

РЕШЕНИЕ № 021/10/18.1-614/2020

г. Чебоксары
года

04 июня 2020

Резолютивная часть решения оглашена 04 июня 2020 года.

Решение изготовлено в полном объеме 04 июня 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 22.03.2016 №40 в составе:

«...»

При присутствии на заседании Комиссии организатора торгов – Чебоксарского городского комитета по управлению имуществом:

- «...»

при отсутствии на заседании Комиссии представителя заявителя ИП Павлова Э.В. «...» по доверенности от 25.05.2020,

рассмотрев жалобу ИП Павлова Э.В. на действия организатора торгов – Чебоксарского городского комитета по управлению имуществом администрации города Чебоксары Чувашской Республики при проведении аукциона на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступила жалоба ИП Павлова Э.В. (вх. Управления № 5102/20 от 25.05.2020) на действия организатора торгов – Чебоксарского городского комитета по управлению имуществом администрации города Чебоксары Чувашской Республики при проведении аукциона на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары.

В своей жалобе заявитель сообщает, что организатором нарушены нормы права, не позволяющие проводить торги, а именно:

- объекты досуга и спорта отсутствуют в схеме НТО (объекты не поименованы в постановлениях администрации города Чебоксары, от 29.01.2015 №273, от 29.04.2015 №1510, от 23.03.2015 №1124, от 04.06.2015 №1833, от 01.07.2016 №1836, от 04.05.2016 №1049, от 11.05.2017 № 1143, от 23.03.2017 №735 об установлении перечня мест для размещения нестационарных объектов для организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары, изданные во исполнение постановления администрации города Чебоксары от 28.03.2012 №64. Данным постановлением было утверждено Положение о порядке проведения открытых конкурсов);

- организатором торгов нарушена процедура проведения торгов (торги должны проводиться исключительно в форме открытых конкурсов);

- Чебоксарский городской комитет по управлению имуществом не уполномочен на проведение аукционов на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной);

- оплата стоимости по настоящему договору третьими лицами не допускается;

- положения проекта договора нарушают действующее законодательство (согласование внешнего вида размещаемого объекта не поименовано; уборке снега на прилегающей территории в радиусе 100 метров, хотя координаты с площадью предоставляемой территории значительно меньше; функция по проведению проверок у организатора торгов не поименована, не поименована; начало оказания услуги начинается с 01.01.2022, а в пункте 4.2 – с 01.05.2021. Следовательно, невозможно участнику торгов определить дату начала действия договора; размещаемые объекты детской площадки должны сопровождаться паспортом и сертификатом соответствия ГОСТ Р 53102-2008 «Оборудование детских игровых площадок. Термины и определения». Однако, Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 17 мая 2016 г. № 326-ст ГОСТ Р 53102-2008 отменен с 01.06.2016; выставление на возмездной основе право на размещение объектов досуга, отдыха и спорта для оказания безвозмездных

услуг не отвечает основным принципам гражданского законодательства и целям предпринимательской деятельности; объединение в одном лоте таких объектов как батут, детская площадка, карусель, 2 паровозиков накладывает дополнительные денежные обязательства перед участниками);

- концепцией в пунктах 4.1 и 4.2 предусмотрено размещение двух паровозов. При этом, указаны конкретные характеристики паровозов: двигатель: PERKINS TURBO DIESEL, до 2500 об/мин., максимальный крутящий момент 190 Н при 1700 об/мин., максимальная мощность 36,4 кВт, длина локомотива: 3870 мм, также предусмотрены иные характеристики с точными данными – ширина, высота, максимальная скорость, масса и т.д.

Также на 3-х листах пунктов 4.1, 4.2 указан логотип – товарный знак «DOTTO TRAINS». Действительно «DOTTO TRAINS» - производитель паровозов, страна производства Италия, сайт: <https://www.dottotrains.com/>.

Между тем, это не единственный производитель паровозов, на рынке имеют и иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие производство паровозов, в том числе, отечественные.

