



**УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ
В ИРКУТСКОЙ ОБЛАСТИ**

664027 г. Иркутск, ул. Ленина, 1 А
Телефон/факс: (3952) 488-535 E-mail: irkutsk@ombudsmanbiz.ru

10.02.2020 № 34-РЧД/20
на № _____ от _____

Заместителю прокурора Иркутской
области
Р.Ю. Шергину

О направлении информации

Уважаемый Роман Юрьевич!

По итогам анализа обращений субъектов предпринимательской деятельности и нормативной базы города Иркутска в сфере размещения нестационарных торговых объектов (далее – НТО), а также участия в судебных процессах, анализа правоприменительной практики, направляю предложения по совершенствованию правового регулирования в указанной сфере.

Предлагается внести изменения в следующие нормативные акты:

1) Порядок разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Иркутской области схемы размещения нестационарных торговых объектов, утвержденный Службы потребительского рынка и лицензирования Иркутской области от 20 января 2011 г. № 3-СПР;

2) Положение о размещении нестационарных торговых объектов на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности города Иркутска или государственная собственность на которые не разграничена, утвержденное постановлением администрации города Иркутска от 29 октября 2018 года № 031-06-961/8;

3) Порядок выявления и демонтажа самовольно размещенных нестационарных торговых объектов на территории города Иркутска, утвержденный постановлением администрации города Иркутска от 30 июня 2017 года № 031-06-639/7-1.

В соответствии с п. 2 абз. 2 ст. 13 Закона Иркутской области от 16 декабря 2013 года № 138-ОЗ «Об уполномоченном по защите прав предпринимателей в Иркутской области» Уполномоченный вправе направлять соответствующим органам государственной власти Иркутской



области, иным государственным органам Иркутской области, органам местного самоуправления предложения по совершенствованию нормативных правовых актов Иркутской области, муниципальных правовых актов, в целях совершенствования правового регулирования по вопросам обеспечения и защиты прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности. На основании указанной нормы предложения по изменению вышеперечисленных нормативных правовых актов направлены в комитет по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска, Службу потребительского рынка и лицензирования Иркутской области.

1) В Порядок разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Иркутской области схемы размещения нестационарных торговых объектов, утвержденный Службы потребительского рынка и лицензирования Иркутской области от 20 января 2011 г. № 3-СПР (далее – Порядок) предлагается внести следующие изменения.

1. Включить в Порядок пункт 8 и изложить его в следующей редакции:
«8. Утверждение Схемы и вносимые в нее изменения не могут служить основанием для пересмотра мест размещения нестационарных торговых объектов, строительство, реконструкция или эксплуатация которых были начаты до утверждения указанной схемы. Исключение из Схемы фактически действующих нестационарных торговых объектов не допускается».

Включение указанного пункта соответствует позиции Судебной коллегии Верховного Суда РФ по административным делам, высказанной в апелляционном определении №31-АПА19-10 от 11.09.2019 г., которая состоит в следующем: исключение места из Схемы размещения при наличии фактически действующего НТО, лишает предпринимателя гарантий, связанных с переоформлением права на использование торгового места.

2. Изменить подпункт «г» пункта 18 Порядка и изложить его в следующей редакции:

«г) поступление мотивированных предложений от исполнительных органов государственной власти Иркутской области, органов местного самоуправления муниципальных образований Иркутской области и (или) обращений юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, граждан;»

В действующей редакции подпункта «г» пункта 18 Порядка не содержится возможности граждан направлять предложения о внесении изменений в Схему. Между тем, Схема – это один из механизмов, направленных на регулирование обеспеченности населения площадью торговых объектов. В связи с этим представляется необходимым внести вышеуказанные изменения в подпункт «г».

3. Изменить подпункт «ж» пункта 18 Порядка и изложить его в следующей редакции:

«ж) необходимость включения в Схему компенсационных мест размещения НТО».

