**«Об особенностях установления платы за размещение нестационарных торговых объектов на территории Республики Крым».**

Согласно п. 1 ст. 39.36 ЗК РФ размещение нестационарных торговых объектов (далее – НТО) 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» (далее – Закон № 381-ФЗ).

В силу ч. 2 ст. 39.33 ЗК РФ использование земель или земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в целях размещения НТО, осуществляется без специального разрешения уполномоченного органа.

В этой связи, что также подтверждается информацией Минэкономразвития России «Ответы на часто задаваемые вопросы по реализации положений Федерального закона от 23.06.2014 № 171-ФЗ «О внесении изменений в Земельный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», основанием для размещения нестационарного торгового объекта на земельном участке, находящемся в государственной или муниципальной собственности, является непосредственно схема размещения таких объектов.

**При этом, согласно информации Минпромторга России от 27.01.2014 № ЕВ-820/08 «О нестационарной торговле», по смыслу ч. 6 ст. 10 Закона № 381-ФЗ, согласно которой схема размещения - инструмент систематизации размещения объектов исходя из долгосрочных планов развития территорий и создания комфортной среды для граждан, в том числе для удобства осуществления и развития торговой деятельности, а не средство для административного сокращения количества торговых объектов и ограничения предпринимательской активности.**

В силу ч. 1, 2 ст. 6, ч. 3 ст. 10 Закона № 381-ФЗ, п. 10 ст. 14, п. 18 ст. 15, п. 15 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» вопросы порядка предоставления мест под размещение объектов нестационарной торговли, определяется нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления.

Поскольку Закон Республики Крым от 05.05.2015 № 92-ЗРК/2015 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Республике Крым» и приказ Министерства промышленной политики Республики Крым от 26.12.2014 № 129 «Об утверждении Порядка разработки и утверждения органами местного самоуправления муниципальных образований Республики Крым схем размещения нестационарных торговых объектов» не установили требований к порядку предоставления мест под размещения НТО, органы местного самоуправления республики вправе самостоятельно урегулировать данные правоотношения.

Между тем, по мнению ФАС России, изложенном в информации от 11.01.2016 № ИА/90/16 «О применении законодательства Российской Федерации, регулирующего земельные отношении», предоставление права на размещение объекта нестационарной торговли при наличии двух и более претендентов на размещение объектов нестационарной торговли в отношении одних и тех же мест размещения таких объектов, должно осуществляться путем проведения конкурентных процедур.

Указанный вывод вытекает из требований ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствие с которой органам местного самоуправления запрещается принимать акты, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно ч. 1, 4 ст. 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

В этой связи обязанность по оплате приобретаемого на конкурентных основаниях права на размещение НТО не противоречит требованиям законодательства и может быть отражена в договоре, заключенном с победителем.

Вместе с тем является неправомерным установление муниципальными нормативными правовыми актами обязанности по оплате права на размещение НТО, которое приобретается без проведения конкурсных процедур, независимо от того, является ли данный платеж фиксированным либо рассчитывается по установленной методике.

Так, Указом Президента РФ от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли» предписано предоставить предприятиям независимо от форм собственности, а также гражданам право осуществлять торговую, посредническую и закупочную деятельность без специальных разрешений с уплатой установленных платежей и сборов, за исключением торговли оружием, боеприпасами, взрывчатыми, ядовитыми и радиоактивными веществами, наркотиками, лекарственными средствами, проездными билетами и другими товарами, реализация которых запрещена или ограничена действующим законодательством.

Согласно ст. 57 Конституции РФ каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы.

В статьях 8, 12, 15 НК Российской Федерации даны понятия налога и сбора; приведен перечень местных налогов; определен порядок их ввода в действие и прекращения действия, а также установлен запрет на установление федеральных, региональных или местных налогов и сборов, не предусмотренных Налоговым кодексом РФ.

Следовательно, органы местного самоуправления не вправе устанавливать дополнительные налоги и сборы, не предусмотренные федеральным законодательством.

В соответствии с п. 2 ст. 8 НК РФ под сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий).

Введение муниципальными нормативными правовыми актами платы за установку НТО фактически является введенным в границах соответствующих муниципальных образований обязательным сбором (платежом), поскольку обладает всеми вышеперечисленными признаками, а введение данного сбора не предусмотрено законодательством о налогах и сборах.

**В соответствии со ст. 168 ГК РФ ничтожной сделкой является сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.**

Таким образом, навязывание таких платежей в различных договорах на установку НТО также является неправомерным и является непредусмотренным федеральным законодательством обременением.

Указанная правовая позиция отражена в постановлениях Федерального арбитражного суда центрального округа от 05.10.2010 № А14-16113-2009/413/33, Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.01.2011 по делу № А14-7508-2010.

Аналогично является неправомерным установление муниципальными нормативными правовыми актами и различными договорами каких-либо обязательных платежей за фактическое использованию земельных участков, предоставленных под размещение НТО.

Так, в соответствии со ст. 65 ЗК РФ использование земли в Российской Федерации является платным. Формами платы за использование земли являются земельный налог (до введения в действие налога на недвижимость) и арендная плата. Порядок исчисления и уплаты земельного налога устанавливается законодательством Российской Федерации о налогах и сборах. Порядок, условия и сроки внесения арендной платы за земельные участки, находящиеся в частной собственности, устанавливаются договорами аренды земельных участков.

Постановлением Конституционного Суда РФ от 28.02.2006 № 2-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «О связи» в связи с запросом Думы Корякского автономного округа» разъяснено, что Конституция Российской Федерации, как следует из ее статьи 57 во взаимосвязи со статьями 8 (часть 2) и 35, допускает взимание устанавливаемых законом обязательных публичных платежей, ограничивающих конституционное право собственности, в виде налогов либо сборов.

Вместе с тем иные обязательные в силу закона публичные платежи в бюджет, не являющиеся налогами, а также не подпадающие под данное Налоговым кодексом Российской Федерации определение сборов и не указанные в нем в качестве таковых, но по своей сути представляющие собой именно фискальные сборы, не должны выводиться из сферы действия статьи 57 Конституции Российской Федерации.

Таким образом, допустимыми платежами за размещение НТО является плата, заявленная по усмотрению самого хозяйствующего субъекта, как предложение в рамках конкурентной процедуры, а также платежи, указанные в ст. 65 ЗК РФ (земельный налог либо арендная плата).

Помощник прокурора

Симферопольского района М.Г. Лысенко