

Решение № 055/10/18.1-630/2021

о признании жалобы необоснованной

1 8 . 0 6 . 2 0 2 1

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...>– начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу индивидуального предпринимателя <... > (далее – ИП <...>, Заявитель) на действия организатора торгов Администрации Кировского административного округа города Омска (далее – Администрация, организатор торгов, Ответчик) при проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Кировского административного округа города Омска по адресу: г. Омск, Взлетная, дом 5 Б (160) (извещение № 260421/33414264/02 от 26.04.2021 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Аукцион, торги),

при участии Заявителя (личность удостоверена паспортом);

в отсутствие представителя Администрации, надлежащим образом

извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы;

при участии слушателя: <...> (личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ИП <...> (вх. № 5788 от 09.06.2021) на действия Администрации при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, по причине того, что Администрация известила его о проведении торгов за 13 дней до окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе, ИП <...> не успел должным образом подготовить все необходимые документы и зарегистрироваться на электронной торговой площадке ООО «РТС–тендер» (далее – ЭТП).

Так, Заявитель указывает, что регистрация на ЭТП занимает около 10 дней. Кроме того, у ИП <...> доступ к перечню необходимых для участия в торгах документов открылся по завершению его регистрации на ЭТП, в связи с чем, не хватило времени получить требуемые документы, в частности справку о наличии (отсутствии) судимости.

ИП <...> указывает, что имеет преимущественное право, но Организатор торгов не проинформировал его об отсутствии необходимых для участия в торгах документах в его заявке на участие в Аукционе.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, выдать предписание Администрации об отмене результатов аукциона и проведении его повторно.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 11.06.2021 № 05-5821 Администрацией представлены пояснения относительно доводов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

Администрация в своих письменных пояснениях указывает, что 10.06.2021 была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок, в результате которой заявка ИП <...> на участие в Аукционе была признана не соответствующей требованиям, установленным Порядком проведения аукциона по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Омска в электронной форме, утвержденным Постановлением Администрации города Омска от 17.03.2020 № 120-п (далее – Порядок). Заявителем не была представлена во второй части заявки на участие в торгах декларация о соответствии участника установленным требованиям.

По результатам Аукциона победителем признан ИП <...>

3. Из представленных Организатором торгов информации и документов Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

Предметом Аукциона является право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Кировского административного округа города Омска по адресу: Взлетная, дом 5 Б (160).

Согласно извещению о проведении Аукциона прием заявок на участие в Аукционе осуществлялся Организатором торгов с 27.04.2021 по 24.05.2021.

Дата окончания срока рассмотрения первой части заявок на участие в Аукционе 25.05.2021.

Дата проведения электронного аукциона 26.05.2021.

Дата окончания срока рассмотрения второй части заявок на участие в Аукционе 01.06.2021.

Согласно протоколу № U54862-1 по рассмотрению первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 25.05.2021 (далее – Протокол рассмотрения первых частей заявок от 25.05.2021) на участие в торгах поступило 3 заявки, которые допущены к дальнейшему участию в Аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме № U54862-2 от 01.06.2021 (далее – Протокол рассмотрения вторых частей заявок) ИП <...> отказано в допуске к дальнейшему участию в торгах по причине непредставления декларации о соответствии участника требованиям, предусмотренной пунктом 41 Порядка.

Уведомлением Омского УФАС России от 11.06.2021 № 05-5821 Аукцион приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу ИП <...>, представленные Администрацией документы, заслушав доводы Заявителя, Комиссия Омского УФАС России признала жалобу **необоснованной** исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 18.07.2011 № 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.

Действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 5 статьи 18.1 закона о защите конкуренции в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

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, регулируются Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о торговле 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.

В целях упорядочения размещения нестационарных торговых объектов на территории города Омска принято постановление Администрации города Омска от 23.12.2014 № 1812-п «О размещении нестационарных торговых объектов на территории города Омска» (далее – Постановление № 1812-п).

