

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 77/07/00-19635/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**09.01.2023 г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей Департамента города Москвы по конкурентной политике, ООО «Эксперт технолджис», ООО «Меркурий»,

рассмотрев жалобу ООО «Эксперт технолджис» (далее – Заявитель) (далее - Заявитель) на действия Департамента города Москвы по конкурентной политике (далее — Организатор торгов) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора аренды имущества, находящегося в имущественной казне города Москвы, по адресу: город Москва, Ленинский проспект, дом 90, этаж 1, площадью 39,7 кв.м, кадастровый номер: 77:05:0001009:7382 (извещение № 210000050000000005185, лот №1, далее — Торги),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, электронной

площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Аукцион проводится в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, статьей 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», приказом Федеральной антимонопольной службы от 10 февраля 2010 г. № 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Правила № 67), постановлениями Правительства Москвы от 29.06.2010 № 540-ПП «Об утверждении Положения об управлении объектами нежилого фонда, находящимися в собственности города Москвы», от 20.02.2013 № 99-ПП «Об утверждении Положения о Департаменте городского имущества города Москвы», от 28.06.2016 № 371-ПП «Об утверждении Единых требований к проведению торгов по продаже имущества, принадлежащего на праве собственности городу Москве, торгов на право заключения договоров аренды и иных договоров, 2 предусматривающих переход прав в отношении имущества, принадлежащего на праве собственности городу Москве» (далее — Единые требования), распоряжением Департамента городского имущества г. Москва от 15.09.2022 № 52934 «О проведении аукциона на право заключения договора аренды объекта нежилого фонда, находящегося в собственности города Москвы, по адресу: г. Москва, просп. Ленинский, д. 90».

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу действующего законодательства, в связи с чем рассмотрение поданных Заявителем жалоб на действия Организатора торгов проводилось в рамках ст. 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона.

Согласно доводам, изложенным в жалобе:

1) Заказчик неправомерно допустил к участию на Торгах ООО «Даро» (ИНН 9723178271) и ООО «Меркурий» (ИНН 9726027810), сведения о которых на момент подачи заявок на участие в торгах отсутствовали в реестре субъектов малого и среднего предпринимательства;

2) Заказчиком на сайте ЭТП не размещена информация о том, что Торги проводятся среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

3) Победителем после проведения аукциона на площадке объявлений ЦИАН опубликовано объявление о переуступке прав аренды на вышеуказанный объект, что по мнению Заявителя свидетельствует о том, что Победитель аукциона не планирует осуществление реальной предпринимательской деятельности на территории г. Москвы с использованием данного объекта.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что не поддерживает доводы 2 и 3 жалобы, в связи с чем названные доводы не подлежат оценке Комиссией.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что Организатором торгов 28.10.2022 на официальном сайте Единой электронной торговой площадки <https://www.roseltorg.ru/> и на сайте <https://www.torgi.gov.ru> размещено Извещения о проведении Торгов.

Согласно документации аукцион проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Предмет Торгов: право заключения договора аренды имущества, находящегося в имущественной казне города Москвы, по адресу: город Москва, Ленинский проспект, дом 90, этаж № 1, площадью 39,7 кв.м, кадастровый номер: 77:05:0001009:7382.

Дата начала подачи заявок: 29.10.2022 00:00 (МСК).

Дата окончания подачи заявок: 09.12.2022 15:00 (МСК).

Дата проведения торгов: 15.12.2022 (МСК).

Согласно пункту 5.1 документации участниками аукциона могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, имеющие право на поддержку органами государственной власти и органами местного самоуправления в соответствии с частями 3 и 5 статьи 14 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», или организации, образующие инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, соответствующие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам, и физические лица, применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» (самозанятые).

В соответствии с пунктом 6.1 документации к участию в аукционе не допускаются заявители в следующих случаях подачи заявки на участие в аукционе заявителем, не являющимся субъектом малого и среднего предпринимательства, либо организацией, образующей инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, либо физическим лицом, не применяющим специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» (самозанятым) (в случае проведения аукциона в отношении имущества, предусмотренного Законом № 209-ФЗ).