Приказом Минпромторга России от 25 декабря 2014 года № 2733 «Об утверждении Стратегии развития торговли в Российской Федерации на 2015-2016 годы и период до 2020 года» предусмотрено, что при градостроительной необходимости освобождения места размещения нестационарного торгового объекта следует обеспечивать предоставление хозяйствующему субъекту альтернативных равноценных компенсационных мест, реализуя принцип «меняется место - сохраняется бизнес» (п. 3.2.2). На настоящий момент Стратегия развития торговли в Российской Федерации на период до 2025 года не принята, однако, в ее проекте имеется аналогичный пункт. В связи с этим возникла необходимость закрепления такого основания изменения Схемы, как необходимость включения в нее компенсационных мест.

4. Изменить пункт 21 Порядка и изложить его в следующей редакции:

«21. Разработанный проект правового акта о внесении изменений и (или) дополнений в Схему подлежит согласованию, направлению для уведомления в соответствующие органы, утверждению и опубликованию в порядке, установленном для разработки и утверждения проекта Схемы размещения согласно главе 3 Порядка. Изменения, внесенные в Схему вступают в силу с момента опубликования в порядке, установленном для официального опубликования муниципальных нормативных актов».

Конкретизация срока вступления изменений в Схему необходима в связи с тем, что пункт 21 Порядка в действующей редакции содержит отсылку к главе 3 Порядка, в которой предусматривается специальный срок утверждения и вступления в силу Схемы, который не может быть применим к внесению изменений в Схему в течение ее действия.

5. Изменить пункт 22 Порядка и изложить его в следующей редакции:

«22. В случае отказа в принятии предложений о внесении изменений и дополнений в Схему уполномоченным органом местного самоуправления в адрес лица, направившего (направивших) соответствующие предложения, направляется письменный мотивированный ответ не позднее 10 календарных дней со дня принятия соответствующего решения».

В действующей редакции пункта 22 Порядка не предусматривается информирование всех лиц, имеющих право направить предложения о внесении изменений в Схему, а только уведомление органа (органов), направившего (направивших) соответствующие предложения. Изменением нормы предлагается исключить созданный пробел.

2) Положение о размещении нестационарных торговых объектов на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности города Иркутска или государственная собственность на которые не разграничена, утвержденное постановлением администрации города Иркутска от 29 октября 2018 года № 031-06-961/8 (далее – Положение о размещении НТО) необходимо переработать концептуально с учетом следующего.

В Стратегии развития торговли в Российской Федерации на 2015-2016 годы и период до 2020 года, утвержденной Приказом Минпромторга России

от 25 декабря 2014 года № 2733 предусмотрено, что при отсутствии системных нарушений правил торговли и желании хозяйствующего субъекта продолжать торговую деятельность по истечении сроков разрешенного размещения нестационарного торгового объекта необходимо обеспечивать продление договоров (иных разрешительных документов) без проведения конкурентных процедур. При градостроительной необходимости освобождения места размещения нестационарного торгового объекта следует обеспечивать предоставление хозяйствующему субъекту альтернативных равноценных компенсационных мест, реализуя принцип «меняется место - сохраняется бизнес» (п. 3.2.2). Аналогичное положение содержится и в проекте Стратегии развития торговли в Российской Федерации на период до 2025 года, которая на сегодняшний день еще не утверждена.

Соответствие указанного положения Стратегии законодательству РФ и политике Правительства РФ в сфере нестационарной торговли подтвердила Судебная коллегия Верховного Суда РФ по административным делам в Апелляционном определении №31-АПА19-10 от 11.09.2019 г., которая в указанном определении ссылается на п. 3.2.2 Стратегии.

Более того, Администрацией г. Иркутска в 2017 году была принята **Концепция «Развития торговли в городе Иркутске до 2027 года»** (Распоряжение №182-02-383/7-1 от 31.05.2017 г.), в которой декларируется следующее: «При отсутствии системных нарушений правил торговли и желании хозяйствующего субъекта продолжать торговую деятельность по истечении сроков разрешенного размещения нестационарного торгового объекта необходимо обеспечивать продление договоров (иных разрешительных документов) без проведения конкурентных процедур. При градостроительной необходимости освобождения места размещения нестационарного торгового объекта следует обеспечивать предоставление хозяйствующему субъекту альтернативных равноценных компенсационных мест, реализуя принцип «меняется место - сохраняется бизнес» (абз. 1,2 пункта 8.4).

В Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 29 января 2015 года № 225-О говорится, что «...органы местного самоуправления не лишены возможности, действуя в пределах своих полномочий, решать вопросы размещения торговых объектов, принимая во внимание их нестационарный характер, в целях создания условий для наилучшего удовлетворения потребностей населения в получении необходимых товаров, работ и услуг по месту жительства и без ущерба для стабильного ведения предпринимательства, с тем чтобы при изменении места ведения бизнеса сам бизнес сохранялся».

Между тем указанные положения не нашли своего развития в Положении о размещении НТО, что на практике в значительной мере ущемляет права предпринимателей, ограничивает их возможности.

В Положении о размещении НТО необходимо включить нормы о возможности продления договоров (иных разрешительных документов) без проведения конкурентных процедур при отсутствии системных нарушений правил торговли и желании хозяйствующего субъекта продолжать торговую деятельность по истечении сроков разрешенного размещения НТО, а также нормы о предоставлении компенсационных мест в целях реализации принципа «меняется место - сохраняется бизнес».

В Положении необходимо решить проблему, связанную с продлением договоров с лицами, имеющими право на размещение НТО до вступления в силу Положения о размещении НТО.

В Положении необходимо предусмотреть возможность смены специализации НТО, что позволит сохранить бизнес в том случае, если торговля в соответствии с прежней специализацией является нерентабельной.

Таким образом, предлагается внести в Положение о размещении НТО следующие изменения.

1. Пункт 2 главы 1 Положения дополнить подпунктом 9 и изложить его в следующей редакции:

«90) компенсационное место - альтернативное место для размещения НТО согласно Перечню, утверждаемому постановлением комитета по управлению муниципальным имуществом».

2. Главу 1 Положения дополнить пунктом 6 и изложить его в следующей редакции:

«6. Специализация нестационарного торгового объекта может быть изменена по согласованию с комитетом по управлению муниципальным имуществом. Для изменения специализации субъект предпринимательской деятельности подает заявление в комитет по управлению имуществом администрации города Иркутска. В течение пяти рабочих дней комитет принимает мотивированное решение о согласовании либо отказе в согласовании изменения специализации».

3. Главу 3 Положения изложить в следующей редакции:

«Глава 3. Заключение и продление договора на размещение нестационарного торгового объекта без проведения торгов.

11. Субъекты предпринимательской деятельности, добросовестно исполнявшие договор на размещение нестационарного торгового объекта в течение всего срока вправе подать заявление о продлении с ними договора на размещение нестационарного торгового объекта на новый срок без проведения торгов.

12. Заявление о продлении договора подается в комитет по управлению муниципальным имуществом администрации города Иркутска не позднее чем за 10 рабочих дней до прекращения действия договора.

Комитет по управлению муниципальным имуществом рассматривает заявление в течение 10 рабочих дней, по истечению указанного срока субъекту предпринимательской деятельности направляется проект

дополнительного соглашения к договору на размещение нестационарного торгового объекта либо мотивированный отказ.

В продлении договора на размещение нестационарного торгового объекта без проведения торгов может быть отказано по следующим основаниям:

1) наличии фактов торговли алкоголем в нестационарном торговом объекте, подтвержденных постановлениями о привлечении к административной ответственности в установленном порядке;

2) наличие задолженности по арендным платежам на момент подачи заявления.

Договор на размещение нестационарного торгового объекта без проведения торгов может быть продлен на срок до пяти лет.

13. Субъекты предпринимательской деятельности, осуществляющие нестационарную торговлю на предоставленных до принятия настоящего Положения земельных участках по договоры аренды земельного участка либо в качестве фактического землепользования (не менее 5 лет) вправе заключить договор на размещение нестационарного торгового объекта без проведения торгов. Заключение указанного договора на размещение нестационарного торгового объекта без проведения торгов осуществляется в соответствии с порядком, установленным пунктом 12 настоящей главы.

14. Предоставления компенсационного места субъектам предпринимательской деятельности осуществляется при принятии органом местного самоуправления решений об изменении Схемы размещения нестационарных торговых объектов (исключении мест) и освобождении земельного участка в связи:

1) с необходимостью ремонта и (или) реконструкции автомобильных дорог (в случае, если нахождение нестационарного торгового объекта препятствует осуществлению указанных работ);

2) с выполнением работ по устройству защитных дорожных сооружений элементов обустройства автомобильных дорог;

3) с размещением линейных объектов или объектов капитального строительства муниципального значения;

4) по иным основаниям, предусмотренным федеральным законодательством.

