

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «07» декабря 2016г.

В полном объеме решение изготовлено «16» декабря 2016г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А.
– заместитель руководителя – начальник отдела
контроля органов власти;

Члены Комиссии: Ратникова О.С. – главный специалист-эксперт
отдела контроля органов власти;

Нефедова В.Н. – специалист 1 разряда
отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 1916/04 по признакам нарушения Администрацией Ленинского района г. Ростова-на-Дону (далее по тексту – Администрация), ООО «Стройлюкс» ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя Прокуратуры г. Ростова-на-Дону – Л.Ю. Толченниковой; представителя Администрации – В.П. Баранова; представителя ООО «Стройлюкс» - Г.Б. Мирошникова,

УСТАНОВИЛА:

В Ростовское УФАС России из Прокуратуры г. Ростова-на-Дону (вх. № 12868 от 25.08.2016 г.) поступили материалы проверки исполнения законодательства о защите конкуренции при проведении сезонной универсальной ярмарки по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Малюгина 100 (напротив дома ул. Малюгина, 127).

В ходе изучения материалов установлено следующее:

Постановлением Администрации г. Ростова-на-Дону от 09.12.2015 г. N 1204 «Об утверждении Перечня мест организации ярмарок на территории города Ростова-на-Дону на 2016 год» утверждено проведение сезонной универсальной ярмарки по адресу: г. Ростов-на-Дону, ул. Малюгина 100 (напротив дома ул. Малюгина, 127) (далее – ярмарка).

Согласно Постановлению Администрации г. Ростова-на-Дону от 30.12.2015 г. № 1342 организатором ярмарки является Администрация Ленинского района г. Ростова-на-Дону (далее – Администрация).

Вместе с тем, 01.02.2016 г. между Администрацией и ООО «Стройлюкс» заключено Соглашение о предоставлении торговых мест на территории сезонной универсальной ярмарки ул. Малюгина 100 (напротив дома ул. Малюгина, 127) (далее – Соглашение), предметом которого является предоставление ООО «Стройлюкс» Администрацией торговых мест на ярмарке с № 1 по № 17 и с № 31 по № 47 для использования в целях размещения нестационарных торговых объектов.

Названные обстоятельства послужили поводом для возбуждения в отношении Администрации и ООО «Стройлюкс» дела № 1916/04.

Определением от 10.10.2016 г. (исх. № 18110/04) дело № 1916/04 было назначено к рассмотрению на 09.11.2016 г.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 1916/04, в соответствии с ч. 3 ст. 48.1 ФЗ «О защите конкуренции», дело о нарушении антимонопольного законодательства определением от 09.11.2016 г. (исх. № 20290/04) было отложено и назначено к рассмотрению на 07.12.2016 г.

06.12.2016 г. в адрес Ростовского УФАС России от Администрации поступили письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 1916/04.

07.12.2016 г. в адрес Ростовского УФАС России от ООО «Стройлюкс» поступили письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 1916/04.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, приходит к следующим выводам:

В настоящее время на территории г. Ростова-на-Дону Постановлением Администрации г. Ростова-на-Дону от 31.12.2015 № 1379 «Об утверждении Схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории города Ростова-на-Дону» утверждена схема размещения нестационарных торговых объектов (далее по тексту – НТО).

Порядок предоставления земельных участков для размещения НТО на территории г. Ростова-на-Дону определен «Положением о порядке предоставления земельных

участков в городе Ростов-на-Дону», утвержденным Решением Ростовской-на-Дону городской Думы от 15.07.2014 № 668 (далее по тексту – Положение).

В соответствии с п. 3.4. Положение земельные участки для размещения НТО предоставляются гражданам и юридическим лицам в аренду путем проведения торгов на срок не более 5 лет. После проведения аукциона по продаже права на заключение договора аренды земельного участка и подписания протокола о результатах аукциона с победителем торгов заключается договор аренды земельного участка.

Места размещения и установки НТО на землях общего пользования определяются в соответствии со Схемой размещения НТО на территории города Ростова-на-Дону, утвержденной распоряжением Администрации города.

Вместе с тем, адрес расположения ярмарки не входит в утвержденную Схему размещения НТО.

Кроме того, материалами проверки не установлено, что земельный участок, на котором располагается ярмарка, был предоставлен ООО «Стройлюкс» по торгам.

Согласно ч.1 ст. 11 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» ярмарки организуются органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями. Организация ярмарок и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них осуществляется в порядке, установленном нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, на территориях которых такие ярмарки организуются.

Порядок организации ярмарок на территории Ростовской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них утвержден Постановлением Правительства Ростовской области от 07.11.2013 г. № 681 (далее – Порядок).