Согласно пункту 5 Постановления № 1812-п аукцион по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Омска, срок размещения которого составляет более 1 года, *проводится в электронной форме.*

Постановлением Администрации города Омска от 17.03.2020 № 120-п утвержден Порядок, определяющий процедуру организации и проведения аукциона по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Омска, срок размещения которого составляет более 1 года, за исключением торгово-остановочных комплексов, в электронной форме. Порядок регулирует отношения, возникающие между организатором электронного аукциона, претендентом и участниками электронного аукциона.

Согласно пункту 39 Порядка заявка претендента на участие в торгах состоит из двух частей.

В соответствии с пунктом 40 Порядка первая часть заявки должна содержать согласие претендента заключить договор на размещение нестационарного торгового объекта на условиях, предусмотренных в извещении и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

Пунктом 41 Порядка и разделом 12 извещения о проведении Аукциона установлены требования к содержанию второй части заявки, в частности декларации о соответствии участника следующим требованиям (для индивидуальных предпринимателей):

- отсутствие решения арбитражного суда о признании участника - юридического лица, индивидуального предпринимателя или физического лица, применяющего специальный налоговый режим "Налог на профессиональный доход", несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства (о введении реализации имущества гражданина);

- неприостановление деятельности участника в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки;

- отсутствие у участника недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка,

рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности участника по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) на дату рассмотрения заявки.

– отсутствие у участника - физического лица (в том числе индивидуального предпринимателя), применяющего специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», судимости за преступления в сфере экономики и (или) преступления, предусмотренные статьями 289, 290, 291, 291.1 Уголовного кодекса Российской Федерации (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении него наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с объектом электронного аукциона, и административного наказания в виде дисквалификации;

– отсутствие между участником и организатором электронного аукциона конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель организатора электронного аукциона, член аукционной комиссии состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя или налогоплательщика налога на профессиональный доход - участниками либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц;

– отсутствие задолженности у претендента перед администрациями административных округов города Омска по договорам на размещение нестационарных торговых объектов и суммам неосновательного обогащения вследствие размещения нестационарных торговых объектов без правоустанавливающих документов на дату подачи заявки.

Декларирование указанных в подпункте 7 пункта 41 Порядка, разделе 12 извещения о проведении Аукциона сведений, осуществляется самостоятельно в произвольной форме, лицом, желающим принять участие в торгах. Подтверждение задекларированных сведений в виде справок и (или) иных документов, в том числе справок об отсутствии судимости, посредством их получения из государственных органов, не требуется.

Организатор торгов самостоятельно осуществляет проверку

достоверности информации, предоставленной участником по отчету «О контрагенте», предоставленному уполномоченным сервисом и содержащему данные из открытых официальных источников: Федеральная служба по финансовому мониторингу, Единая информационная система в сфере закупок, Федеральная налоговая служба России, Единый Федеральный реестр сведений о банкротстве, Электронное Правосудие, Федеральная служба судебных приставов России, Федеральная служба государственной статистики, Центральный банк Российской Федерации, Единая информационная система Управления Федеральной миграционной службы России (пункт 41 Порядка).

Требования к содержанию и составу заявки на участие в Аукционе установлены как в Порядке (пункт 41), так и в разделе 12 извещения о проведении Аукциона.

Извещение о проведении Аукциона размещено Организатором торгов 26.04.2021 на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт) (извещение № 260421/33414264/02) и было доступно для ознакомления неограниченному кругу лиц. Также извещение о проведении Аукциона размещено на ЭТП (процедура № 54862), с которым возможно ознакомится в разделе «имущество», не проходя регистрацию на ЭТП.

Так, Комиссией Омского УФАС России установлено, что согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок в составе заявки ИП <...> отсутствует декларация о соответствии его требованиям, установленная пунктом 41 Порядка.

Изучив заявку ИП <...>, Комиссия приходит к выводу, что отказ аукционной комиссии Организатора торгов в допуске к дальнейшему участию в торгах заявки ИП <...> является правомерным и соответствует подпункту 1 пункта 76 Порядка, поскольку, действительно, в составе заявки на участие в Аукционе ИП <...> не представил декларацию о соответствии его требованиям пункта 41 Порядка.