В связи с чем, считаем, что данная Концепция, в соответствии с которой проводится аукцион, необоснованно налагает на лиц, желающих принять участие в аукционе, обязанность приобретать оборудование у конкретного производителя, с конкретными характеристиками.

При этом, ИП Павлов Э.В. заблаговременно уточнил на официальном сайте <https://www.dottotrains.com/>, а также путем телефонных переговоров с поставщиками, факт отсутствия данного вида оборудования.

Также согласно письменным ответам производителей выяснено, что модель PERKINS TURBO DIESEL до 2500 об/мин уже снят с производства.

Кроме того, ИП Павлов Э.В. не является производителем данных объектов, предприниматель вынужден приобретать данные объекты у заводов

На основании вышеизложенного, просит отменить аукцион.

Представитель организатора торгов нарушения антимонопольного законодательства не признал, просил признать жалобу необоснованной.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения представителей сторон по делу, Комиссия приходит к следующему.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам

настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

1. В соответствии с пунктами 17, 19, 20 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относится создание условий для организации досуга и обеспечения жителей муниципального, городского округа услугами организаций культуры; обеспечение условий для развития на территории муниципального, городского округа физической культуры, школьного спорта и массового спорта, организация проведения официальных физкультурно-оздоровительных и спортивных мероприятий муниципального, городского округа; создание условий для массового отдыха жителей муниципального, городского округа и организация обустройства мест массового отдыха населения.

В целях реализации данных полномочий администрацией города Чебоксары принято постановление от 12.11.2018 №2171 о проведении открытого аукциона на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары. Проведение аукциона поручено – Чебоксарскому городскому комитету по управлению имуществом.

Информация об аукционе размещена на сайте администрации города Чебоксары- информационный бюллетень № 22 от 28 февраля 2020 года- http://gov.cap.ru/SiteMap.aspx?id=2930998&gov_id=149

В информации указывается следующее. Организатор аукциона - Чебоксарский городской комитет по управлению имуществом (местонахождение: г. Чебоксары, Московский пр., 33а; почтовый адрес: 428015, г. Чебоксары, Московский пр., 33а; адрес электронной почты: cgki@cap.ru; номер контактного телефона: 23-41-06) 30 марта 2020 года в 14.00 часов по адресу: г. Чебоксары, Московский пр., 33а в каб. N 418 на основании постановления администрации г. Чебоксары от 12.11.2018 № 2171 проводит открытый аукцион на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары Комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары (далее - Комплексное развитие) осуществляется в соответствии с утвержденной концепцией организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары.

Предмет аукциона - Комплексное развитие.

Срок действия договора - 20 лет

Начальный размер ежегодной платы - 333 880 руб.

Размер задатка - 333 880 руб.

Величина повышения начальной цены («шаг аукциона») - 16 694 руб.

Обременения (ограничения) - отсутствуют.

Обязанность победителя аукциона - осуществить мероприятия, направленные на Комплексное развитие, в соответствии с утвержденной концепцией организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары.

В связи с возобновлением устанавливаются следующие сроки проведения аукциона:

Дата и время окончания приема заявок – 26.05.2020 до 16.00 час.

Срок для отказа от проведения аукциона – не позднее 25.05.2020.

Поступление задатка на счет организатора аукциона – не позднее 25.05.2020.

Дата и время начала рассмотрения заявок на участие в аукционе 27.05.2020 в 11.00.

Регистрация участников аукциона производится 28.05.2020 с 10.00 до 10.45 час. по адресу: г. Чебоксары, Московский пр., 33а, каб. 407.

Дата проведения аукциона 28 мая 2020 года в 11.00 час.

Место проведения аукциона: г. Чебоксары, пр. Московский, 33а, каб. 418.

К информационному сообщению приложены следующие документы:

- концепция организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной города Чебоксары;
- форма заявки на участие в аукционе для индивидуальных предпринимателей;
- форма заявки для участия в аукционе для юридических лиц;
- проект договора и приложения к нему.

