

## РЕШЕНИЕ № 743

15.11.2016 г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон №223-ФЗ), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе <.....>; при участии представителя организатора торгов – <.....>; представителей <.....>, рассмотрев жалобу <.....> (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – <.....> (далее –

Организатор торгов, Комитет),

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении открытого аукциона по продаже размера платы за заключение договоров на размещение нестационарных объектов (далее – НТО), в связи с необоснованным допуском участника к участию в торгах.

В своей жалобе Заявитель сообщает следующее.

Членами комиссии по организации и проведению торгов 28.10.2016 г. подписан протокол приема заявок на участие в аукционе. Согласно сведениям из протокола Комиссией единогласно принято решение о признании заявки <С> соответствующей действующему законодательству. Данный гражданин признан участником аукциона и допущен к участию в торгах. По мнению Заявителя, указанное решение принято незаконно, противоречит требованиям пунктов 1.7, 4.2, 5.2, 6.1-6.2, 9.4, 9.7, 10.1, 10.2 Положения об организации и проведении аукциона по продаже размера платы за заключение договора на размещение НТО на территории муниципального образования <.....>, в связи с отсутствием в составе заявки <С> необходимых для участия в торгах документов. Кроме того, у данного гражданина отсутствует статус юридического лица либо физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, что является препятствием для участия в торгах.

В связи с допуском к участию в торгах двух претендентов – <С> и <Н>, 31.10.2016 г. состоялся аукцион по лотам №2 и №3, по результатам которого договор между победителем (<Н>) и организатором торгов должен быть заключен на сумму, которая превышает начальную цену аукциона более чем в 16 и 28 раз соответственно.

В силу того, что заявка <С> подлежала отклонению на стадии рассмотрения заявок до проведения аукциона, торги должны быть признаны несостоявшимися. Ввиду соответствия требованиям заявки только одного участника - <Н> - договор должен был быть заключен с единственным участником по начальной цене аукциона.

На основании вышесказанного, Заявитель просит признать организатора аукциона нарушившим требования Положения об организации и проведении аукциона; признать недействительным решение аукционной комиссии, оформленное протоколом приема заявок на участие от 28.10.2016 в части признания заявки гражданина <С> соответствующей требованиям документации об аукционе; признать аукцион от 31.10.2016 г. несостоявшимся в части лотов №2 и №3; обязать заключить договор по указанным лотам с <Н> как с единственным участником по начальной цене аукциона; аннулировать итоги аукциона.

Представители Заявителя присутствовали при рассмотрении жалобы.

Жалоба рассмотрена в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представители Заказчика считают жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, по следующим основаниям.

Федеральным законом от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности Российской Федерации» процедура проведения торгов на размещение НТО не определена. В связи с этим, к торгам по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО применяются общие принципы проведения открытых конкурсов и аукционов, изложенные в Гражданском кодексе Российской Федерации. В соответствии с пунктом 1 статьи 448 Гражданского кодекса РФ, в открытом аукционе может участвовать любое лицо. Из этого следует, что <С> имел право участвовать в указанных торгах как физическое лицо без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Однако, в связи с тем, что он не является хозяйствующим субъектом, осуществлять торговую либо иную предпринимательскую деятельность без статуса индивидуального предпринимателя он не вправе. Данная ситуация была разъяснена претенденту до момента приема заявки, но отказа от участия в торгах от него не последовало. Претендент пояснил, что может сдавать нестационарный объект в аренду, либо зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя после подведения итогов аукциона в случае победы в торгах.

В соответствии со ст. 1 Гражданского кодекса РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав. На основании положений гражданского законодательства, организатор торгов правомерно допустил к участию в аукционе <С>, подавшего заявку на участие в качестве физического лица. Процедура проведения торгов соблюдена. Организатор аукциона действовал в рамках действующего законодательства.

В обоснование своих возражений на жалобу, <.....> указал, что Положение об организации и проведении аукциона по продаже размера платы за заключение договора на размещение НТО на территории муниципального образования <.....>, утвержденное постановлением мэра <.....> от 02.09.2015 года №182, противоречит федеральному законодательству в части установленных по отношению к участникам аукциона требований, а также в части перечня документов, которые необходимы для предоставления в составе заявки на участие в аукционе.

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения Заказчика, установила следующее.

Установление порядка размещения НТО на территории муниципальных образований осуществляется органами местного самоуправления в рамках решения вопросов местного значения в соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и Федеральным законом от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации». Порядок размещения НТО на территории муниципального образования <.....> установлен Постановлением мэра <.....> № 182 от 02.09.2015 г. Об утверждении Положения о порядке размещения НТО на территории

муниципального образования <.....>. В соответствии с пунктом 4.2 данного Положения, размещение таких объектов на территории указанного муниципального образования осуществляется путем проведения торгов в форме открытого аукциона по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО. В связи с этим проведение данных торгов является обязательным.

