РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2710/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.01.2018 г. Москва

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

рассмотрев жалобу при проведении открытого конкурса на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте
со специализацией «Печать» на территории города Москвы (реестровый № 121217/10723513/01) (далее — Конкурс), 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 при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось утверждении Конкурсной документации, нарушающей требования действующего законодательства.

В соответствии с частью 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» (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.

Комиссия установила, что указанный Конкурс проводится в соответствии с Постановлением Правительства Москвы от 3 февраля 2011 г. № 26-ПП «О

размещении нестационарных торговых объектов, расположенных в городе Москве на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности» (далее — Постановление о размещении нестационарных торговых объектов).

Основание проведения Конкурса:

- Приказ Департамента средств массовой информации и рекламы города Москвы от 19.09.2017 № 02-02-350/17 «Об утверждении Порядка организации и проведения торгов
на право заключения Договора на осуществление торговой деятельности в нестационарном торговом объекте со специализацией «Печать»;

- Приказ Департамента средств массовой информации и рекламы города Москвы от 20.08.2015 № 02-55-327/15 «Об участии казенного предприятия города Москвы «Мосгорпечать» в комплексе мероприятий, связанных с размещением и функционированием нестационарных торговых объектов со специализацией «Печать» на территории города Москвы» (в редакции приказа от 04.09.2017 № 02-02-311/17);

- Приказ Казенного предприятия города Москвы «Мосгорпечать» от 08 декабря 2017 г. № 201 «О проведении конкурса № 40 на право заключения Договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте со специализацией «Печать» вида «Киоск».

Согласно доводам Заявителя проект договора, заключаемый по результатам Конкурса, противоречит утвержденному порядку проведения Конкурса, а именно пункты 4.17, 6.1.4. Также Заявителем по мнению Заявителя проект договора нарушает трудовое законодательство Российской Федерации, а также Конкурсной документация не содержит полной информации
о лотах.

Организатор торгов доводам Заявителя возразил, представил письменные пояснения, согласно которым в соответствии с положениями пункта 2 статьи 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) граждане и юридические лица свободы в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и любых не противоречащих законодательству условий договора.

Пунктом 10.1 Порядка организации конкурса, утвержденного приказом Департамента средств массовой информации и рекламы города Москвы от 19.09.2017 № 02-02-350/17 (далее — Порядок), установлено, что договор по результатам конкурса заключается в письменной форме на условиях конкурсной документации.

Пункт 4.17 Проекта договора не нарушает требования Порядка, а направлен на способствование соблюдения условий заключаемого договора. Оспариваемое положение дополняет
и развивает условия Порядка и подлежит применению исключительно при нарушении условий договора.

Относительно довода о противоречии проекта договора Трудовому кодексу

Российской Федерации (далее — ТК РФ) Организатор торгов пояснил, что договор, заключаемый по итогам Конкурса, трудовым не является, в связи с чем, положения требований ТК РФ не применимы к спорным правоотношениям.

Что касается пункта 5.2.2. Проекта договора, то в нем содержится одно из особых условий, включение которых в договоры на осуществление торговой деятельности (оказание услуг)
в нестационарном торговом объекте в качестве их обязательных условий предписано пунктом 6 Приложения № 2 Постановления о размещении нестационарных торговых объектов.

Относительно неполноты информации о лотах Конкурса в Конкурсной документации КП «Мосгорпечать» пояснило, что документация включает в себя всю необходимую информация
об объекте в соответствии с пунктом 3.10 Порядка.