К извещению также размещена информация относительно порядка проведения аукциона; порядок подписания протокола итогов аукциона; порядок заключения договора; порядок возврата задатка.

Особенности размещения нестационарных торговых объектов регулируются статьей 10 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 381-ФЗ).

Пунктом 6 статьи 2 Федерального закона №381-ФЗ установлено, что нестационарный торговый объект - торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона № 381-ФЗ размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом необходимости обеспечения устойчивого развития территорий и достижения нормативов минимальной обеспеченности населения площадью торговых объектов.

Порядок включения в схему размещения, указанную в части 1 настоящей статьи, нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в

государственной собственности, устанавливается Правительством Российской Федерации (часть 2).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.09.2010 № 772 «Об утверждении правил включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов» утверждены Правила включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов.

Порядок разработки и утверждения органами местного самоуправления в Чувашской Республике схемы размещения нестационарных торговых объектов утвержден Приказом Министерства экономического развития, промышленности и торговли в Чувашской Республике от 16.11.2010 № 184 «О порядке разработки и утверждения органами местного самоуправления в Чувашской Республике схемы размещения нестационарных торговых объектов».

Решением Чебоксарского городского Собрания депутатов Чувашской Республики от 25.12.2018 №1516 утверждена Схема размещения нестационарных торговых объектов на территории города Чебоксары (далее - Схема). Однако, предоставляемые объекты не поименованы в данной Схеме.

2. Постановлением администрации города Чебоксары от 18 сентября 2018 года № 1738 постановление администрации города Чебоксары от 28 марта 2012 года № 64 «О создании условий для организации досуга, отдыха и спорта» было признано утратившим силу.

3. Аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели (статья 448 ГК РФ).

Статьей 3 Закона №381-ФЗ органы местного самоуправления наделены правом 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.

Таким образом, решение о проведении аукциона, его порядке принимается уполномоченным органом, в том числе по заявлениям граждан или юридических лиц.

4. Организатором данного аукциона является – Чебоксарский городской комитет по управлению имуществом (далее - Комитет).

Решением Чебоксарского городского Собрания депутатов Чувашской Республики от 06.03.2012 №502 утверждено Положение Комитета (далее - Положение). В соответствии с Положением Комитет является функциональным органом администрации города Чебоксары, осуществляющим функции в целях обеспечения реализации полномочий администрации города Чебоксары по решению вопросов местного значения в сфере владения, пользования и распоряжения объектами муниципальной собственности города Чебоксары, регулированию земельных отношений, осуществлению иных функций администрации города Чебоксары, предусмотренных настоящим Положением.

Так Положением предусмотрено, что в функции Комитета входит проведение аукционов на право заключения договоров аренды, так и на право заключения договоров о развитии застроенной территории и комплексного освоения территории.

Однако Положение не содержит такой функции Комитета, как проведение аукционов на комплексное развитие организации досуга, отдыха и спорта на территории Красной площади и Московской набережной.

Указание в постановлении от 12.11.2018 №2171 на проведение аукциона Комитетом не наделяет его правом на проведение указанных торгов.

Согласно статье 449 Гражданского кодекса Российской Федерации торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

В силу положений статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации к правилам проведения торгов относится и определение лица, уполномоченного на их проведение.

Таким образом, проведение торгов неуполномоченным лицом является основанием для признания таких торгов недействительными. Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 20.04.2017 по делу №А12-31299/2013.

5. В соответствии с пунктами 3 и 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите

гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25).

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к установлению на товарном рынке правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, в частности запрещается дискриминация хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров, в предоставлении доступа к объектам транспорта, инфраструктуры.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Положения проекта договора не содержат ограничений для тех или иных лиц (юридических, физических) на участие в аукционе или конкурсе. В свою очередь, данные положения указывают на возможность участия в конкурентной процедуре всех заинтересованных лиц вне зависимости от их правового статуса, положения, места регистрации юридического лица, и, соответственно, не позволяет организатору торгов ограничивать таких лиц на реализацию законодательно закрепленного права.

