

## РЕШЕНИЕ

**по результатам рассмотрения жалобы № 3/6-2012 индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. о нарушении антимонопольного законодательства Территориальным управлением администрации города Тулы по Центральному району при проведении открытого аукциона № АЦ-5 на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула**

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена "04" июня 2012 года

В полном объеме решение изготовлено "07" июня 2012 года

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) 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, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, в составе: < - - > ,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. о нарушении антимонопольного законодательства Территориальным управлением администрации города Тулы по Центральному району при проведении открытого аукциона № АЦ-5 **на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"**,

### УСТАНОВИЛА:

30 мая 2012 года Тульским УФАС России была принята к рассмотрению жалоба индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. о нарушении антимонопольного законодательства Территориальным управлением администрации города Тулы по Центральному району при проведении открытого аукциона **на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула.**

Заявитель жалобы оспаривал действия комиссии при проведении организатором торгов – Территориальным управлением администрации города Тулы по Центральному району (далее – Теруправление) – открытого аукциона № АЦ-5 на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула (далее – аукцион), а именно – отказ в допуске к участию в аукционе индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссия установила следующее.

Аукцион проводился Теруправлением на основании Типовой документации на проведение аукциона на право заключения договоров на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула (далее – Типовая документация), утвержденной постановлением администрации города Тулы от 10.04.2012 № 909.

Индивидуальный предприниматель Кузнецов И.В. для участия в аукционе (специализация торгового объекта – летнее кафе) по каждому из лотов № 1 и № 2 подал следующие документы:

-заявку на участие в аукционе;

-документ, подтверждающий внесение задатка;

-нотариально заверенную выписку из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

Как указано в объяснениях заместителя председателя аукционной комиссии Петрова В.В. от 31.05.2012г. № ТУЦ-вх/948, данных в рамках рассмотрения настоящей жалобы, аукцион проводился среди субъектов малого или среднего предпринимательства, **осуществляющих торговую деятельность**. При этом форма Заявки на участие в аукционе строго определена Типовой документацией. Заявка, поданная индивидуальным предпринимателем Кузнецовым И.В., не соответствовала требованиям подпункта 1 пункта 3.1 аукционной документации на проведение аукциона № АЦ-5 на право заключения договоров на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула (далее – Аукционная документация) **по форме заявки и по виду деятельности**, что подтверждается выпиской из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей. В связи с указанными обстоятельствами аукционная комиссия не допустила индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. к участию в аукционе на основании подпункта "а" пункта 3.5 аукционной документации.

Последний абзац пункта 1 формы 1 "Заявка\* на участие в открытом аукционе № АЦ-\_\_\_ на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта" (далее – форма заявки), являющейся неотъемлемым приложением аукционной документации, изложен в следующей редакции:

**"(Если аукцион проводится среди субъектов малого или среднего предпринимательства, осуществляющих торговую деятельность):** Настоящей

Заявкой Заявитель подтверждает, что является субъектом малого или среднего предпринимательства в соответствии с требованиями действующего законодательства и подтверждает свое согласие на проведение организатором аукциона проверки данного факта и незамедлительное предоставление организатору всех необходимых для этого сведений. Заявитель согласен с тем, что может быть не допущен к участию в аукционе в случае не соответствия действительности представленных Организатору сведений".

Сноска " \* " в наименовании формы 1 после слова "Заявка" означает, что в случае несоответствия документа форме Заявитель может быть не допущен к участию в торгах.

Заместителем председателя аукционной комиссии Петровым В.В. для рассмотрения жалобы по существу были представлены (в том числе) следующие документы:

- заявка индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. на участие в аукционе по лоту № 1;
- заявка ООО "ТУЛА-РЕСТОРАТОР" на участие в аукционе по лоту № 1;
- протокол от 25.05.2012г. № 1/АЦ-5 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе (далее – протокол № 1).

Изучив вышеуказанные документы, Комиссия констатирует, что:

- заявка индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. **строго** соответствует **форме** Заявки. Кроме того, как следует из буквального прочтения текста последнего абзаца пункта 1 Заявки, Кузнецов И.В. подтвердил, что является субъектом малого или среднего предпринимательства в соответствии с требованиями действующего законодательства;
- заявка ООО "ТУЛА-РЕСТОРАТОР" также соответствует **форме** Заявки и содержит подтверждение о том, что является субъектом малого предпринимательства в соответствии с требованиями действующего законодательства;
- согласно пункту 1 протокола № 1 по итогам рассмотрения заявок на участие в аукционе по лоту № 1 комиссия решила:

-допустить к участию в аукционе и признать участником аукциона ООО "ТУЛА-РЕСТОРАТОР";

-не допустить к участию в аукционе ИП Кузнецова И.В. в связи с несоответствием представленной заявки пункту 3.1 подпункта 1 постановления администрации г. Тулы от 10.04.2012г. № 909.

Как установлено Комиссией Тульского УФАС России, пункт 3.1 подпункта 1 постановления администрации г. Тулы от 10.04.2012г. № 909, на который ссылается комиссия в протоколе № 1, это подпункт 1 пункта 3.1 Типовой документации, согласно которому для участия в аукционе заявитель представляет организатору аукциона (лично или через своего представителя) в установленный в извещении о проведении аукциона срок **заявку по форме, утвержденной организатором аукциона** (приложение 2 к аукционной документации).

