

## РЕШЕНИЕ

по делу № 367-17к

г. Воронеж

Резолютивная часть решения оглашена 09.11.2018

Решение в полном объеме изготовлено 21.11.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Логошин А.В. – председатель Комиссии, заместитель руководителя — начальник отдела;

- Капранчиков А.В. – член Комиссии, старший государственный инспектор;

- Феденев А.Н. – член Комиссии, государственный инспектор,

рассмотрев дело № 367-17к по признакам нарушения Управлением развития предпринимательства, потребительского рынка и инновационной политики администрации городского округа город Воронеж (ул. Среднемосковская, 10, г. Воронеж, 394018) статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), в присутствии на заседании представителей: Управления развития предпринимательства - <...>, ИП <...> - <...>, заявителя <...> лично, в отсутствие на заседании представителей надлежащим образом уведомленных остальных сторон по делу о нарушении антимонопольного законодательства,

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

### **у с т а н о в и л а:**

Воронежским УФАС России в рамках рассмотрения заявления ИП <...> и материалов поступивших из Управления развития предпринимательства, потребительского рынка и инновационной политики администрации городского округа город Воронеж (далее — Управление развития предпринимательства) выявлены признаки нарушения статьи 17 Закона «О защите конкуренции», которые выразились в следующем.

В соответствии с решением Воронежской городской Думы от 16.03.2016 № 189-IV, которым утверждено «Положение об Управлении развития предпринимательства, потребительского рынка и инновационной политики администрации городского округа город Воронеж» Управление развития предпринимательства наделено правами юридического лица и как самостоятельное структурное подразделение администрации реализует функции уполномоченного органа администрации городского округа город Воронеж по заключению договоров на размещение нестационарных торговых объектов, осуществлению контроля за исполнением условий договоров на размещение нестационарных торговых объектов, а также по утверждению акта приемочной комиссии о соответствии размещенного нестационарного торгового объекта требованиям, указанным в договоре на размещение нестационарного торгового объекта, и архитектурному решению. А также организует и проводит аукционы на право заключения договоров на размещение нестационарных торговых объектов и договоров на организацию ярмарок на территории городского округа город Воронеж.

Управлением развития предпринимательства был организован и проведен аукцион по продаже права на заключение договоров на размещение нестационарных торговых объектов (далее — НТО) в соответствии с Положением о порядке проведения аукциона на право заключения договора на размещение НТО (далее - Положение), утвержденным решением Воронежской городской Думы от 25.04.2012 № 790-III «Об утверждении Положения о порядке размещения НТО на

территории городского округа город Воронеж», в том числе по лоту № 2 «киоск площадью 12 кв.м. по реализации продовольственных товаров номер на карте-схеме III-132, расположенный по адресу ул. Волго-Донская, 10». Начальная минимальная цена данного лота согласно отчету об оценке рыночной стоимости - 168 034 руб.

28.11.2017 г. на официальном сайте администрации городского округа город Воронеж в сети Интернет <http://www.voronezh-city.ru/>, а также в газете «Берег» было размещено информационное сообщение о проведении открытого аукциона на право заключения договоров на размещение НТО.

Состав аукционной комиссии утвержден распоряжением администрации городского округа город Воронеж № 140-р «Об утверждении состава комиссии по проведению аукциона по продаже права на заключение договоров на размещение НТО».

По лоту № 2 были поданы заявки ИП <...> (заявка № 785), ИП <...> (заявка № 766), ИП <...> (заявка № 767), ООО «ВАШ» (заявка № 805), ИП <...> (заявка № 800), ООО «УЮТ» (заявка № 798). В результате рассмотрения заявок Комиссией к участию в аукционе были допущены все участники.

По результатам аукциона (протокол о результатах аукциона 19.12.2017 от № 140) победителем аукциона по данному лоту является ИП <...>. Сумма, предложенная на аукционе за данный лот, составляет <...> (<...>) рублей. Начальная минимальная цена данного лота согласно отчету об оценке рыночной стоимости - 168 034 руб. Однако ИП <...> было принято решение об отказе от заключения договора по лоту №2.

В соответствии с п. 9.2 Положения при уклонении или отказе победителя аукциона от заключения в установленный срок Договора он утрачивает право на заключение указанного Договора и задаток ему не возвращается. Право на заключение Договора предоставляется лицу, предложившему наиболее высокую цену, следующую после предложенной победителем аукциона цены на право заключения Договора. В связи с чем, право на заключение Договора было предоставлено ИП <...> с порядковым номером № 2 ценового предложения в размере <...> (<...>) рублей. Однако от ИП <...> также было получено заявление об отказе от заключения договора. После чего, 21.12.2017 с ООО «Уют», ценовое предложение которого имело порядковый номер <...> (три) в размере <...> (<...>) рублей был заключен договор № 00004-211217 от 21.12.2017 на указанную сумму.

26.12.2017 в Управление развития предпринимательства поступило заявление от ООО «УЮТ» о расторжении договора № 00004-211217 от 21.12.2017 и переуступки прав по указанному договору на ИП <...>.

В настоящее время между Управлением развития предпринимательства, потребительского рынка и инновационной политики администрации городского округа город Воронеж и ИП <...> заключен договор №00001-261217 от 26.12.2017 на размещение нестационарного торгового объекта сроком до 12.05.2021 на сумму <...> (<...>) рублей. Как пояснили представители Управления развития предпринимательства в ходе рассмотрения настоящего дела в счет оплаты договора на размещение нестационарного торгового объекта, заключенного с ИП <...> был зачтен задаток, оплаченный ООО «УЮТ».

