

АППАРАТ УПОЛНОМОЧЕННОГО ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В КАЛУЖСКОЙ ОБЛАСТИ

ЭКСПЕРТНОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ

на проект постановления Городской Управы г. Калуги «О внесении изменений в постановление Городской Управы города Калуги от 17.06.2015 № 176-п «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных торговых объектов, объектов по оказанию бытовых услуг на территории города Калуги»

Рассмотрев в рамках процедуры оценки регулирующего воздействия проект постановления Городской Управы г. Калуги «О внесении изменений в постановление Городской Управы города Калуги от 17.06.2015 № 176-п «Об утверждении Положения о порядке размещения нестационарных торговых объектов, объектов по оказанию бытовых услуг на территории города Калуги», сообщаю следующее.

1. Абз. 1 п.2.2.3 предполагает обязательное представление заявителем документов, предусмотренных подпунктами «б» -«д» п.2.2.3. Невыполнение указанной обязанности является основанием для отказа в приеме заявки (подп. «в» п.2.2.8 проекта Положения).

При этом абзацем 13 п.2.2.3 предусмотрено, что документы, определенные подпунктами «б» -«д» п.2.2.3 запрашиваются организатором конкурса самостоятельно в порядке межведомственного взаимодействия, при этом заявитель вправе представить их самостоятельно.

Таким образом, п.2.2.3 содержат нормы, противоречащие друг другу. Согласно подп. «и» п.3 Методики нормативные коллизии, в том числе внутренние противоречия между нормами, создающие для государственных органов, органов местного самоуправления или организаций (их должностных лиц) возможность произвольного выбора норм, подлежащих применению в конкретном случае, являются коррупциогенным фактором и подлежат исключению.

2. Подп. «г» п.2.2.8 содержит основание для отказа в приеме заявки – «тексты документов написаны неразборчиво, с сокращением». Полагаю включение данного основания необоснованным, поскольку наличие сокращений не всегда влечет невозможность прочтения документа, при этом в текстах документов допускаются общеупотребимые сокращения и аббревиатуры. Кроме того, в этом пункте употребляется слово «неразборчиво», которое следует отнести к категориям оценочного характера, что повлечет юридико-лингвистическую неопределенность (подп. «в» п.4 Методики).

3. Подп.1 п.2.3.4 – указаны составляющие формулы определения цены за право заключения договора на размещение объекта, однако сама формула отсутствует.

4. Абз.2 п.2.5.4 – определение компетенции по формуле «вправе» является коррупциогенным фактором (подп. «б» п.3 Методики).

Кроме того, проведение торгов на право размещения нестационарных торговых объектов на свободных местах является обязанностью, а не правом органов местного самоуправления, т.к. это способ реализации схемы размещения нестационарных торговых объектов.

5. П.4.2.1, 4.2.2 проекта Положения по существу устанавливают основания одностороннего отказа от договора размещения нестационарного торгового объекта, поскольку предусматривают расторжение договора во внесудебном порядке после уведомления об этом другой стороны в письменной форме.

В соответствии с п.1 ст.450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации право на односторонний отказ от договора предоставляется исключительно Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами, иными правовыми актами или договором. При этом в данном случае под законами понимается Гражданский кодекс Российской Федерации и принятые в соответствии с ним иные федеральные законы (п.2 ст.3 Гражданского кодекса Российской Федерации), под иными правовыми актами – только указы Президента Российской Федерации и постановления Правительства Российской Федерации (п.6 ст.3 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, пункты 4.2.1 и 4.2.2 противоречат п. «о» ст.71 Конституции Российской Федерации, ст. 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, ст.3 и п.1 ст.407 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которому обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами, иными правовыми актами или договором.

6. П.3.1.8 – замечание, аналогичное п.1 настоящего обращения.

7. П.4.3.3 – полагаю, что ограничение 15 днями права подачи заявления о реализации преимущественного права является необоснованным, создает условия для необоснованного отказа в предоставлении указанного права и является коррупциогенным фактором - наличие завышенных требований к лицу, предъявляемых для реализации принадлежащего ему права, - установление трудновыполнимых и обременительных требований к гражданам и организациям (подп. «а» п.4 Методики).

8. П.4.4.2, п.4.5.5 предусматривают для нового договора сохранение условий относительно срока размещения нестационарного торгового объекта и платы, предусмотренных договором, заключенным ранее, что является некорректным, поскольку срок размещения нестационарного торгового объекта и размер платы регламентируются муниципальными правовыми актами (постановление Городской Управы города Калуги от 17.06.2015 № 176-п, решение Городской Думы города Калуги от 29.06.2016 № 78), и требования этих актов являются обязательными при заключении договора (п.1 ст.39.36 Земельного кодекса Российской Федерации, п.1 ст.10 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»).

9. П.4.4.3 – замечание, аналогичное п.7 настоящего обращения.

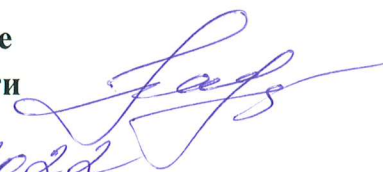
10. Проект предусматривает включение в Положение о порядке размещения нестационарных торговых объектов, объектов по оказанию бытовых услуг на территории города Калуги (далее – Положение) раздела «Процедура внесения изменений (дополнений) в схему размещения нестационарных торговых объектов, схему объектов бытового обслуживания», который определяет порядок внесения изменений (дополнений) в схему размещения нестационарных торговых объектов, схему объектов бытового обслуживания, что является некорректным, поскольку регулирование отношений, связанных с изменением схемы не является предметом постановления Городской Управы города Калуги от 17.06.2015 № 176-п, обозначенным заголовком постановления и пунктом 1.2 Положения (порядок размещения нестационарных торговых объектов).

Кроме того, предлагаемые изменения в указанной части противоречат федеральному законодательству. В частности, согласно ч. 3 ст.10 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации. На территории Калужской области таким уполномоченным органом является министерство конкурентной политики Калужской области, которое и определило приказом от 09.11.2010 № 543 порядок разработки и утверждения органом местного самоуправления схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципальных образований Калужской области, включающий в себя в том числе и вопросы изменения (дополнения) схемы.

Т.е. регулирование порядка внесения изменений (дополнений) в схему выходит за пределы компетенции органов местного самоуправления, в связи с чем раздел 7 проекта Положения содержит коррупциогенный фактор (подп. «д» п.3 Методики проведения антикоррупционной экспертизы, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2006 № 96).

На основании изложенного Проект содержит положения, вводящие избыточные обязанности, запреты и ограничения для субъектов предпринимательской и инвестиционной деятельности или способствующие их введению.

**Начальник юридического
отдела аппарата Уполномоченного по защите
прав предпринимателей в Калужской области**


05.08.2022

О.Ю. Фадеева