Довод Заявителя, что 13 дней недостаточно для подготовки заявки на участие в Аукционе и регистрации на ЭТП является несостоятельным, поскольку извещение о проведении Аукциона размещено 26.04.2021, срок приема заявок осуществлялся с 27.04.2021 по 24.05.2021 и являлся достаточным для совершения действий по регистрации участника торгов на ЭТП, а также формированию заявки на участие в Аукционе.

Кроме того, Комиссия отмечает, что у любого заинтересованного лица, прошедшего процедуру регистрации на определенной для проведения электронного аукциона электронной площадке, имеется право направить посредством функционала электронной площадки запрос о разъяснении положений извещения (пункт 26 Порядка).

Также, в части наличия у ИП <...> преимущественного права Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту Постановления № 1812-п владелец нестационарного торгового объекта, надлежащим образом исполнявший свои обязанности по договору на размещение нестационарного торгового объекта, по истечении срока договора на размещение нестационарного торгового объекта имеет преимущественное перед другими лицами право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на новый срок на условиях, определенных по результатам аукциона или конкурса по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта (далее - преимущественное право).

Как следует из абзаца 6 пункта 48.2 Постановления № 1812-п, при отсутствии заявки на участие в аукционе или в конкурсе по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта и л и нарушении владельцем нестационарного торгового объекта требований, установленных порядками проведения аукциона и конкурса по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта, владелец нестационарного торгового объекта утрачивает преимущественное право.

Комиссией установлено, что, действительно, у ИП <...> имелось преимущественное право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на основании ранее действующего договора от 02.12.2015 № 28-3102-227. Между тем, в связи с отказом Организатора торгов в допуске к дальнейшему участию в Аукционе заявки ИП <...>, по причине нарушения Заявителем требований пункта 41 Порядка, ИП <...> в силу абзаца 6 пункта 48.2 Постановления № 1812-п утратил преимущественное право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта, расположенного по адресу: г. Омск, Взлетная, дом 5 Б (160).

На основании вышеизложенного Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях Администрации нарушений Порядка при организации Аукциона, а также при рассмотрении заявки ИП <...> , и признает жалобу Заявителя необоснованной.

Между тем, в силу 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.**

Так, согласно пункту 59 Порядка по результатам рассмотрения заявок аукционная комиссия оформляет протокол рассмотрения заявок, подписываемый всеми присутствующими на заседании аукционной комиссии ее членами, в срок не позднее даты окончания срока рассмотрения заявок, определенного извещением. Указанный протокол в тот же день направляется оператору электронной площадки для размещения на электронной площадке и размещается на официальном сайте торгов.

В силу пункта 73 Порядка протокол проведения электронного аукциона также оператором электронной площадки направляется организатору электронного аукциона для размещения на официальном сайте торгов.

В соответствии с пунктом 81 Порядка результаты рассмотрения заявок оформляются протоколом подведения итогов электронного аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии. Организатор электронного аукциона не позднее одного рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, направляет протокол оператору электронной площадки для размещения на электронной площадке, размещает протокол на официальном сайте торгов.

Так, при рассмотрении жалобы Заявителя в ходе мониторинга официального сайта по извещению 260421/33414264/02 от 26.04.2021 Комиссией Омского УФАС России установлено, что в нарушение пунктов 59, 73, 81 Администрацией Протокол рассмотрения первых частей заявок от 25.05.2021, Протокол рассмотрения вторых частей заявок размещен лишь 11.06.2021, протокол аукционного торга № 54862-2 от 26.05.2021 на официальном сайте до настоящего времени не размещен.

Действия Администрации, выразившиеся в нарушении пунктов 59, 73, 81 Порядка являются нарушением установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за которое статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия организатора торгов Администрации Кировского административного округа города Омска при проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории Кировского административного округа города Омска по адресу: г. Омск, Взлетная, дом 5 Б (160) (извещение № 260421/33414264/02 от 26.04.2021 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Передать материалы дела № 055/10/18.1-630/2021 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 7.32.4 КоАП РФ.

3. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 11.06.2021 № 05-5821.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>