Протоколом от 15.12.2022 № 2100000500000000518500101 Организатором торгов участники ООО «Даро» (ИНН 9723178271, заявка № 598466) и ООО «Меркурий» (ИНН 9726027810, заявка № 767981) были допущены к участию в аукционе.

Согласно доводам Заявителя Организатор торгов неправомерно допустил к участию в аукционе указанных лиц, поскольку на момент подачи заявок сведения об ООО «Даро» (ИНН 9723178271, заявка № 598466) и ООО «Меркурий» (ИНН 9726027810, заявка № 767981) в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствовали, сведения об указанных лицах внесены в реестр 10.12.2022, в то время как, срок окончания подачи заявок — 09.12.2022.

В силу пункта 1 статьи 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – Закон № 209-ФЗ) сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 данного Закона, вносятся в Реестр в соответствии с данной статьей.

В соответствии с пунктами 2 и 9 статьи 4.1 Закона № 209-ФЗ ведение Реестра осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства о налогах и сборах. Сведения, содержащиеся в Реестре, 10-го числа каждого месяца размещаются в сети Интернет на официальном сайте уполномоченного органа и являются общедоступными в течение пяти календарных лет, следующих за годом размещения таких сведений в сети Интернет на официальном сайте уполномоченного органа.

Федеральным законом от 03.08.2018 № 313-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» статья 3 Закона № 209-ФЗ в части раскрытия понятия субъектов малого и среднего предпринимательства была дополнена словами: «сведения о которых внесены в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства».

Таким образом, законодатель окончательно закрепил юридическое подтверждение статуса такого субъекта фактом включения сведений о нем в Реестр.

Поскольку спорный аукцион проведен после внесения изменений в статью 3 Закона № 209-ФЗ, следовательно, для подтверждения статуса субъекта малого и среднего предпринимательства участнику необходимо было подтвердить факт включения сведений о нем в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Информация, содержащаяся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, и формируемые на основе таких данных сведения из реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, в полной мере подтверждают, что лицо, сведения о котором включены в такой реестр, относится к субъектам малого или среднего предпринимательства.

Комиссия обратившись к Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, на официальном сайте федеральной налоговой службы России в сети «Интернет» (<https://rmsp.nalog.ru>) (далее — Официальный сайт), установила, что сведения об ООО «Даро» (ИНН 9723178271, заявка № 598466) и ООО «Меркурий» (ИНН 9726027810, заявка № 767981) были внесены Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 10.12.2022.

При этом Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 8 статьи 51 Гражданского Кодекса Российской Федерации юридическое лицо считается созданным, а данные о юридическом лице считаются включенными в единый государственный реестр юридических лиц со дня внесения соответствующей записи в этот реестр.

Согласно сведениям, размещенным в Едином государственном реестре юридических лиц, на официальном сайте федеральной налоговой службы России в сети «Интернет» (<https://egrul.nalog.ru/>) (далее — ЕГРЮЛ), запись о создании ООО «Даро» (ИНН 9723178271, заявка № 598466) внесена в ЕГРЮЛ **23.11.2022**, а запись в ЕГРЮЛ о создании ООО «Меркурий» (ИНН 9726027810, заявка № 767981) была внесена **16.11.2022**.

Таким образом сведения об ООО «Даро» и ООО «Меркурий» подлежали включению в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства 10 числа следующего месяца, то есть 10.12.2022.

С учетом того, что на момент рассмотрения заявок участников (15.12.2022) сведения об ООО «Даро» (ИНН 9723178271, заявка № 598466) и ООО «Меркурий» (ИНН 9726027810, заявка № 767981) содержались Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, у Организатора торгов отсутствовали правовые основания для отклонения заявок указанных лиц.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Организатора торгов допуске указанных лиц к участию в аукционе правомерным, принятым в соответствии с требованиями, установленными в документации, Правилами № 67 и не противоречит нормам действующего законодательства.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора

административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов необоснованной.

**2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.12.2022 № НП/65744/22.**

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.