

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13502/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.10.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....», «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявителя) на действия «.....» (далее также — Инициатор проведения открытого аукциона) и «.....» (далее также — Организатор торгов) при проведении открытого аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в Павильоне по адресу: г. Москва, САО, «ПКиО «Ходынское поле», Центральная часть Центральной аллеи (извещение № 21000005000000014923, лот №1, далее — Торги),

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 Торгов.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта

капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

Аукцион проводится в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», 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», приказом Государственное автономное учреждение культуры города Москвы «Парк культуры и отдыха «Ходынское поле» от 05 июля 2023 г. № 77/ОД «О проведении открытого аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в Павильоне, по адресу: г. Москва, САО, «ПКиО «Ходынское поле», Центральная часть Центральной аллеи; со специализацией «Общественное питание».

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу действующего законодательства, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, как жалоба на обязательные в силу закона Торги.

Комиссией установлено, что Организатором торгов 28.08.2023 на официальном сайте ГИС Торги (адрес в сети интернет: torgi.gov.ru) (далее — Официальный сайт) размещено Извещение о проведении аукциона в электронной форме на право заключение договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте «Павильон» по адресу: г. Москва, САО, «ПКиО «Ходынское поле», Центральная часть Центральной аллеи, (НТО 22), специализация "Общественное питание", общей площадью 30 кв.м., а также аукционная документация.

Пунктом 1.2 Извещения о проведении аукциона уставлено, что Инициатор проведения открытого аукциона: Государственное автономное учреждение культуры города Москвы «Парк культуры и отдыха «Ходынское поле» (ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле»).

Пунктом 1.3 Извещения о проведении аукциона уставлено, что Организатор открытого аукциона: Департамент города Москвы по конкурентной политике.

Заявителем подана заявка на участие в Торгах.

В соответствии с протоколом о результатах аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте, договора на размещение нестационарного торгового объекта от 27.09.2023 № 21000005000000014923, Заявитель был признан победителем аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в нарушении процедуры проведения Торгов, а именно в предоставлении недостоверной информации, опубликованной в лотовой документации об объекте, выставленном на Торги.

В обоснование своей позиции Заявитель указал, что при принятии решения об участии в аукционе Заявитель полагал, что в случае победы ему будет предоставлено право осуществления торговой деятельности в павильоне, то есть в отдельно стоящем строении или сооружении, имеющем крышу (кровлю), поскольку документация содержала указание на вид нестационарного торгового объекта «Павильон», передаваемого победителю открытого аукциона для оказания услуг общественного питания.

При этом Заявитель отметил, что после победы в аукционе Заявитель прибыл в администрацию Инициатора проведения аукциона с целью осмотра указанного «Павильона» для дальнейшего заключения договора, но для осуществления торговой деятельности ему было предложено место с незамкнутым пространством для установки торгового оборудования и подсобное помещение, расположенные в нестационарном сооружении «Академия танцев», что, по мнению Заявителя, не соответствует условиям аукционной документации.

Организатор торгов и Инициатор проведения открытого аукциона с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Извещение о проведении торгов № 21000005000000014923, лот №1 было опубликовано 28.08.2023 на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов (адрес в сети «Интернет» - <https://torgi.gov.ru/new/public/>) (далее — Официальный сайт).

Порядок проведения конкурентной процедуры на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте, договора на его размещение, а также порядок заключения таких договоров определен 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 также - Постановление Правительства Москвы от 03.02.2011 N 26-ПП).

Согласно подпункту 1 пункта 4 Приложения 1 к постановлению Правительства Москвы от 03.02.2011 N 26-ПП определено, что нестационарный торговый объект - торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанную прочно с земельным участком вне зависимости от подключения к сетям инженерно-технического обеспечения или отсутствия такого подключения.

Подпунктом 6 пункта 4 Приложения 1 постановлению Правительства Москвы от 03.02.2011 N 26-ПП определено, что павильон - вид нестационарного торгового объекта, временное сооружение, имеющее торговый зал, рассчитанное на одно или несколько рабочих мест.

Согласно пункту 4.5 постановления Правительства Москвы от 3 февраля 2011 г. N 26-ПП, особенности размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на территориях, переданных государственным учреждениям культуры города Москвы - паркам и садам культуры и отдыха, усадьбам, музеям-усадьбам, музеям-заповедникам, Московскому зоопарку, Московскому объединению по музейной и выставочной работе "Музеон", ГАУК г. Москвы "Поклонная гора", подведомственным Департаменту культуры города Москвы, определяются в соответствии с Порядком размещения нестационарных торговых объектов на территориях, переданных государственным учреждениям культуры города Москвы - паркам и садам культуры и отдыха, усадьбам, музеям-усадьбам, музеям-заповедникам, Московскому зоопарку, Московскому объединению по музейной и выставочной работе "Музеон", ГАУК г. Москвы "Поклонная гора", подведомственным Департаменту культуры города Москвы (приложение 4).

