект создан именно как недвижимость в установленном законом и иными правовыми актами порядке. Кроме того, понятие «недвижимость» является исключительно правовой категорией, поэтому признание объекта недвижимым в качестве объекта гражданских прав на том лишь основании, что он прочно связан с землей невозможно.

Данная правовая позиция суда поддерживается Постановлением ФАС Северо-Кавказского округа от 15.10.2012 г. по делу № А63-9313/2011.

Федеральные Арбитражные суды неоднократно указывали, что для отнесения объекта к недвижимому имуществу помимо прочной связи с землей нужно, чтобы он был создан на земельном участке, предоставленном именно под строительство объекта недвижимости (Постановления ФАС ВСО от 05.12.2012 г. по делу № А74-3839/2011, ФАС ДВО от 26.11.2012 г. № Ф03-5054/2012 по делу № А59-559/2012, ФАС ЦО от 24.10.2011 г. по делу № А64-2630/2011).

Таким образом, по своим техническим и физическим характеристикам аттракцион «Колесо обозрения», установленный на Красной площади г. Чебоксары, состоит из нескольких составных частей, скрепляемых между собой в процессе сборки аттракциона, и фактически является сборно-разборной конструкцией, может быть перемещен на другое место без соразмерного ущерба его конструкции и функциональному назначению, вследствие чего не обладает признаками капитальности, недвижимости и в силу определения, закрепленного в статье 130 Гражданского кодекса РФ, относится к движимым вещам.

4. Постановление администрации г. Чебоксары Чувашской Республики от 28.03.2012 г. № 64 «О создании условий для организации досуга, отдыха и спорта» (вместе с «Положением о создании условий для организации досуга, отдыха и спорта на территории г. Чебоксары», «Положением о конкурсе на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары», «Порядком расчета начальной цены за право размещения нестационарного объекта для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары») определяет условия для организации досуга, отдыха и спорта на территории г. Чебоксары.

Согласно п. 1.6 Положения о создании условий для организации досуга,

отдыха и спорта на территории г. Чебоксары (далее Положение) объекты для организации досуга, отдыха и спорта, в связи с их функциональными назначениями являются временными, устанавливаются на определенный срок, по истечении которого владельцы обязаны самостоятельно их демонтировать, освободить занимаемую территорию и привести в надлежащее санитарное состояние.

К объектам для организации досуга, отдыха и спорта, регулируемым данным положением, относится движимое имущество, не подлежащее техническому учету в бюро технической инвентаризации, права на которое не подлежит регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Общим критерием отнесения их к таковым является возможность свободного перемещения указанных объектов без нанесения несоразмерного ущерба их назначению, включая возможность их демонтажа с разборкой на составляющие сборно-разборные перемещаемые конструктивные элементы (п. 1.8 Положения).

В соответствии с п. 3.1 Положения организация досуга, отдыха и спорта осуществляется путем установки, использования и эксплуатации объектов, которые должны соответствовать требованиям действующего законодательства.

Конкурс на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары от 16.09.2016 г. утвержден постановлением администрации г. Чебоксары от 12.08.2016 года № 2215.

5. Как следует из документов, предоставленных победителем конкурса ООО «Панорама 3», аттракцион «Колесо обозрения» был арендован организацией у ООО «Панорама 2» в соответствии с договором аренды и актом приема-передачи от 02.10.2016 г. Никаких работ по установке аттракциона ООО «Панорама 3» не производила, т.е. аттракцион «Колесо обозрения» установлен ООО «Панорама 2» до проведения конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары от 16.09.2016 г., что подтверждается письмом Ростехнадзора Чувашии от 13.12.2016 г. № 01/15-2196, в котором указано о выдаче свидетельства о прохождении технического осмотра данного аттракциона 04.05.2016 г.

Таким образом, место под размещение нестационарного объекта аттракциона «Колесо обозрения» не было свободно от прав третьих лиц на момент проведения конкурса.

6. Согласно статье 1 Закона о защите конкуренции данный закон

определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами исполнительной власти и органами местного самоуправления в целях обеспечения свободы экономической деятельности в Российской Федерации и защиты конкуренции. Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции:

- конкуренция - 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;
- 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, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

На основании части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Пункту 1 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) гласит, что одной из целей настоящего закона являются определение организационных и правовых основ защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

7. Извещение о проведении конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары размещено на официальном сайте г. Чебоксары в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 15.08.2016 г, а также размещено в газете «Чебоксарские новости» от 16.08.2016 г. № 89.

На участие в конкурсе с 16.08.2016 г. по 15.09.2016 г. на место № 209 «Колесо обозрения» на Красной площади (между Национальным музеем и кафе «Фиеста») была подана 1 заявка на участие в конкурсе ООО «Панорама 3», которая соответствовала требованиям положения о конкурсе.