Перечень компенсационных мест утверждается нормативным правовым актом комитета по управлению муниципальным имуществом.

Одновременно с направлением хозяйствующему субъекту уведомления о принятии решения об исключении места размещения нестационарного торгового объекта из схемы размещения либо освобождении земельного участка по иным причинам, уполномоченный орган местного самоуправления предлагает компенсационное место для размещения нестационарного торгового объекта. Указанные компенсационные места должны быть включены в схему размещения. После достижения согласия по изменению места размещения, новый договор на размещение

нестационарного торгового объекта с хозяйствующим субъектом заключается без проведения торгов в течение 10 рабочих дней».

4. Главу 3 Положения в действующей редакции считать главой 4; пункт 11 Положения в действующей редакции считать пунктом 15.

3) В Порядок выявления и демонтажа самовольно размещенных нестационарных торговых объектов на территории города Иркутска, утвержденный постановлением администрации города Иркутска от 30 июня 2017 года № 031-06-639/7-1 (далее – Порядок), предлагается внести следующие изменения.

1. Внести изменение в пункт 10 Порядка добавив абзац 2 в следующей редакции:

«Срок, в который должен быть демонтирован нестационарный торговый объект добровольно не может быть менее одного месяца».

2. Предусмотренное пунктом 13 Порядка распоряжение заместителя мэра – председателя КУМИ администрации города Иркутска о демонтаже самовольно размещенного нестационарного торгового объекта не направляется предпринимателю и не выдается на руки. В ранее действовавшем Положении о порядке сноса самовольных построек и переноса движимого имущества в г. Иркутске, утвержденном Постановлением мэра города Иркутска от 26 октября 2007 г. № 031-06-2131/7 (пункт 3.2.5) было предусмотрено, что отдел земельного контроля в срок не позднее 7 дней со дня принятия распоряжения направляет лицу, осуществившему самовольную постройку, копию распоряжения способом, обеспечивающим подтверждение его получения. Ненаправление предпринимателям указанного распоряжения ограничивает их право защиты своих прав, в частности на судебное обжалование распоряжения.

В пункте 14 Порядка установлено, что уведомление о принудительном демонтаже вывешивается на самовольно размещенном нестационарном торговом объекте не менее чем за 10 (десять) дней до момента осуществления демонтажа, если лицо, осуществившее самовольное размещение нестационарного торгового объекта не установлено. Однако для случаев, если такое лицо установлено, а уведомление направляется заказным письмом либо вручается лично под роспись, пунктом 14 Порядка не установлен срок заблаговременного уведомления. В связи с этим предприниматели зачастую также не могут осуществить свое право на судебную защиту и оспорить уведомление о принудительном демонтаже в суде.

Таким образом, пункт 14 Порядка предлагаю изложить в следующей редакции:

«14. Не позднее 10 (десяти) рабочих дней со дня принятия Распоряжения должностным лицом Комитета, ответственным за организацию принудительного демонтажа, в соответствии с Распоряжением подготавливается уведомление о принудительном демонтаже самовольно

размещенного нестационарного торгового объекта. Копия Распоряжения и уведомления не менее чем за 20 (двадцать) дней до момента осуществления демонтажа направляются заказным письмом с уведомлением о вручении лицу, осуществившему самовольное размещение нестационарного торгового объекта, или вручается данному лицу лично под роспись, а если такое лицо не установлено, не менее чем за 20 (двадцать) дней до момента осуществления демонтажа вывешивается на самовольно размещенном нестационарном торговом объекте, что фиксируется должностным лицом Комитета, ответственным за организацию принудительного демонтажа, фотосъемкой и составлением соответствующего акта».

На основании изложенного прошу Вас оказать поддержку в решении вопросов, связанных с совершенствованием правового регулирования в сфере размещения НТО, в целях дальнейшего развития малого бизнеса в городе Иркутске, обеспечения стабильности и законности.



А.П. Капитонов

исп. Каньшева Ольга Анатольевна
тел.8(3952) 488-534