

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/10/18.1-1527/2021

г. Якутск

«26» июля 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

*** – временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

*** – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

*** – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии,

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

*** – представителя заявителя по доверенности №б/н от 23.07.2021 года;

*** – представителя организатора торгов по доверенности о№17 от 11.01.2021 года.

Рассмотрев жалобу №014/10/18.1-1527/2021 Индивидуального предпринимателя *** (далее – Заявитель) на действия «Управа Гагаринского округа» муниципального казенного учреждения городского округа «город Якутск» (далее – Организатор торгов) на проведение аукциона в электронной форме на право заключения договора на право размещения нестационарного торгового объекта,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 15 июля 2021 года поступила жалоба Индивидуального предпринимателя **** на действия «Управа

Гагаринского округа» муниципального казенного учреждения городского округа «город Якутск» на проведение аукциона в электронной форме на право заключения договора на право размещения нестационарного торгового объекта расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Можайского, д. 29/1А (за ТЦ Белое озеро) «Торговая площадка» 569,8 кв. м (далее – аукцион) (извещение №56902 на электронной торговой площадке РТС-тендер www.its-tender.ru) (далее – аукцион), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

«07.04.2021 г. на официальном сайте Окружной администрации города Якутска www.yakutsk.rf, электронной торговой площадки РТС www.its-tender.ru (раздел «Имущество») размещена информация о проведении аукциона в электронной форме на заключение договора на право размещения нестационарного торгового объекта, расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Можайского, 29/1А (за ТЦ Белое озеро) «Торговая площадка» 569,8 кв.м.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от протокол от 07 мая 2021 г. № 32-21 аукцион в электронной форме признан несостоявшимся, в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме не подано ни одной заявки на участие в нем.

На основании указанного протокола Управа Гагаринского округа направила в наш адрес договор от 24.06.2021 г. № 01 на право размещения нестационарного торгового объекта на территории городского округа «город Якутск» (Приложение).

Заявитель не согласен с указанным договором, поскольку сама процедура проведена с нарушениями, что возможно повлияло на то, что не было подано ни одной заявки на участие.

Дело обстоит следующим образом.

Согласно пункту 105 Приказа 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 - Приказ №67) в извещении о проведении аукциона должно быть указано в том числе место расположения, описание и технические характеристики государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, в том числе площадь помещения, здания, строения или сооружения в случае передачи прав на соответствующее недвижимое имущество.

Также, пунктом 115 Приказа № 67 установлено, что документация об аукционе помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении аукциона, должна содержать в том числе:

15) дату, время, график проведения осмотра имущества, права на которое передаются по договору. Осмотр обеспечивает организатор аукциона или специализированная организация без взимания платы. Проведение такого осмотра осуществляется не реже, чем через каждые пять рабочих дней с даты размещения извещения о проведении аукциона на официальном сайте торгов, но не позднее чем за два рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в аукционе;

17) указание на то, что условия аукциона, порядок и условия заключения договора с участником аукциона являются условиями публичной оферты, а подача заявки на участие в аукционе является акцептом такой оферты;

Данные условия отсутствуют в извещении и аукционной документации.

Кроме того, согласно пункту 121 Приказа № 67 заявка на участие в аукционе должна содержать:

1) сведения и документы о заявителе, подавшем такую заявку:

а) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона;

б) полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для юридических лиц), полученную не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для индивидуальных предпринимателей), копии документов, удостоверяющих личность (для иных физических лиц), надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте торгов извещения о проведении аукциона;

в) документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени заявителя - юридического лица (копия решения о назначении или об избрании либо приказа о назначении физического лица на должность, в

соответствии с которым такое физическое лицо обладает правом действовать от имени заявителя без доверенности (далее - руководитель). В случае если от имени заявителя действует иное лицо, заявка на участие в конкурсе должна содержать также доверенность на осуществление действий от имени заявителя, заверенную печатью заявителя и подписанную руководителем заявителя (для юридических лиц) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенную копию такой доверенности. В случае если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем заявителя, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

д) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица и если для заявителя заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения договора являются крупной сделкой;

е) заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

ж) при проведении аукциона в соответствии с Постановлением N 333 документ, содержащий сведения о доле Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в уставном капитале юридического лица (реестр владельцев акций либо выписка из него или заверенное печатью юридического лица и подписанное его руководителем письмо);

2) предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации;

3) документы или копии документов, подтверждающие внесение задатка, в случае если в документации об аукционе содержится требование о внесении задатка (платежное поручение, подтверждающее перечисление задатка).

При этом в соответствии с пунктом 122 указанного Приказа № 67 не допускается требовать от заявителя иное, за исключением документов и сведений, предусмотренных пунктом 121 настоящих Правил.