Заявки индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. и ООО "ТУЛА-РЕСТОРАТОР" на участие в аукционе соответствуют форме заявки, утвержденной организатором торгов (Теруправлением) и **идентичны между собой** (за исключением сведений, предусмотренных организатором аукциона для индивидуального заполнения (таких как наименование участника аукциона, его реквизитов и т.п.)

Между тем пунктом 1 протокола № 1 комиссия принимает решение о допуске к участию в аукционе по лоту № 1 ООО "ТУЛА-РЕСТОРАТОР" и отказе в допуске к участию в аукционе по лоту № 1 индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В.

По аналогичным основаниям пунктом 2 протокола № 1 комиссия отказала индивидуальному предпринимателю Кузнецову И.В. в допуске к участию в аукционе по лоту № 2.

Как пояснили на рассмотрении настоящей жалобы члены комиссии Чеканова И.Г. (секретарь комиссии) и Парамонова Н.Е., индивидуальному предпринимателю Кузнецову И.В. было отказано в допуске к участию в аукционе по лотам № 1 и № 2 в связи с тем, что в выписке от 04.05.2012г. № 5222В/2012 из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей среди сведений об индивидуальном предпринимателе Кузнецове Игоре Владимировиче указаны виды экономической деятельности:

- деятельность прочего сухопутного транспорта (основной);
- производство прочих строительных работ;
- производство столярных и плотничных работ;
- прочее финансовое посредничество;
- предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом;
- деятельность в области права, бухгалтерского учета и аудита, консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления предприятием,

а сведения о **праве осуществлять торговую деятельность отсутствуют**, что, по мнению членов комиссии, **лишает** Кузнецова И.В. **права к допуску на участие в аукционе**, предметом которого является заключение договора **на размещение летнего кафе**.

Согласно разделу G "Оптовая и розничная **торговля**; ремонт автотранспортных средств, мотоциклов, бытовых изделий и предметов личного пользования" Общероссийского классификатора видов экономической деятельности ОК 029-2001 (далее – ОКВЭД), введенного в действие постановлением Госстандарта РФ от 06.11.2001г. № 454-ст, и предназначенного для классификации и кодирования видов экономической деятельности и информации о них, данный раздел **не распространяется** на реализацию пищевых продуктов, включая напитки, для потребления на месте и их реализацию вне предприятий общественного питания. Данная деятельность классифицируется по кодам ОКВЭД 55.30, 55.40, 55.51, 55.52 и относится к разделу Н "Гостиницы и рестораны", классифицирующего **деятельность ресторанов, кафе**, предприятий общественного питания.

Таким образом, действиями комиссии при рассмотрении заявок на участие в аукционе, оформленными протоколом № 1 индивидуальному предпринимателю Кузнецову И.В. было **неправомерно отказано в допуске к участию в аукционе, предметом которого являлось право заключения договора на размещение летнего кафе**, т.к. комиссия **незаконно связывала деятельность хозяйствующих субъектов по размещению летнего кафе с осуществлением этими же хозяйствующими субъектами торговой деятельности.**

Согласно пункту 1 статьи 23 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица **с момента государственной [регистрации](#) в качестве индивидуального предпринимателя.** При этом к такой предпринимательской деятельности применяются правила ГК РФ, регулирующие деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Как следует из смысла пункта 1 статьи 49 ГК РФ коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом) могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые **для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.** При этом отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Право осуществлять такую деятельность возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными [правовыми актами](#).

Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом, при этом решение об ограничении прав может быть оспорено юридическим лицом в суде. Иных ограничений хозяйствующих субъектов (включая индивидуальных предпринимателей) в праве осуществлять виды деятельности, не запрещенные законом, гражданское законодательство не предусматривает.

Как указано в пункте 1 статьи 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, **недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела**, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Таким образом, действиями комиссии при рассмотрении заявок на участие в аукционе, оформленными протоколом от 25.05.2012г. № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, индивидуальному предпринимателю Кузнецову И.В. было **неправомерно отказано в допуске к участию в аукционе** по лотам № 1 и № 2.

Оценив доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в

рассмотрении жалобы и руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В. о нарушении антимонопольного законодательства Территориальным управлением администрации города Тулы по Центральному району при проведении торгов № АЦ-5 – открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула обоснованной.
2. Выдать членам комиссии предписание об отмене протокола от 25.05.2012г. № 1/АЦ-5 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, составленного при проведении открытого аукциона № АЦ-5 на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула.
3. Оснований для принятия иных мер в отношении организатора торгов, членов комиссии по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции не имеется.

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

### ПРЕДПИСАНИЕ № 46

07.06.2012г.

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе < - - >, руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" на основании своего решения **от 07.06.2012г.** о признании жалобы № 3/6-2012 о нарушении антимонопольного законодательства Территориальным управлением администрации города Тулы по Центральному району (300024, г. Тула, ул. Тургеневская, д.67) при проведении открытого аукциона № АЦ-5 **на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на**

**территории муниципального образования город Тула обоснованной и в соответствии с** частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Комиссии, совершившей при рассмотрении заявок на участие в открытом аукционе № АЦ-5 **на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов на территории муниципального образования город Тула действия по отказу в допуске к участию в указанном аукционе по лотам № 1 и № 2 индивидуального предпринимателя Кузнецова И.В., оформленные протоколом от 25.05.2012г. № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, отменить протокол от 25.05.2012г. № 1 рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе, составленный в ходе проведения торгов.**

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" выданное комиссии предписание обязательно для исполнения.

2. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.