В соответствии с пунктом 9.4 Положения внесенный победителем аукциона задаток засчитывается в счет оплаты права на заключение Договора. Оставшаяся часть денежных средств в счет оплаты права на заключение Договора на размещение нестационарных торговых объектов (за исключением договоров на размещение передвижных средств развозной и разносной торговли) перечисляется равными долями ежеквартально начиная с квартала, следующего за кварталом, в котором

был заключен Договор, до 15-го числа первого месяца квартала. Оставшаяся часть денежных средств в счет оплаты права на заключение Договора на размещение передвижных средств развозной и разносной торговли перечисляется равными долями за каждый период размещения не позднее 15 дней с даты размещения.

ООО «УЮТ» 26.12.2017 уведомило Управление развития предпринимательства о расторжении договора на размещение нестационарного торгового объекта.

Как следует из параграфа 7 части 1 Гражданского кодекса РФ — статьи 380 Гражданского кодекса РФ задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Согласно п. 2 ст. 381 ГК РФ если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны.

Таким образом, ООО «УЮТ» ответственное за неисполнение договора на размещение нестационарного торгового объекта должно утратить сумму, оплаченную в качестве задатка <...> (<...>) рублей. Следовательно, договор на размещение НТО, заключенный между Управлением развития предпринимательства и ИП <...> на сумму <...> (<...>) не подлежал заключению на указанную сумму при переуступке ООО «УЮТ» прав по договору в пользу ИП <...> при условии изначального ценового предложения ООО «УЮТ» в размере <...> (<...>) рублей.

В соответствии с пунктом 9.2 Положения при уклонении или отказе победителя аукциона от заключения в установленный срок Договора он утрачивает право на заключение указанного Договора и задаток ему не возвращается. Право на заключение договора предоставляется лицу, предложившему наиболее высокую цену, следующую после предложенной победителем аукциона цены на право заключения Договора.

ИП <...> как победитель аукциона отказался от заключения договора. ИП <...>, являющийся лицом, предложившим наиболее высокую цену, следующую после предложенной победителем, т. е. тем лицом заявке которого был присвоен второй номер <...> также отказался от заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта.

Нормы Положения не предусматривают возможность заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта с лицом, предложившим размер платы по договору (цену) следующую после второго участника аукциона, в свою очередь являющимся третьим участником аукциона, которым в рассматриваемом случае является ООО «УЮТ».

На заседании Комиссии 29.10.2018 Управлением развития предпринимательства в материалы дела была представлена копия уведомления ИП <...> о расторжении договора на размещение нестационарного торгового объекта по адресу ул. Волго-Донская, 10, г. Воронеж и необходимости его добровольного демонтажа в тридцатидневный срок.

В соответствии с параграфом 5 Приложения № 3 «Примерная форма договора» к решению Воронежской городской Думы от 25.04.2012 № 790-III Уполномоченный орган администрации городского округа город Воронеж, которым является Управление развития предпринимательства, имеет право досрочно в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора на размещение нестационарного торгового объекта по основаниям, перечисленным в пункте 5.2.

Частью 7 статьи 448 Гражданского кодекса РФ установлено следующее императивное требование: если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступить

права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено законом.

Как установлено Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела, заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта в г. Воронеже осуществляется по итогам проведенной уполномоченным органом конкурентной процедуры — аукциона, который проводится в соответствии с порядком, установленным решением Воронежской городской Думы от 25.04.2012 № 790-III.

Данная норма регулирует правоотношения сторон по договору и касается не порядка проведения торгов, а судьбы договора, заключенного по их итогам. Эта норма ограничивает права сторон договора, заключенного по результатам торгов, на произвольное изменение условий заключенного договора, в целях блокировки возможных злоупотреблений и нарушение принципа добросовестной конкуренции на торгах. При отсутствии указанного запрета, условия договора могут формулироваться таким образом, чтобы ограничить большинство потенциальных участников торгов в доступе к ним, а затем после заключения договора с одним заранее согласованным победителем стороны могут кардинально изменить эти условия в пользу победителя, тем самым дезавуировав те цели, ради достижения которых договор заключается по итогам проведенных торгов

Заключение договора с участником аукциона, заявке которого присвоен номер <...> и последующая переуступка прав по договору на размещение нестационарного торгового объекта между участниками аукциона на право заключения такого договора в пользу лица, признанного победителем аукциона и уклонившегося от его заключения по предложенной им цене, не может не оказывать влияния на состояние конкуренции между соперничающими хозяйствующими субъектами.

Таким образом, заключение Управлением развития предпринимательства договора с ООО «УЮТ», которое в свою очередь переуступило право размещения НТО ИП <...> и заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта — киоска площадью 12 кв.м. по реализации продовольственных товаров номер на карте-схеме III-132, расположенного по адресу ул. Волго-Донская, 10, г. Воронеж на сумму <...> (<...>) рублей нарушает положения статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частями 1, 2 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

#### **р е ш и л а:**

**1.** Признать Управление развития предпринимательства, потребительского рынка и инновационной политики администрации городского округа город Воронеж нарушившим статью 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта «киоск площадью 12 кв.м. по реализации продовольственных товаров номер на карте-схеме III-132, расположенный по адресу ул. Волго-Донская, 10» с ООО «УЮТ», ценовому предложению которого был присвоен порядковый номер <...> (три) по итогам проведенного аукциона.

**2.** Предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать ввиду принятия Управлением развития предпринимательства, потребительского рынка и инновационной политики администрации городского округа город Воронеж решения о расторжении договора на размещение нестационарного торгового объекта по адресу ул. Волго-Донская, 10, г. Воронеж и необходимости его добровольного демонтажа в тридцатидневный срок

**3.** Передать материалы настоящего дела соответствующему структурному подразделению Воронежского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении должностного лица к административной ответственности.

Председатель Комиссии

А.В. Логошин

Члены Комиссии:

А.В. Капранчиков

А.Н. Феденев