ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

о прекращении действий (бездействия), которые содержат
признаки нарушения антимонопольного законодательства

В Чувашское УФАС России поступило заявление «...» от 11.12.2017 (вх. Управления от 11.12.2017 № 05-04/8216) на действия администрации Батыревского района Чувашской Республики о нарушении антимонопольного законодательства, выраженные в продлении договора на размещение нестационарного торгового объекта розничной торговли без надлежащих конкурсных процедур с ИП «...».

Между администрацией Батыревского сельского поселения Батыревского района Чувашской Республики и ИП «...» заключен договор от 07.09.2015 на размещение нестационарного торгового объекта розничной торговли на земельном участке 21:08:240211:485 (с. Батырево, ул. Дружбы) сроком до 06.09.2020.

В соответствии с Федеральным законом от 28.12.2009 № 381 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Законом Чувашской Республики «О государственном регулировании торговой деятельности в Чувашской Республике и о внесении изменений в статью 1 Закона Чувашской Республики «О розничных рынках», приказом Минэкономразвития Чувашской Республики от 16.11.2010 № 184 «О порядке разработки и утверждения нестационарных торговых объектов», постановлением администрации Батыревского района от 08.07.2016 № 273 (с последующими изменениями и дополнениями) утверждена Схема размещения нестационарных торговых объектов на территории Батыревского района Чувашской Республики, в которой предусмотрено размещение в оспариваемом месте нестационарного торгового объекта (далее- НТО).

Правоотношения сторон, связанные с размещением (установкой) и эксплуатацией временного некапитального (нестационарного) торгового объекта регулируются, в том числе, Федеральным законом от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее –Закон №381-ФЗ). В соответствии со статьей 2 Закона №381-ФЗ к нестационарным торговым объектам относятся торговые объекты, представляющие собой временные сооружения или временные конструкции, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижные сооружения.

Статьей 3 Закона №381-ФЗ органы местного самоуправления наделены правом издавать муниципальные правовые акты по вопросам, связанным с созданием условий для обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли, в случаях и в пределах, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, законами субъектов Российской Федерации.

В соответствии с Федеральным законом "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации", Законом Чувашской Республики «О государственном регулировании торговой деятельности в Чувашской Республике и о внесении изменений в статью 1 Закона Чувашской Республики "О розничных рынках" проведение торгов на право размещения нестационарных объектов входит в полномочия администрации Батыревского района Чувашской Республики. Порядок проведения открытого аукциона для размещения нестационарных торговых объектов утвержден постановлением администрации Батыревского района № 279 от 14.07.2016 «Об утверждении порядка размещения нестационарных торговых объектов на территории Батыревского района».

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, а также проведение торгов с нарушением действующего законодательства, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном действующим законодательством порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Мониторинг сайта http://gov.cap.ru/?gov_id=293 (официальный сайт администрации Батыревского сельского поселения Батыревского района Чувашской Республики) показал, что информация торгах на право размещения нестационарного торгового объекта- торговый объект площадью 120 кв.м, расположенный на земельном участке 21:08:240211:485 (с. Батырево, ул. Дружбы) отсутствует.

В рассматриваемом случае, действия администрации поселения ограничивают (могут ограничить) потенциальных участников по получению права на размещение НТО, предоставляемого органом местного самоуправления в силу действующего законодательства.

Совершение вышеуказанных действий и отсутствие должного контроля со стороны администрации могло привести (привело) к ограничению конкуренция на рынке по получению права, предоставляемого органом местного самоуправления в силу действующего законодательства, поскольку иные хозяйствующие субъекты ограничены при выходе на названный рынок по причине того, что право без торгов уже предоставлено индивидуальному предпринимателю, тем самым ИП «...» получил преимущество, при котором иные хозяйствующие субъекты на названном товарном рынке находятся в неравных условиях, у иных лиц отсутствовала (отсутствует) возможность получить рассматриваемое право на законных основаниях.

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.

Согласно пункту 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания

ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Пунктом 1 статьи 167 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Таким образом, договор, заключенный с нарушением требований действующего законодательства, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

В соответствии с Уставом (Принят решением Собрания депутатов Батыревского района Чувашской Республики от 20 марта 2012 года № 7), Батыревский район Чувашской Республики (далее - Батыревский район) - муниципальное образование, наделенное статусом муниципального района Законом Чувашской Республики от [24 ноября 2004 г. № 37](#) «Об установлении границ муниципальных образований Чувашской Республики и наделении их статусом городского, сельского поселения муниципального района и городского округа», состоящее из 19 сельских поселений, объединенных общей территорией, границы которого установлены указанным законом Чувашской Республики.

В рассматриваемом случае, границы рынка ограничены земельными участками, соответствующие полномочиям, по предоставлению которых имеются у администрации.

Таким образом, за географические границы рынка на получение права на размещение НТО принимаются административные границы – Батыревский район Чувашской Республики.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных [главой 5](#) Закона о защите конкуренции.

Из данного положения следует, что органам местного самоуправления запрещено принимать не только акты и совершать действия, которые приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, но и те из них, которые могут привести к таким последствиям, поскольку достаточным основанием для вывода о нарушении [части 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

При этом 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В рассматриваемом случае, действия администрации поселения ограничивают (могут ограничить) потенциальных участников по получению права на размещение НТО, ввиду не соблюдения требований действующего законодательства.

Согласно правовой позиции Президиума ВАС РФ, изложенной в постановлении от 29 ноября 2011 г. № 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В связи с наличием в действиях администрации Батыревского сельского поселения Батыревского района Чувашской Республики (429350 Чувашская Республика, Батыревский район, с.Батырево, ул. Канашская,22) признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженных в предоставлении права на размещения НТО, расположенного на земельном участке 21:08:240211:485 (с. Батырево, ул. Дружбы) без проведения надлежащих конкурсных процедур, в рамках заключенного договора между администрацией Батыревского сельского поселения Батыревского района Чувашской Республики и ИП «...» от 07.09.2015 на размещение нестационарного торгового объекта розничной торговли, Чувашское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **рекомендует** прекратить указанные действия в срок **до 26 января 2018 года**, путем принятия мер по отзыву права у ИП «...» на размещение нестационарного торгового объекта- торговый объект площадью 120 кв.м, расположенный на земельном участке 21:08:240211:485 (с. Батырево, ул. Дружбы), т.е. направления письма о прекращении права размещения НТО на названном земельном участке; в случае отказа от прекращении права размещения НТО обращения в судебные органы с иском о демонтаже и (или) сносе незаконно установленного НТО (прекращении права ИП «...» на размещение НТО), либо иным законным методом.

О выполнении предупреждения, с приложением документов, подтверждающих исполнение, сообщить в Чувашское УФАС России в срок до 02 февраля 2018 года.

Примечание:

Предупреждение выдается субъекту, в случае выявления признаков нарушения антимонопольного

законодательства, признание же факта нарушения антимонопольного законодательства выносится решением антимонопольного органа после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Предупреждение не устанавливает факта нарушения антимонопольного законодательства и не определяет меру ответственности.

Таким образом, предупреждение не подлежит обязательному исполнению и направлено, в первую очередь, на повторную оценку лицом своих действий (бездействия). Признание факта нарушения антимонопольного законодательства выносится решением антимонопольного органа после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 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.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (п. 8 статьи 39.1 Закона).

При этом представление ответа в установленный предупреждением срок обязательно.

За непредставление информации по требованию антимонопольного органа предусмотрена административная ответственность.

В соответствии со статьей 19.8 Кодекса об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3 и 4 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на **юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.**

«...»