Согласно п.2.5 Порядка в случае, если организатором ярмарки является исполнительно-распорядительный орган муниципального образования Ростовской области, ярмарка организуется в соответствии с правовым актом указанного органа.

В соответствии с п. 2.6 Порядка в случае, если организатором ярмарки является юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, они не позднее чем за 30 дней до начала ярмарки направляют в исполнительно-распорядительный орган муниципального образования Ростовской области заявку об организации ярмарки (далее - заявка).

К заявке прилагается заверенная организатором ярмарки копия документа, подтверждающего право владения (пользования, распоряжения) земельным участком, предполагаемым для использования под место проведения ярмарки.

Согласно п.2.8 Порядка основанием для отказа в проведении ярмарки является, в том числе, непредставление заверенной организатором копии документа, подтверждающего право владения (пользования, распоряжения) земельным участком, предполагаемым для использования под место проведения ярмарки.

Таким образом, согласно вышеуказанным положениям, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель вправе выступать организатором ярмарки только в случае нахождения у него во владении (пользовании, распоряжении) земельного участка или здания, строения, где организуется ярмарка.

В соответствии с Порядком организатор ярмарки обязан: разработать и утвердить план мероприятий по организации ярмарки и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на ней; опубликовать в средствах массовой информации или разместить на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети информацию об организаторе ярмарки; обеспечить соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей, санитарно-эпидемиологическом благополучии населения, охране окружающей среды, пожарной безопасности; обеспечить выполнение плана мероприятий; производить разметку и нумерацию торговых мест согласно схеме размещения торговых мест на ярмарке, в том числе с выделением торговых мест реализации сельскохозяйственной промышленную переработку, в том числе с автотранспортных средств; обеспечить размещение участников ярмарки в соответствии со схемой размещения торговых мест на ярмарке; оборудовать место проведения ярмарки контейнерами для сбора мусора в соответствии с требованиями санитарных правил и организовать уборку и вывоз мусора в течение всего периода работы ярмарки; по окончании проведения ярмарки привести в надлежащее санитарное состояние место проведения ярмарки.

В тоже время, на основании Постановления Администрации г. Ростова-на-Дону от 30.12.2015 г. № 1342 организатором ярмарки является Администрация.

12.01.2016 г. ООО «Стройлюкс» обратилось в Администрацию с заявлением о предоставлении торговых мест с № 1 по № 17 и с № 31 по № 47 на ярмарке для размещения нестационарных киосков, из которых будет осуществляться розничная продажа сельскохозяйственной продукции, продукции сельхозпроизводителей, сопутствующих товаров.

01.02.2016 г. между Администрацией и ООО «Стройлюкс» заключено Соглашение, предметом которого является предоставление ООО «Стройлюкс» Администрацией торговых мест на ярмарке с № 1 по № 17 и с № 31 по № 47 для использования в целях размещения нестационарных торговых объектов.

15.07.2016 г. ООО «Стройлюкс» в адрес Администрации направило заявление о внесении изменений в Соглашение в части сокращения количества рабочих мест, предоставленных ООО «Стройлюкс», с 1 по 10 и с 31 по 40 места.

19.07.2016 г. между Администрацией и ООО «Стройлюкс» заключено Соглашение о предоставлении торговых мест на ярмарке, с учетом внесенных изменений относительно количества торговых мест. Данным Соглашением Администрация предоставляет ООО «Стройлюкс» торговые места на ярмарке с № 1 по № 10 и с № 31 по № 40, в целях размещения нестационарных торговых объектов. Данное Соглашение действует с момента подписания и ограничивается сроком проведения ярмарки.

Соглашением на ООО «Стройлюкс» возложены обязанности по обеспечению выполнения порядка предоставления торговых мест на ярмарке, обеспечению

уборки и вывоза мусора и бытовых отходов в течение всего периода работы на ярмарке, выполнять работы по благоустройству территории ярмарки, ежедневно убирать торговые места на ярмарке, обеспечить соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей, санитарно-эпидемиологическом благополучии населения, охране окружающей среды, пожарной безопасности, а также использовать торговые места в соответствии с целевым назначением и разрешенным использованием.

29.04.2016 г. между ООО «Стройлюкс» и АО «Чистый город» заключен договор № 4-5005 н, согласно которому АО «Чистый город» обязуется оказывать на ярмарке услуги по транспортировке (захоронению) твердых коммунальных отходов.

Кроме того, в материалы дела представлены договоры о предоставлении мест продажи товаров на ярмарке, заключенные ООО «Стройлюкс» с участниками ярмарки, предметом которых является предоставление торговых мест на ярмарке. Размер платы за предоставление одного торгового места составляет 1500 руб. в месяц.

