Добрый день, уважаемые участники публичных слушаний!

Краснодарское УФАС России в 2019 году продолжило работу по выявлению и пресечению нарушений Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны органов власти Краснодарского края, в связи с чем, полагаем необходимым довести до сведения информацию о наиболее часто встречающихся нарушениях при проведении конкурсов на право размещения нестационарных торговых объектов на территории Краснодарского края, а также о мерах антимонопольного контроля, принятых Управлением в данной сфере в текущем году.

Согласно части 1 статьи 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации размещение нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов в соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», а также согласно Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Таким образом, частью 1 статьи 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации, Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», и Федеральным законом от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» установлена обязанность размещения нестационарных торговых объектов на землях или земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, на основании схемы размещения нестационарных торговых объектов путем проведения конкурсной процедуры.

Порядок и условия размещения указанных объектов устанавливаются нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации.

Действующее законодательство позволяет органам местного самоуправления устанавливать свои правила проведения конкурсов на право размещения НТО, что в большинстве случаев влечет нарушения, предусмотренные статьи 15 [Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_61763/)».

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия). Пунктом 2 и 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами и создание для них дискриминационных условий.

Наиболее распространенным нарушением по-прежнему остается отсутствие прозрачности порядка допуска участников в конкурсах по размещению НТО, отсутствие конкурентной процедуры в целом при проведении конкурсов, указанные нарушения позволяют органам местного самоуправления влиять на результаты конкурсов, субъективно оценивать состав заявок участников, а также признавать их победителями.

На практике муниципальные образования принимают постановления о проведении конкурса, не предусматривая публикации конкурсной документации, что дает возможность администрации самой определять соответствие заявок участников.

Администрациями не утверждаются и не разрабатываются: конкурсная документация, формы протоколов рассмотрения заявок, не публикуется информация о порядке оценки документов и перечень сведений необходимых для получения наибольшего количества баллов.

Порядки проведения конкурсов, порядки оценки допущенных заявок по конкурсам, проведенным в соответствии с актами администраций не публикуются на официальных сайтах администраций, что нарушает права потенциальных участников, а также лиц подавших заявки.

Вышеуказанные действия свидетельствуют об отсутствии конкурсных процедур, а также субъективность комиссии при оценке и допуске заявок участников.

Не проведение конкурсных процедур и не предоставление доказательств проведения конкурса, указывает на нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 8 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено следующее.

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, 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 право ведения деятельности на нем.

В связи с тем, что администрации в своих пояснениях не дают ответа на поставленные управлением Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю вопросы о проведении конкурсных процедур на право размещения НТО и не представляют документы подтверждающие проведение конкурсных процедур, Краснодарским УФАС России в случае выявления признаков нарушения статьи 15 закона о защите конкуренции, в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят 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 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.

Также нарушения со стороны органов власти выражаются в отсутствии контроля за прекращением выявленных нарушений при размещении НТО, в том числе, демонтажем.

Бездействие, выразившееся в неосуществлении контроля позволяет хозяйствующим субъектам, чьи НТО размещены на местах, не установленных в соответствующих Схемах иметь преимущественные условия осуществления деятельности с использованием муниципального имущества, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В указанных случаях антимонопольным органом выдается предупреждение о принятии мер по прекращению выявленных нарушений, а именно по демонтажу незаконно установленного НТО, и взиманию (взысканию) с хозяйствующего субъекта платы за право его размещения и эксплуатации.

Проведение органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов на право установки и эксплуатации НТО повышает экономическую эффективность и конкурентоспособность хозяйствующих субъектов, обеспечивает развитие и поддержание достигнутого уровня конкуренции на местном региональном уровне, а также способствует экономическому развитию всего муниципального образования.

В связи с чем, в целях снижения количества жалоб, а также выдаваемых предупреждений Краснодарское УФАС России рекомендует перед принятием решения о проведении вышеуказанных конкурсов ознакомиться с практикой ФАС России, либо обратиться за разъяснениями в центральный аппарат ФАС.