Между тем, в пункте 16 Извещения № 32 документации организатором торгов установлено, что для участия в аукционе в электронной форме заявители представляют в установленный в извещении о проведении аукциона срок следующие документы:

1) заявление на участие в аукционе, но установленной форме (Приложение №2 к Извещению о проведении открытого аукциона на заключение договора на право размещение нестационарного торгового объекта);

2) копия свидетельства о государственной регистрации (для юридического лица) участника, копия свидетельства о государственной регистрации участника в качестве индивидуального предпринимателя (для физического лица);

3) электронная выписка из единого государственного реестр, а юридических лиц - для юридических лиц, выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей - для индивидуальных предпринимателей, выданная налоговым органом не позднее 30 дней до даты подачи заявления или нотариально заверенная копия, или сканированная копия документа;

4) согласие на обработку персональных данных (Приложение №2 к Извещению о проведении открытого аукциона на заключение договора на право размещение нестационарного торгового объекта);

5) сканированная копия справки МКУ «Агентство земельных отношений» городского округа «город Якутск» об отсутствии задолженности за аренду земельных участков в случае наличия договора аренды земельного участка.

Следовательно, установление требования о предоставлении в составе заявки сканированной копии справки МКУ «Агентство земельных отношений» городского округа «город Якутск» об отсутствии задолженности за аренду земельных участков в случае наличия договора аренды земельного участка не соответствует требованиям Приказа № 67.

Как указано ранее, в документации отсутствует указание на дату, время, график проведения осмотра имущества, права на которое передаются по договору.

Соответственно, нам не представлялось возможным осмотреть, ознакомиться с предлагаемым аренде имуществом.

Так, в извещении указан адрес г. Якутск, ул. Можайского, 29/1А (за ТЦ Белое озеро) «Торговая площадка» 569,8 кв.м, (отмечено на рисунке красным), при этом при подписании договора выяснилось, что объект находится через

дорогу (отмечено зеленым), более того находится рядом (на территории) с газовой заправкой, что считается опасным объектом.

Считаем, что организатор торгов допустил нарушение процедуры проведения торгов».

Организатор торгов: «Управа Гагаринского округа» муниципальное казенное учреждение городского округа «город Якутск» (677014, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Можайского, д. 13/3г, корп. 1).

Номер извещения: 56902 (www.i-fts-tender.ru);

Дата публикации извещения: 14.05.2021;

Дата и время начала подачи заявок на участие – 15.05.2021 03:00 (время московское);

Дата и время окончания подачи заявок на участие: 10.06.2021 в 11:00 (время московское);

Место приема заявок и документации – электронная торговая площадка РТС-тендер;

Дата и время рассмотрения заявок на участие (дата определения участников) – 11.06.2021 в 06:00 (время московское);

Дата и время начала торгов – 15.06.2021 в 03:00 (время московское).

Решение о проведении аукциона принято Управлением муниципальных закупок Окружной администрации города Якутска: Приказ от 10.02.2021 года №16-ОД «Об объявлении аукциона».

Организатор торгов с доводами Заявителя не согласен, представил письменные возражения, в которых указывает, что положения и требования, установленные Приказом ФАС России от 10.02.2010 №67 при проведении обжалуемых торгов в виде аукциона, в данном случае не применяются и просит отказать в удовлетворении жалобы.

15.07.2021 в Якутское УФАС России поступила жалоба ИП *** (вх. №6307 от 15.07.2021).

16.07.2021 Якутским УФАС России направлено в адрес заявителя и Организатора торгов Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении заключения договора до рассмотрения жалобы по существу (исх. №02/2520 от 16.07.2021).

22.07.2021 в Якутское УФАС России поступили возражения от Организатора торгов (вх. 6588э от 22.07.2021).

26.07.2021 рассмотрена жалоба по существу.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, приходит к следующему.

В соответствии с правилами статьи 18.1 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с **законодательством** Российской Федерации, а также в иных случаях.

Согласно части 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.

В соответствии с извещением №36 видом и специализацией нестационарного торгового объекта является торговая площадка для организации **торговли с автотранспортных средств** (нерудные материалы (песок, гравий, лёд, дрова, уголь, земля, перегной, бахчевые культуры).

Нестационарный торговый объект (далее - НТО) - торговый объект, не относящийся к объектам капитального строительства и не являющийся объектом недвижимости, представляющий собой сооружение или конструкцию, не связанную прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение (передвижные средства развозной и разносной уличной торговли, пункты проката спортивного инвентаря, аттракционы и так далее).

Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - закон о защите конкуренции) установлено общее правило заключения договоров в отношении государственного или муниципального имущества только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения таких договоров (часть 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 2 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок

заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях, законодательством Российской Федерации о государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве.

Согласно пункту 1 статьи 39.36 Земельного кодекса Российской Федерации установлено, что 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» (далее – №381-ФЗ).

Что касается вопроса предоставления земельных участков на праве аренды для размещения НТО, то диспозитивный характер статьи 39.33 ЗК РФ позволяет использовать земельные участки без их представления и без установления в отношении них сервитутов, в случаях, если иное не предусмотрено законом. Таким образом, предоставление земельных участков на праве аренды для размещения НТО осуществляется исключительно в случаях, прямо предусмотренных законом.

Так, в силу части 3 статьи 10 Закона № 381-ФЗ схема размещения НТО разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Частью 3 статьи 3 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» установлено право органов местного самоуправления издавать муниципальные правовые акты по вопросам, связанным с созданием условий для обеспечения жителей муниципального образования услугами торговли, в случаях и в пределах, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, законами субъектов Российской Федерации.

Заявитель в жалобе указал, что Организатором торгов в извещении не указаны условия и требования подпунктов 15 и 17 пункта 115 Приказа ФАС России №67. Кроме того в составе заявки необходимо представить документы и сведения, которые согласно пункту 121 Приказа ФАС России не предусмотрены.

В соответствии с общими положениями Гражданского кодекса РФ о заключении договора, Земельного кодекса РФ, Федеральными законами от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Федеральным законом от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Уставом городского округа «город Якутск», Постановлением окружной администрации города Якутска от 28.03.2017 года №76п об утверждении Положения о заключении договоров на право размещения нестационарных торговых объектов на территории городского округа «город Якутск» принято Постановление Окружной администрации г. Якутска от 15.12.2020 №365п «Об утверждении Порядка проведения торгов на право заключения договоров на размещение нестационарных торговых объектов на территории городского округа «город Якутск» в электронной форме».

Таким образом, организатор торгов при составлении документации по аукциону и при проведении аукциона на право размещения нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования должен руководствоваться положениями вышеуказанного правового акта.

Иных нормативных актов, регламентирующих процедуру проведения открытого конкурса на право размещения нестационарных торговых объектов, действующим законодательством не предусмотрено, и положения и требования, установленные Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, в рассматриваемом случае не применяются.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что доводы заявителя о нарушении организатором торгов положений Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67, являются необоснованными.

Относительно доводов заявителя в части указания недостоверного адреса в извещении о размещении НТО, Якутское УФАС России, установило следующее.

Представитель организатора торгов пояснил, что участок, указанный в извещении о размещении НТО не имеет конкретного адреса, а в Извещении о проведении аукциона указан примерный адрес для идентификации места.

Согласно Приложению 10 (от 01.04.2021 года №90п) Постановления Окружной администрации города Якутска от 15.12.2015 №322п «Об утверждении схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории городского округа «город Якутск» установлены новые места размещения НТО на территории Гагаринского округа в г. Якутске указан адрес ул. Можайского, д. 29 за ТЦ Белое озеро (торговая площадка, 569,8 кв.м., торговля с автотранспортных средств).

Таким образом, Якутское УФАС России, пришло к выводу, что схемой НТО

предусмотрен не конкретный адрес размещения НТО, а примерный, в схеме указано, что участок находится за ТЦ Белое озеро, а не в пределах и не в здании/сооружении по представленному адресу, в связи с чем признает довод заявителя необоснованным.

Комиссия Якутского УФАС России рассмотрев обстоятельства жалобы приходит к выводу, что обжалуемые действия Организатора торгов при организации аукциона на право заключения договора на право размещения нестационарного торгового объекта не могут быть применены положения Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67, поскольку такой договор не является договором аренды, договором безвозмездного пользования, договором доверительного управления имуществом, либо договором, предусматривающим переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, а также не нарушают права заявителя.

В соответствии с [частью 20 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Закона.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном [статьей 18.1](#) Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь [ч. 20 ст. 18.1](#), [ст. 23](#) Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя *** (ОГРИН ***) на действия «Управа Гагаринского округа» муниципального казенного учреждения городского округа «город Якутск» (ИНН 1435227584, КПП 143501001, ОГРН 1101435003768, юридический адрес: 677014, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Можайского, д. 13/3г, корп. 1) на проведение аукциона в электронной форме на заключение договора на право размещения нестационарного торгового объекта расположенного по адресу: г. Якутск, ул. Можайского, д 29/1А (за ТЦ Белое озеро) «Торговая площадка» 569,8 кв. м (извещение №56902 на электронной торговой площадке РТС-тендер

tender.ru) – необоснованной.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:
