

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-564/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.01.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....», «.....»,

в отсутствие представителей «.....», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 16.01.2023 № НП/1483/23,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Организатор торгов) и «.....» (далее также - Специализированная организация) при проведении открытого аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте «Киоск» по адресу: г. Москва, Проспект Мира, д. 119 (НТО №№ 1,3,4,5,6,7,8,9,11,12,13,14,15,16,17,63,64,102,103,122 на схеме размещения) специализация «Мороженое, напитки», общей площадью 160 кв. м (закупочная процедура № COM26122200122, опубликована на официальном сайте <https://www.roseltorg.ru/procedure/COM26122200122>) (далее — Торги) (далее - Жалоба),

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 и Специализированной организации при проведении Торгов.

Жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотрено статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает несоблюдение Организатором сроков публикации извещения о проведении Торгов, повлекшее неправомерное сокращение сроков приема заявок и невозможность принятия участие в оспариваемой процедуре.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения.

Специализированной организацией в материалы дела также представлена позиция по существу жалобы.

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.

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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных 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.

Открытый аукцион проводился в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Федерации», постановлением Правительства Москвы от 03.02.2011 № 26-ПП «О размещении нестационарных торговых объектов, расположенных в городе Москве на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности», приказом Комитета по туризму города Москвы от 24.01.2020 № 01-14-5/20 «Об утверждении Порядка организации и проведения торгов на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарных торговых объектах, размещаемых в границах территорий Выставки достижений народного хозяйства и особо охраняемой природной территории «Природно-исторический парк «Останкино», предоставленных акционерным обществам и (или) государственным унитарным предприятиям (государственным предприятиям и казенным предприятиям города Москвы), подведомственным Комитету по туризму города Москвы», приказом Комитета по туризму города Москвы от 14.09.2022 № 01-14-88/22 «Об утверждении фиксированной годовой минимальной платы по договору (договорам), заключаемому (заключаемым) по результатам торгов на право осуществления торговой деятельности (оказания услуг) в нестационарных торговых объектах, размещаемых в границах территории Выставки достижений народного хозяйства и особо охраняемой природной территории «Природно-исторический парк «Останкино», предоставленных акционерным обществам и (или) государственным унитарным предприятиям (государственным предприятиям и казенным предприятиям города Москвы), подведомственным Комитету по туризму города Москвы» (далее — Приказ № 01-14-88/22), а также с учетом особенностей, предусмотренных постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

Комиссией установлено, что с целью организации и проведения Торгов между АО «ВДНХ» и ГБУ «Мосзакупки» заключен договор от 24.11.2022 № 1649/22/20 на оказание услуг по организации и проведению аукциона в электронной форме на право заключения договора на осуществление торговой деятельности в нестационарных торговых объектах, находящихся в собственности АО «ВДНХ» (далее – Договор).

В соответствии с разделом 2 приложения № 2 к Договору исполнитель обязуется подготовить и направить для утверждения проект документации об аукционе, а также разместить согласованную АО «ВДНХ» документацию об аукционе на электронной площадке в установленные нормативными документами сроки.

В соответствии с пунктом 2 Аукционной документации установлены следующие сроки, время подачи заявок на участие в открытом аукционе и проведение открытого аукциона:

- Начало приема заявок на участие в открытом аукционе – 27.12.2022 года.
- Окончание приема заявок на участие в открытом аукционе – 11.01.2023 года в

10:00 по московскому времени.

- Срок рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе не может превышать один рабочий день с даты окончания срока подачи заявок.

Проведение открытого аукциона (дата и время начала приема предложений от участников открытого аукциона) – 16.01.2023 года в 10:00 по московскому времени.

В своей жалобе Заявитель указывает, что большинство дней приема заявок пришлось на нерабочие дни, что затрудняло подачу заявок, а также препятствовало своевременному перечислению нужной денежной суммы в качестве задатка. При этом Заявитель просил учесть, что задаток должен быть внесен на лицевой счет участника на площадке и блокируется в момент подачи заявки, в то время как зачисление денег происходит как минимум рабочий день.

Вместе с тем Заявитель отмечает, что в соответствии с пунктом 15 Постановления Правительства Москвы от 03.02.2011 № 26-ПП (далее – Постановление 26ПП) Организатор торгов не менее чем за 30 календарных дней до дня проведения электронного аукциона размещает извещение о проведении электронного аукциона и аукционную документацию, включающую проект договора, на своем официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет и на электронной площадке.

Изучив представленные материалы, Комиссия установила следующее.