Таким образом, ООО «Стройлюкс» при проведении ярмарки фактически осуществляет функции организатора ярмарки (Администрации) и получает доход от данной деятельности.

Кроме того, в рамках рассмотрения Комиссией настоящего дела было установлено, что земельный участок, находящийся в муниципальной собственности на котором проходила ярмарка, не принадлежит ООО «Стройлюкс» на каком-либо праве (аренда/пользование).

Таким образом, ООО «Стройлюкс» является организатором ярмарки на не принадлежащем ему земельном участке по указанному адресу только в силу заключения с Администрацией Соглашения.

При этом, в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации (далее – ЗК РФ) предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности осуществляется на торгах, проводимых в форме аукциона, за исключением случаев, предусмотренных [статьями 39.3, 39.5, 39.6, 39.9, 39.10, 39.18](#) ЗК РФ.

При этом, предоставление земельного участка для проведения ярмарки не относится к исключением из общего правила предоставления земельных участков (по торгам).

В свою очередь, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию (постановление Президиума ВАС РФ от 05.04.2011 г. по делу № А13-10558/2008).

Таким образом, Администрация и ООО «Стройлюкс», заключив Соглашение, фактически создали условия, при которых ООО «Стройлюкс» без процедуры проведения торгов, в преимущественном порядке был предоставлен земельный участок для организации и проведения ярмарки.

Кроме того, организация ярмарок является одним из видов экономической деятельности, при этом в ходе осуществления мероприятий по организации ярмарки ООО «Стройлюкс» предоставляет участникам ярмарки платные услуги.

Материалами настоящего дела было установлено, что ООО «Стройлюкс», от лица организатора ярмарки, заключало с участниками ярмарки договоры о предоставлении мест для продажи товаров на ярмарке и получало прибыль от данной деятельности в размере 1500 рублей ежемесячно.

Следовательно, ООО «Стройлюкс» получало доход от деятельности при организации и проведении ярмарки.

Таким образом, обстоятельства настоящего дела, а именно:

- заключение Соглашения о предоставлении торговых мест на территории ярмарки, предметом которого является предоставление ООО «Стройлюкс» Администрацией торговых мест на ярмарке для использования в целях размещения нестационарных торговых объектов;
- осуществление ООО «Стройлюкс» функций организатора ярмарки, в том числе функций по предоставлению торговых мест на ярмарке на платной основе;
- осведомленность Администрации об осуществлении ООО «Стройлюкс» вышеуказанных функций организатора ярмарки, с учетом того, что Администрацией, как организатором ярмарки, данные функции не исполняются,

указывают на наличие антиконкурентного соглашения, заключенного между Администрацией и ООО «Стройлюкс», предметом которого является предоставление ООО «Стройлюкс» права на проведение ярмарочных мероприятий в преимущественном порядке, в обход публичных процедур, предусмотренных действующим законодательством, в условиях, исключающих возможность получить данное право на равных условиях иным хозяйствующим субъектам.

При этом, согласно ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции при организации и проведении ярмарки, установлено следующее.

1. временной интервал исследования определен периодом проведения ярмарки - с 01.02.2016 г. по 01.09.2016 г.;
2. продуктовые границы товарного рынка – оказание услуг по организации ярмарки;
3. географические границы товарного рынка – г. Ростов-на-Дону, ул. Малюгина 100 (напротив дома ул. Малюгина, 127).

Таким образом, антиконкурентное соглашение Администрации и ООО «Стройлюкс» фактически направлено на создание условий для отдельного хозяйствующего субъекта (ООО «Стройлюкс») при которых он получает преимущества перед другими хозяйствующими субъектами что, в свою очередь, может привести к ограничению конкуренции.

В этой связи, в действиях Администрации и ООО «Стройлюкс», выразившихся в

заклучении антиконкурентного соглашения, содержится нарушение ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ч. 1 ст. 49 ФЗ «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 силу того, что 01.09.2016 г. между Администрацией и ООО «Стройлюкс» принято Соглашение о расторжении Соглашения о предоставлении торговых мест на территории ярмарки, основания для выдачи предписания сторонам по настоящему делу отсутствуют.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, ст. 50 ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию Ленинского района г. Ростова-на-Дону, ООО «Стройлюкс» нарушившими ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Администрации Ленинского района г. Ростова-на-Дону, ООО «Стройлюкс» предписание не выдавать, в связи с отсутствием оснований.

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

О.С. Ратникова

В.Н. Нефедова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.