В документации присутствуют данные о количестве нестационарных объектов, типах и площадях НТО, местах их размещения. Обязанность по включению оспариваемых Заявителем сведений за Организатором торгов законодательно не закреплена. Кроме того, в открытых источниках присутствуют схемы размещения НТО.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 6.6 Приложения № 2 к Постановлению о размещении нестационарных торговых объектов в договор на осуществление торговой деятельности (оказание услуг)
в нестационарном торговом объекте и в договор на размещение нестационарного торгового объекта включается, в том числе следующее обязательное условие: возможность расторжения договора в одностороннем порядке в случае отказа инициатора проведения аукциона, указанного в пункте 7 настоящего Порядка, от его исполнения в одном из следующих случаев:

- Неисполнение хозяйствующим субъектом обязательства по соблюдению специализации нестационарного торгового объекта.

- Неисполнение хозяйствующим субъектом обязательства по осуществлению в нестационарном торговом объекте торговой деятельности (оказанию услуг) в течение 15 календарных дней подряд.

- Неисполнение хозяйствующим субъектом обязательств по оплате цены договора или просрочка исполнения обязательств по оплате очередных платежей по договору на срок более 30 календарных дней.

- Неисполнение хозяйствующим субъектом запрета на передачу или уступку прав по договору третьим лицам, осуществление третьими лицами торговой и иной деятельности с использованием нестационарного торгового объекта.

Согласно пункту 43 Приложения № 1 к Постановлению о размещении нестационарных торговых объектов Контроль за исполнением хозяйствующими субъектами условий договоров на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте и договоров на размещение нестационарного торгового объекта осуществляется на постоянной основе

органами исполнительной власти и организациями, заключившими такие договоры.

Контроль за исполнением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями условий договоров на размещение нестационарных торговых объектов, договоров на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарных торговых объектах, заключенных Департаментом торговли и услуг города Москвы, осуществляется на постоянной основе префектурами административных округов города Москвы.

В соответствии с пунктом 10.1 Порядка по результатам конкурса договор заключается в письменной форме на условиях, указанных в конкурсной документации.

Согласно пункту 4.17 Проекта договора после расторжения договора обеспечение исполнения Договора переходит в собственность Предприятия на основании его письменного требования об уплате Обеспечения исполнения Договора, направленного Банку-Гаранту при наличии любого из следующих оснований:

- при неоднократном (два раза и более) нарушении Организацией в течение срока действия Договора любого из своих обязательств по Договору, за совершение каждого из которых Предприятием к Организации применялись предусмотренные Договором меры ответственности (пени, штраф);

- при одностороннем отказе Организации от исполнения Договора, предусмотренном пунктом 6.1.4. Договора;

- при одностороннем отказе Предприятия от исполнения Договора в случаях, предусмотренных пунктом 8.6. Договора.

В соответствии с пунктом 5.2.2 Проекта договора неисполнение организацией обязательства по осуществлению в Объекте торговой деятельности (оказанию услуг) в течение 15-ти (пятнадцать) календарных дней подряд. При этом суммарное количество дней отсутствия осуществления в Объекте торговой деятельности (оказания услуг) не должно быть более 30-ти (тридцать) календарных дней в течение одного календарного года.

Совокупный анализ представленных в Управлении сведений позволяет сделать вывод об отсутствии противоречий в Конкурсной документации в оспариваемой части.

Оспариваемый пункт 4.17 Проекта договора не ограничивает возможность участия торгах. Кроме того, названное условие не нарушает положения Постановления о размещении нестационарных торговых объектов и Порядка.

Безусловных доказательств обратного Комиссии не представлено.

Довод Заявителя о наличии в проекте договора условий, нарушающих требования ТК РФ также несостоятелен, ввиду неприменимости названных норм к рассматриваемым правоотношениям.

Одновременно Комиссией установлено, что Приложением № 2 к извещению о

проведении Конкурса определены типы и характеристики геостационарных объектов.

При этом Постановлением о размещении нестационарных торговых объектов не установлена обязанность по включению в документацию о конкурсе непосредственно сведений о дата ввода объекта в эксплуатацию, степени износа, инвентаризационной стоимости.

Принимая во внимание совокупность указанных обстоятельств Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Конкурса необоснованной.

2. **Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.12.2017 № ИГ/67401/17.**

3. Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

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