На официальном сайте администрации муниципального образования «Братский район» [www.bratsk-raion.ru](http://www.bratsk-raion.ru) во исполнение распоряжения Комитета по управлению муниципальным имуществом МО <.....> от 26.09.2016 г. № 284 «О проведении аукциона по продаже размера платы за заключение договоров на размещение нестационарных объектов» было опубликовано извещение о проведении торгов по продаже годового размера платы за заключение договоров на размещение нестационарных объектов на 31.10.2016 г. в форме открытого аукциона. На торги выставлено 5 лотов. Дата рассмотрения заявок на участие - 28.10.2016 г. Дата проведения торгов - 31.10.2016 г.

Распоряжением Комитета по управлению муниципальным имуществом муниципального образования <.....> от 08.09.2016 г. № 260 «О постоянно действующей комиссии по организации и проведению торгов на размещение нестационарных объектов на территории муниципального образования <.....> утвержден состав комиссии по организации и проведению торгов по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО на территории муниципального образования <.....> (далее – комиссия).

Указанной комиссией принят протокол приема заявок на участие в аукционе от 28.10.2016 г., согласно которому по лоту № 1 подана единственная заявка <Н>. По лоту № 5 на рассмотрение комиссии представлена единственная заявка индивидуального предпринимателя <М>. Данные заявки признаны соответствующими действующему законодательству. Торги по указанным лотам признаны несостоявшимися. Приняты решения о заключении договора с ООО <Н> по лоту №1 и договора с индивидуальным предпринимателем <М> по лоту №5.

На участие в аукционе по лотам №2 и №3 подано по две заявки следующих участников:

1) <Н>. В составе заявок присутствуют все документы, предоставление которых является обязательным в соответствии с извещением о проведении аукциона и Положением об организации и проведении аукциона.

2) <С>. В составе заявок представлены следующие документы: заявки на участие в аукционе по лотам №2 и №3 от 21.10.2016 года, копии паспорта, квитанции об оплате задатка от 21.10.2016 года, копии выписки по счету банковской карты.

На участие в аукционе по лоту № 4 подана заявка ООО <К>, в составе которой содержатся документы, необходимые в соответствии с извещением о проведении аукциона и Положением об организации и проведении аукциона. Также на участие в аукционе по данному лоту подана заявка <С>, которая содержит заявку на участие в аукционе от 21.10.2016 года, копию паспорта, квитанцию об оплате задатка от 21.10.2016 года, копию выписки по счету банковской карты.

Все заявки претендентов по лотам №2, №3, №4 признаны соответствующими действующему законодательству. Принято решение о признании всех претендентов участниками аукциона и о допуске их к участию в аукционе.

Согласно протоколу открытого аукциона по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО от 31.10.2016 г., победителями электронного аукциона стали:

1. По лоту №2 – <Н>;
2. По лоту №3 – <Н>;
3. По лоту №4 – <С>.

В соответствии с частью 3 статьи 1 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», определяющего основы государственного регулирования торговой деятельности, в том числе особенности размещения НТО, указанный Федеральный закон регулирует отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности. Согласно части 1 статьи 8 данного закона, торговая деятельность осуществляется хозяйствующими субъектами, зарегистрированными в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Пункт 5 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет, что хозяйствующий субъект – это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Постановлением мэра <.....> № 182 от 02.09.2015 г. утверждено Положение о порядке размещения НТО на территории муниципального образования <.....> ([далее](#) – Положение о порядке размещения НТО), а также Положение об организации и проведении аукциона по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО на территории муниципального образования <.....> согласно ([далее](#) – Положение об организации и проведении аукциона).

Согласно пункту 4.3. Положения о порядке размещения НТО, основанием для установки (монтажа) субъектом нестационарного объекта на территории МО <.....> является заключенный с уполномоченным органом – Комитетом по управлению муниципальным имуществом МО <.....> договор на размещение НТО на территории МО <.....>. В подпункте «б» пункта 2.3 определено: «субъект торговли - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, занимающиеся торговлей и зарегистрированные в установленном порядке».

Согласно пункту 1.7 Положения об организации и проведении аукциона, претендент - юридическое или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, выразившее волеизъявление на участие в аукционе и заключение договора. Пунктами 6.1 и 6.2 предусмотрено, что участником аукциона может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Участники аукциона должны соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к таким участникам, в том числе необходимо: отсутствие факта ликвидации участника аукциона - юридического лица и отсутствие решений арбитражного суда о признании участника аукциона - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства; отсутствие факта приостановления деятельности участника аукциона в порядке, предусмотренном [Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях](#), на день подачи заявки; отсутствие у участника аукциона задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает 25 процентов от балансовой стоимости активов участника аукциона по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период.

