

1. ИП Егоров А.В.

2. Департамент г. Москвы по конкурентной политике

105062, Москва, ул. Макаренко, д. 4, к.
1

3. ГУП «Московский метрополитен»

129110, Москва, пр-кт Мира, д. 41, к. 2

4. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая,
д.14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

**по делу № 1-00-531/77-17 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

06.03.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей:

от заявителя —

от заказчика (инициатора торгов) и организатора торгов - ГУП «Московский метрополитен» и Департамента г. Москвы по конкурентной политике:

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 28.02.2017 № ИШ/9193),

рассмотрев жалобу ИП Егорова А.В. (далее - Заявитель) на действия организатора торгов — Департамента г. Москвы по конкурентной политике (далее - Организатор торгов), инициатора торгов ГУП «Московский метрополитен» при проведении открытых аукционов на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарных торговых объектах: «Киоск», «Павильон» по адресам: Москва, станции Беговая», «Пролетарская», «Алтуфьево», «Дмитровская», «Менделеевская», «Тушинская», «Третьяковская», «Бибирево», «Отрадное», «Китай-город», «Царицыно», «Тимирязевская», «Октябрьское поле», «Сходненская», «Крылатское», «Кузьминки», «Коломенская»; по адресам: г. Москва, станции «Беговая», «Новые Черемушки», «Свиблово», «Чертановская» «Пролетарская», «Алтуфьево», «Ясенево», «Менделеевская», «Сходненская», «Тушинская», «Третьяковская», «Нахимовский проспект», «Бибирево», «Китай-город», «Коломенская», «Крылатское», «Царицыно», «Митино», «Достоевская» (реестровые №№ 301216/0336103/01; 301216/0336103/02) (далее — Аукционы), 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, Инициатора торгов при проведении Аукционов.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в необоснованно высоком установлении суммы задатка, не позволяющей принять участие в Аукционах, а также в необоснованно высокой сумме обеспечения исполнения договора (обеспечительного платежа).

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, 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 (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 пункту 7 постановления 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» утвержден, в том числе, порядок организации и проведения аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте, договора на размещение нестационарного торгового объекта и заключения таких договоров» (далее - Порядок) инициаторами проведения аукциона являются органы исполнительной власти города Москвы и организации, указанные в пунктах 41 и 42 упомянутого Порядка.

В соответствии с пунктом 8 Порядка организатором аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте и договора на размещение нестационарного торгового объекта является Департамент города Москвы по конкурентной политике (Организатор торгов). Он разрабатывает типовую аукционную документацию и согласовывает ее с инициаторами проведения аукциона, принимает решение о создании аукционной комиссии, определяет ее состав и порядок работы.

При этом в соответствии с пунктом 13 Порядка все существенные условия, в том числе объем лота и размер задатка, определяются инициатором проведения аукциона (предприятием).

Таким образом, ГУП «Московский метрополитен» при разработке аукционной документации самостоятельно установило размер обеспечения заявки и сформировало предмет Аукциона.

30.12.2016 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее - Официальный сайт) Организатором торгов размещены извещения о проведении Аукционов. Дата окончания подачи заявок - 09.03.2017, дата проведения Аукциона - 13.03.2017.

В тексте жалобы Заявитель указывает на невозможность подачи заявки на участие в связи с большой суммой обеспечения заявки на участие в Аукционе.

Заказчиком в извещении о проведении Аукционов установлено, что сумма задатка сумма задатка на участие в Аукционах установлена в восьмикратном размере от начальной (минимальной) цены аукциона (47 540 680 (сорок семь миллионов пятьсот сорок тысяч шестьсот восемьдесят) рублей 00 коп. по процедуре с реестровым номером 301216/0336103/01 и 51

748 648 (пятьдесят один миллион семьсот сорок восемь тысяч шестьсот сорок восемь) рублей 00 коп. по процедуре с реестровым номером 301216/0336103/02).

Согласно материалам и сведениям, представленным в ходе заседания, а также согласно пояснениям сторон, Комиссией установлено следующее.

Пунктом 4.7 Постановления 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» (далее - Постановление) установлено что размещение нестационарных торговых объектов в зданиях, строениях, сооружениях и на земельных участках, переданных Государственному унитарному предприятию города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина», осуществляется с учетом Особенности размещения нестационарных торговых объектов в зданиях, строениях, сооружениях и на земельных участках, переданных Государственному унитарному предприятию города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (приложение 5 Постановления).

Приложения 1 и 2 к настоящему постановлению применяются при размещении нестационарных торговых объектов на территориях, указанных в абзаце первом настоящего пункта, с учетом особенностей, определенных в приложении 5 к настоящему постановлению.

Согласно пункту 1 приложения 5 к Постановлению пункты 9-11, 14, 16-22, 38, 40 приложения 1, пункты 10, 12 приложения 2 к настоящему постановлению при разработке и утверждении схемы размещения нестационарных торговых объектов, размещаемых в зданиях, строениях, сооружениях и на земельных участках, переданных ГУП «Московский метрополитен» (далее - схема размещения), не применяются.

Согласно пункту 39 Порядка отбор хозяйствующих субъектов для осуществления торговой деятельности (оказания услуг) в нестационарных торговых объектах в местах, определенных схемой размещения нестационарных торговых объектов, осуществляется путем проведения Департаментом города Москвы по конкурентной политике открытого аукциона в электронной форме в соответствии с Порядком организации и проведения аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте, договора на размещение нестационарного торгового объекта и заключения таких договоров, утвержденным Правительством Москвы, за исключением случаев, указанных в пункте 40 настоящего Порядка.

Согласно пункту 12 приложения 2 к Постановлению сумма задатка для участия в аукционе устанавливается в 12-ти кратном размере от начальной цены аукциона.

Относительно применения пункта 12 приложения 2 к Постановлению Арбитражным судом города Москвы по делу от 12.12.2016 №А40-145333/2016-21-1288, а также Девятым Арбитражным апелляционным судом отражена позиция, согласно которой, пункт 1 Приложения №5 указывает на не применение п. 12 Приложения №2 (в части размера задатка) к торгам, проводимым Метрополитеном.

Таким образом, Постановлением не урегулирован вопрос установления задатка максимальной (минимальной) возможной суммы задатка.

Следовательно, Заказчиком правомерно установлен вышеуказанный размер задатка (в том числе, с учетом решений и предписаний антимонопольного органа от 25.01.2016 №№ 1-00-282/77-17, 1-00-137/77-17).

Таким образом, на основании вышеизложенного, в том числе, на основании решения суда, Комиссия приняла решение признать жалобу необоснованной в части данного довода.

Кроме того, Заявитель также указывает, что необоснованно высокая сумма задатка, а также обеспечения исполнения договора (в частности, обеспечительного платежа) ведет к нарушению антимонопольного законодательства, ввиду ограничения круга лиц, желающих участвовать в данных Аукционах.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Вместе с тем, Заявителем в ходе заседания документально не подтвержден факт ограничения конкуренции.

Кроме того, на момент рассмотрения жалобы невозможно установить, количество участников Аукционов, ввиду того, что прием заявок осуществляется до 09.03.2017. Следовательно, ввиду того, что на момент рассмотрения жалобы осуществляется прием заявок, не возможно установить ограничение конкуренции. и детельствует на наличии участников и возможности участия в Аукционах.

Стоит также отметить, что в законодателем в Постановлении не установлен порядок установления и предоставления обеспечения исполнения договора.

Ввиду недоказанности факта ограничения конкуренции, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя в части данного довода необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика (инициатора) торгов при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения на проведение торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.02.2017 № ИШ/9193.

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