Протоколом от 16.09.2016 г. заседания комиссии по проведению конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по вскрытию конвертов и рассмотрению заявок на участие в конкурсе на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары рассмотрена и утверждена единственная заявка ООО «Панорама 3». Решением комиссии единогласно принято заключить договор с участником, подавшим единственную заявку, на основании абзаца 2 п. 3.4 положения о конкурсе на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта г. Чебоксары.

Протокол от 16.09.2016 г. об итогах конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо обозрения» подписан администрацией г. Чебоксары и ООО «Панорама 3».

16.09.2016 г. на официальном сайте г. Чебоксары в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещена информация об итогах конкурса на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо обозрения».

28.09.2016 г. администрацией г. Чебоксары и ООО «Панорама 3» заключен договор № 23 на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо обозрения» сроком на один год.

8. В рассматриваемом случае, администрацией г. Чебоксары проведен конкурс на право размещения нестационарных объекта для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары от 16.09.2016 г, утвержденный постановлением администрации г. Чебоксары от 12.08.2016 года № 2215, на место под размещение аттракциона «Колесо обозрения», которое было не свободно от прав третьих лиц на момент проведения конкурса.

Совершение вышеуказанных действий и отсутствие должного контроля со стороны администрации г. Чебоксары могло привести (привело) к ограничению конкуренция на рынке услуг по установке нестационарного объекта, поскольку иные хозяйствующие субъекты ограничены при выходе на названный рынок по причине того, что муниципальный ресурс (земельный участок) без торгов уже предоставлен, тем самым ООО «Панорама 3» получило преимущество при осуществление предпринимательской деятельности, поскольку длительное время иные хозяйствующие субъекты на названном товарном рынке находились в неравных условиях (общество, в нарушение установленной процедуры, получив возможность размещения

нестационарного объекта по своему усмотрению, получило преимущества по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, получающими право размещения рекламных конструкций на земельных участках, находящихся в публичной собственности, исключительно на торгах).

Необоснованное предоставление преимуществ отдельному хозяйствующему субъекту – это отступление от общепринятых правил, действующих законов и иных правовых актов в пользу тех или иных субъектов, способное привести к ограничению конкуренции и ущемлению интересов других хозяйствующих субъектов.

Вышеизложенное подтверждается следующей судебной практикой:

- постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 07.10.2009 по делу N A46-1066/2009;

- решение Арбитражный суд Вологодской области по делу № А13-11647/2010 от 23 мая 2011 года;

- решение Рузского районного суда Московской области от 07 августа 2012 года по делу №2-982/2012;

- постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 8 сентября 2014 г. N 10АП-6741/14;

- постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 05.08.2015 N Ф06-26287/2015 по делу N A55-9398/2014. Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку выставление на торги права аренды земельного участка, не свободного от прав третьего лица, не соответствует закону;

- постановление ФАС Поволжского округа от 12.12.2013 по делу N A55-2153/2013 Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку земельный участок, не свободный от прав третьих лиц, не может быть предоставлен в аренду по результатам торгов;

- Постановление ФАС Поволжского округа от 17.02.2014 по делу N A57-4777/2013 Решение: В удовлетворении требования отказано, поскольку земельный участок, который заинтересованное лицо просит предоставить для строительства, должен быть свободен от каких-либо объектов;

- Определение ВАС РФ от 16.08.2013 N ВАС-10160/13 по делу N A65-28044/2010 Решение: В передаче дела в Президиум ВАС РФ отказано, поскольку суд сделал правильный вывод о том, что на торги был выставлен земельный участок, часть которого не была свободна от прав третьих лиц, в частности права арендатора в соответствии с условиями нерасторгнутого договора аренды.

Суды указывают на то, что поскольку земельный участок не свободен,

следовательно, процедура предоставления этого участка по правилам ЗК РФ не применима.

С учетом изложенного, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что администрацией г. Чебоксары Чувашской Республики нарушено требование пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии [решения](#) по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает ответчику предписание, которое, в силу пункта 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, направлено на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа выдавать органам местного самоуправления обязательные для исполнения предписания, в том числе об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении или об изменении соглашений, нарушающих антимонопольное законодательство; о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства, о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений антимонопольного законодательства.

Применяя данные правовые нормы в совокупности с положениями статьи 23 Закона о защите конкуренции, в связи с тем, что 28.09.2016 г. администрацией г. Чебоксары и ООО «Панорама 3» заключен договор № 23 на право размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади г. Чебоксары по месту № 209 «Колесо обозрения» Комиссия приходит к выводу об отсутствии выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать совершенные администрацией г. Чебоксары Чувашской Республики действия нарушающими пункт 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии
«...»

Члены Комиссии
«...»

Решение и (или) предписание могут быть обжалованы в Арбитражный суд Чувашской Республики в соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.