Пункт 9.4 Положения об организации и проведении аукциона устанавливает следующий перечень документов, которые необходимо приложить к заявке на участие в аукционе:

- полученная не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона выписка из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенная копия такой выписки (для юридических лиц); полученная не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенная копия такой выписки (для индивидуальных предпринимателей); надлежащим образом заверенные в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранных лиц), переведенные на русский язык документы о государственной регистрации юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, полученные не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения на официальном сайте извещения о проведении аукциона;

- 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 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 должна содержать также

документ, подтверждающий полномочия такого лица;

- копии учредительных документов заявителя (для юридических лиц);

- 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 является крупной сделкой;

- 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 решений о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном [Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях](#);

- платежное поручение, подтверждающее внесение задатка по заявленному лоту;

- опись представленных документов в двух экземплярах.

В извещении указано, что для участия в аукционе претендентами помимо данных документов представляются также заявка на участие в аукционе по установленной форме с указанием реквизитов счета для возврата задатка в 2 экз.; копия паспорта, ИНН (для физических лиц).

Исходя из совокупности указанных положений законодательства следует, что участником торгов по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО может быть только юридическое лицо или физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя. Доводы Организатора торгов относительно законности допуска к участию в аукционе физического лица несостоятельны.

Согласно пункту 4.2 Положения об организации и проведении аукциона, организатор аукциона проверяет правильность оформления представленных претендентами документов и определяет их соответствие перечню, опубликованному в информационном извещении о проведении аукциона.

Пунктами 5.1 и 5.2 установлено, что комиссия рассматривает заявки на участие в аукционе с прилагаемыми к ним документами и принимает решение о признании претендентов участниками аукциона или об отказе в допуске претендентов к участию в аукционе.

В пункте 9.7. Положения наряду с иными указаны следующие основания отказа организатором аукциона в приеме заявки: непредставление документов, определенных извещением о проведении аукциона, либо наличие в таких документах недостоверных сведений; несоответствие заявителя требованиям, указанным в [разделе 6 положения](#); несоответствие заявки требованиям аукционной документации.

Комиссия по результатам рассмотрения жалобы пришла к следующим выводам.

Доводы жалобы Заявителя в части незаконного допуска к участию в аукционе по лотам №2 и №3 гражданина <С> являются обоснованными, в связи с отсутствием в составе заявок на участие в аукционе данного гражданина документов, предусмотренных пунктом 9.4 Положения об организации и проведении аукциона, которые подтверждают наличие у него статуса юридического лица либо физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя. В соответствии с пунктом 9.7 данного Положения, указанное обстоятельство является основанием для отказа в допуске гражданина <С> к участию в торгах. Тем не менее, комиссией в нарушение положений действующего законодательства принято решение о допуске к участию в аукционе данного гражданина.

Помимо указанных в жалобе нарушений допуска к участию в аукционе физического лица по лотам №2 и №3, Комиссией Иркутского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы выявлено аналогичное нарушение в отношении лота №4.

Нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных торгах содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

На основании изложенного, и руководствуясь п. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <Н> на действия организатора торгов – <.....> при проведении 31.10.2016 г. открытого аукциона по продаже размера платы за заключение договоров на размещение нестационарных объектов, в связи с необоснованным допуском участника к участию в торгах, обоснованной.

2. Признать Комитет по управлению муниципальным имуществом МО <.....> нарушившим пункты 1.7, 4.2, 6.1, 6.2, 9.4, 9.7 Положения об организации и проведении аукциона по продаже размера платы за заключение договора на размещение НТО на территории МО <.....>, являющегося приложением №1 к Постановлению мэра <.....> №182 от 02.09.2015 г. «Об утверждении Положения о порядке размещения НТО на территории МО <.....>, а также положений извещения о проведении торгов по продаже размера платы за заключение договоров на размещение НТО от 27.09.2016 г. в отношении лотов №2, №3, №4, в связи нарушением Организатором торгов установленного законодательством порядка допуска к участию в обязательных торгах.

3. Выдать Комиссии по организации и проведению торгов на размещение НТО предписание об устранении нарушений путем отмены протокола приема заявок на участие в аукционе от 28.10.2016 г. в отношении лотов №2, №3, №4; протокола открытого аукциона от 31.10.2016 г.; назначения новой даты повторного проведения процедуры рассмотрения заявок и документов на участие в аукционе, а также новой даты проведения аукциона по лотам №2, №3 и №4.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

5. Направить копии решения и предписания в адрес Заявителя и Организатора торгов.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии

<.....>

<.....>

**Решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в течение трех месяцев со дня их принятия.**

**За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.**

**Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.**