В рассматриваемом случае требования пункта 15 Постановления 26-ПП) не применялись при подготовке документации и проведении аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте «Киоск» по адресу: г. Москва, Проспект Мира, д.119 (НТО №№31, 32, 33, 34, 105, 109 на схеме размещения), специализация «Кондитерские изделия», общей площадью 60 кв.м, на основании пункта 1 Приложения 8 Постановления 26-ПП, а именно: при размещении нестационарных торговых объектов в границах территорий Выставки достижения народного хозяйства (далее - ВДНХ) и особо охраняемой природной территории «Природно-исторический парк «Останкино» (далее - ООПТ ПИП «Останкино»), предоставленных акционерным обществам с долей города Москвы в уставном капитале (далее также - акционерные общества) и (или) государственным унитарным предприятиям (государственным предприятиям и казенным предприятиям) города Москвы, подведомственным Комитету по туризму города Москвы, приложение 1 к настоящему постановлению применяется с учетом настоящих Особенности размещения нестационарных торговых объектов в границах территорий Выставки достижения народного хозяйства и особо охраняемой природной территории «Природно-исторический парк «Останкино», предоставленных акционерным обществам с долей города Москвы в уставном капитале и (или) государственным унитарным предприятиям (государственным предприятиям и казенным предприятиям) города Москвы, подведомственным Комитету по туризму города Москвы (далее - Особенности), за исключением подпункта 2 пункта 8, пунктов 9, 10, 16 - 22, 31, 33 - 38, 41, 42 приложения 1, приложения 2 к названному постановлению.

Оспариваемые Торги проводились в соответствии (в том числе) приказом Комитета по туризму города Москвы от 24.01.2020 № 01-14-5/20 «Об утверждении

Порядка организации и проведения торгов на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарных торговых объектах, размещаемых в границах территорий Выставки достижений народного хозяйства и особо охраняемой природной территории «Природно-исторический парк «Останкино», предоставленных акционерным обществам и (или) государственным унитарным предприятиям (государственным предприятиям и казенным предприятиям города Москвы), подведомственным Комитету по туризму города Москвы», приказом Комитета по туризму города Москвы от 14.09.2022 № 01-14-88/22 «Об утверждении фиксированной годовой минимальной платы по договору (договорам), заключаемому (заключаемым) по результатам торгов на право осуществления торговой деятельности (оказания услуг) в нестационарных торговых объектах, размещаемых в границах территории Выставки достижений народного хозяйства и особо охраняемой природной территории «Природно-исторический парк «Останкино», предоставленных акционерным обществам и (или) государственным унитарным предприятиям (государственным предприятиям и казенным предприятиям города Москвы), подведомственным Комитету по туризму города Москвы».

Таким образом, Комиссия указывает, что положения пункта 15 Приложения 2 Постановления 26-ПП в настоящем случае не применяются.

При этом согласно пункту 2.7 Приказа № 01-14-88/22 Организатор не менее чем за 20 календарных дней до дня проведения Аукциона и (или) не менее чем за 30 календарных дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе осуществляет размещение документации о проведении торгов на своем официальном сайте, официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (torgi.gov.ru) и Инвестиционном портале города Москвы (investmoscow.ru) (далее — официальные сайты), на сайте электронной торговой площадки, выбранной Организатором из числа операторов электронных площадок, отобранных в утвержденном Правительством Российской Федерации порядке.

К проведению торгов Организатор вправе привлечь специализированную организацию.

Также Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 1.2 приложения 1 к Порядку торгов Организатор аукциона не менее чем за 20 календарных дней до дня проведения электронного аукциона размещает извещение о проведении электронного аукциона и аукционную документацию на своем официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, инвестиционном портале города Москвы (investmoscow.ru), на электронной торговой площадке.

Комиссия считает необходимым отметить, что в нарушение пункта 2.7 Приказа Организатор торгов и Специализированная организация не разместили документацию о Торгах на сайте ГИС ТОРГИ (адрес в сети «Интернет» - torgi.gov.ru).

При этом Специализированная организация пояснила, что неисполнение данного пункта Приказа обусловлено организационно-правовой формой Организатора торгов.

Комиссия оценивает данный довод критически, поскольку Организатор торгов и Специализированная организации обязаны исполнять требования Приказа в

полной мере, поскольку каких-либо исключений по данному вопросу размещения сведений для акционерных обществ в названном Приказе не предусмотрено.

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

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что двадцатидневный срок для размещения информации о спорных Торгах не может считаться соблюденным, поскольку отчет указанного срока осуществляется с момента публикации соответствующего извещения во всех источниках, предусмотренных Приказом.