В рассматриваемом случае конкуренция выражается, в соперничестве хозяйствующих субъектов за право размещения нестационарных объектов для оказания услуг по организации досуга, отдыха и спорта на территории города Чебоксары.

При этом, любой из хозяйствующих субъектов своими самостоятельными действиями вправе влиять на вопросы размещения объектов на территории города, в т.ч. путем участия в соответствующих торгах.

В соответствии с правовой позиции Президиума ВАС РФ, изложенной в постановлении от 29 ноября 2011 г. № 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Одним из основных условий законности предоставления права размещения объектов НТО является максимальное обеспечение равных возможностей гражданам и юридическим лицам при получении названного прав.

Согласно утвержденной концепции, паровозик в районе Красной площади должен быть запущен в работу - с 1 января 2022 года, а паровозик в районе Московской набережной - с 1 мая 2021 года, соответственно, наличие времени на покупку необходимого объекта с момента проведения торгов до запуска является достаточным.

Между тем, в пункте 2 Приложения №1 указано, что размещаемые объекты детской площадки должны сопровождаться паспортом и сертификатом соответствия ГОСТ Р 53102-2008 «Оборудование детских игровых площадок. Термины и определения». Однако, Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 17 мая 2016 г. № 326-ст ГОСТ Р 53102-2008 отменен с 01.06.2016.

6. Включение в концепцию нескольких объектов (батут, детская площадка, карусель и паровозики) обусловлено единой системой развития территории Красной площади и Московской набережной.

7. Концепцией в пунктах 4.1 и 4.2 предусмотрено размещение двух

паровозов. При этом, указаны конкретные характеристики паровозов: двигатель: PERKINS TURBO DIESEL, до 2500 об/мин., максимальный крутящий момент 190 Н при 1700 об/мин., максимальная мощность 36,4 кВт, длина локомотива: 3870 мм, также предусмотрены иные характеристики с точными данными – ширина, высота, максимальная скорость, масса и тд.

Также на 3-х листах пунктов 4.1, 4.2 указан логотип – товарный знак «DOTTO TRAINS». Действительно «DOTTO TRAINS» - производитель паровозов, страна производства Италия, сайт: <https://www.dottotrains.com/>.

Между тем, это не единственный производитель паровозов, на рынке имеют и иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие производство паровозов, в том числе, отечественные.

Данная Концепция, в соответствии с которой проводится аукцион, необоснованно налагает на лиц, желающих принять участие в аукционе, обязанность приобретать оборудование у конкретного производителя, с конкретными характеристиками.

При этом, ИП Павлов Э.В. заблаговременно уточнил на официальном сайте <https://www.dottotrains.com/>, а также путем переписки с поставщиками, факт отсутствия данного вида оборудования.

Также согласно письменным ответам производителей выяснено, что модель PERKINS TURBO DIESEL до 2500 об/мин уже снят с производства.

Кроме того, ИП Павлов Э.В. не является производителем данных объектов, предприниматель вынужден приобретать данные объекты у заводов.

В соответствии вышеизложенным, Комиссия Чувашского УФАС России признаёт жалобу ИП Павлова Э.В. частично обоснованной.

Согласно части 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 Федерального закона.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, конкурсной или

аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Из содержания данных норм следует, что антимонопольный орган самостоятельно определяет меры, которые необходимо применить для прекращения нарушений антимонопольного законодательства.

Исходя из установленных обстоятельств дела, Комиссия признает жалобу ИП Павлова Э.В. обоснованной в вышеназванной ранее части и приходит к выводу о наличии необходимости выдачи предписания об устранении выявленного нарушения.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Чувашского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Павлова Э.В. обоснованной в части.
2. Выдать комиссии организатора торгов - Чебоксарскому комитету по управлению имуществом администрации г. Чебоксары Чувашской Республики предписание об устранении выявленного нарушения.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.