Таким образом, в части неразмещения аукционной документации на сайте ГИС Торги Комиссия устанавливает нарушение Организатором торгов и Специализированной организацией пункта 2.7 Приказа, а равно приходит к выводу, что указанными субъектами не соблюден срок размещения информации в источниках, предусмотренных Приказом.

В свою очередь, относительно установленных сроков Комиссия обращает внимание, что срок подачи заявок, выпадающий на период новогодних праздников, существенно сокращает установленное законом время на подачу заявок, учитывая необходимость регистрации на электронной площадке и внесения денежных средств для пополнения счета участника торгов.

Более того, на официальном сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» была размещена новость, что «в соответствии с регламентами торговых секций и сервисов электронной площадки, данные о поступлении денежных средств на счет участника для проведения операций по обеспечению заявок на участие в электронных процедурах обновляются оператором электронной площадки ежедневно по рабочим дням в 10:00, 12:00, 15:30, 18:00 по времени оператора электронной площадки. В связи с этим в период с 31.12.2022 по 08.01.2023 включительно – данные о поступлении денежных средств обновляться не будут.

В соответствии с регламентами торговых секций и сервисов электронной площадки списание денежных средств со счета участника электронной процедуры с перечислением их на счет этого участника для списания денежных средств осуществляется не позднее трех рабочих дней со дня получения оператором электронной площадки соответствующей заявки от участника с указанием суммы денежных средств, подлежащих списанию. В связи с этим заявки на списание денежных средств, поданные 28.12.2022, 29.12.2022 и 30.12.2022, будут обработаны в регламентированный срок в течение трех рабочих дней со дня направления».

В рассматриваемом случае в соответствии с пунктом 4.2.2 Регламента процесса проведения процедур с использованием специализированной электронной торговой площадки «Коммерческие закупки» АО «Единая электронная торговая площадка» (далее — Регламент ЭТП) Оператор электронной торговой площадки вправе осуществлять блокирование и списание денежных средств, предусмотренных в п. 4.1.11 настоящего Регламента, если установлено, что данное списание не наступило в порядке п. 4.1.11.7 настоящего Регламента.

Также согласно пункту 40.2.7 Регламента ЭТП в случаях, предусмотренных настоящим Регламентом, Оператор списывает денежные средства с Лицевого счета Заявителя (Субсчет свободных средств) и перечисляет соответствующую сумму денежных средств на банковские реквизиты Заявителя, указанные в личном кабинете, с одновременным уменьшением на такую же величину остатка средств на Субсчете свободных средств Заявителя при наличии заявки на перечисление средств от Заявителя с указанием суммы денежных средств. Списание денежных средств производится не позднее 3 (трех) рабочих дней. При этом такое списание не осуществляется, если остаток денежных средств, учитываемых на Субсчете свободных средств Заявителя, меньше указанной суммы в заявке или в личном кабинете не указаны банковские реквизиты Заявителя.

Пунктом 40.2.8 Регламента ЭТП в случаях, предусмотренных настоящим Регламентом, Оператор списывает денежные средства с Лицевого счета Заявителя (Субсчет свободных средств) в размере, установленном положениями настоящего Регламента (п. 4.1.11, п. 4.1.14), и перечисляет на счет Оператора (расчетный счет, не предназначенный для проведения операций по обеспечению участия в процедурах) с одновременным уменьшением на такую же величину остатка средств на Субсчете свободных средств Заявителя.

Вместе с тем Комиссия установила, что Заявитель внес задаток для дальнейшего участия в Торгах, который был зачислен на личный счет Заявителя на АО «ЕЭТП» 11.01.2023 в 10:05, то есть, через 5 минут после окончания срока приема заявок, что подтверждает заинтересованность Заявителя в участии в оспариваемых Торгах.

При этом всего на участие в Торгах подана 1 заявка, что также свидетельствует об ограничении конкуренции.

Таким образом, Комиссия отмечает, что несоблюдение порядка открытости и гласности информации о торгах, является существенным нарушением порядка проведения торгов, так как ограничивает доступ к информации о торгах неопределенного круга потенциальных участников.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Организатора торгов требованиям, установленным пунктом 2.7 Приказа.

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

Согласно части 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). Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Организатора торгов и Специализированной организации обоснованной.

Поскольку договор по результатам Торгов не заключен, Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Организатору торгов и Специализированной организации обязательного для исполнения предписания.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов и Специализированной организации при проведении Торгов обоснованной.
2. Установить в действиях Организатора торгов и Специализированной организации нарушение пункта 2.7 Приказа.
3. Выдать Организатору торгов и Специализированной организации обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.