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 4 постановления Правительства Москвы от 3 февраля 2011 г. N 26-ПП схема размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на территориях, переданных государственным учреждениям культуры города Москвы - паркам и садам культуры и отдыха, усадьбам, музеям-усадьбам, музеям-заповедникам, Московскому зоопарку, Московскому объединению по музейной и выставочной работе "Музеон", ГАУК г. Москвы "Поклонная гора", подведомственным Департаменту культуры города Москвы, разрабатывается и утверждается Департаментом культуры города Москвы.

Таким образом, все нестационарные торговые объекты, находящиеся на земельных участках, переданных ГАУК г. Москвы, должны быть включены в схему размещения, утвержденную Департаментом культуры города Москвы.

Так, в соответствии с пунктом 1.4 Извещения о проведении открытого аукциона, предмет аукциона: право на заключение договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте:

№ лота	Место размещения нестационарного торгового объекта	Округ	Вид нестационарного торгового объекта	Площадь НТО	Специализация нестационарного торгового объекта	Срок размещения	Период размещения
	г. Москва, «КичО						

22.	г. Москва, «ПКиО «Ходынское Поле», Центральная часть Центральной аллеи	САО	Павильон	30 кв.м.	Общественное питание	5 лет	с 1 января по 31 декабря
-----	--	-----	----------	----------	----------------------	-------	--------------------------

В соответствии с пунктом 11.7 Извещения о проведении открытого аукциона, договор является подтверждением права на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте: «Павильон», в месте, установленном схемой размещения нестационарных торговых объектов и указанном в договоре.

Пунктом 1.5 Извещения о проведении открытого аукциона установлено, что Технические характеристики и иные сведения об Объекте (Приложение 1 к Договору) и Проект размещения нестационарного торгового объекта (Приложение 2 к Договору) являются неотъемлемыми частями настоящего Договора.

Пунктом 1.1 проекта договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте установлено, что учреждение предоставляет Предпринимателю право осуществления торговой деятельности (оказания услуг) в нестационарном торговом объекте № 22 вида –

«Павильон» (далее – Объект) общей площадью 30 кв.м., по адресу: г. Москва, САО, «ПКиО «Ходынское поле», Центральная часть Центральной аллеи, со специализацией «Общественное питание».

Приложение 1 к договору на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте содержит технические характеристики и иные сведения о нестационарном торговом объекте:

«.....»

Приложение 2 к договору на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте содержит в том числе ситуационный план и актуальную фотофиксацию места размещения объекта:

«.....»

IV. Актуальная фотофиксация места размещения объекта.

«.....»

Комиссия отмечает, что анализ аукционной документации не позволяет сделать вывод о том, что нестационарный торговый объект вида «Павильон» является отдельно стоящим объектом (сооружением) на территории Инициатора проведения открытого аукциона.

Совокупность изложенных положений документации свидетельствует о том, что нестационарный торговый объект вида «Павильон» представляет собой отдельное место в здании, а не отдельно стоящее строение (сооружение), имеющее свою крышу (кровлю).

Заявитель в жалобе ссылается на пункт 62 ГОСТа Р 51303-2013 «Торговля. Термины и определения», утвержденного приказом Росстандарта от 28 августа 2013 года N 582-ст, в котором дано определение торгового павильона и акцентирует внимание на то, что в соответствии с указанным ГОСТом нестационарный торговый объект представляет собой отдельно стоящее строение.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в пункте 62 ГОСТа Р 51303-2013 «Торговля. Термины и определения», утвержденного приказом Росстандарта от 28 августа 2013 года N 582-ст, дано определение торгового павильона, как нестационарного торгового объекта, представляющего собой отдельно стоящее строение (часть строения) **ИЛИ** сооружение (часть сооружения) с замкнутым пространством, имеющего торговый зал и рассчитанное на одно или несколько рабочих мест продавцов.

Аналогичные положения содержатся в пункте 3.14 ГОСТа Р 51773-2009 «Национальный стандарт Российской Федерации. Услуги торговли. Классификация предприятий торговли», утвержденного и введенного в действие Приказом Ростехрегулирования от 15 декабря 2009 года N 771-ст, по смыслу которого павильон является нестационарным торговым объектом, представляющим собой

временное сооружение **ИЛИ** временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком, вне зависимости от присоединения или не присоединения к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное (мобильное) сооружение.

Таким образом, Комиссия отмечает, что термин «Павильон» может использоваться как для описания отдельно стоящего здания на территории, так и для обозначения определенной области внутри здания или части здания, которая выделена для конкретного назначения или деятельности.

Согласно представленным сведениям, приказом Департамента культуры города Москвы от 26.06.2023 № 450/ОД утверждены схемы размещения нестационарных торговых объектов на территории ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле» (далее также - Приказ).

Приложением № 1 к приказу Департамента культуры города Москвы от 26.06.2023 № 450/ОД утверждена схема нестационарных торговых объектов на территории ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле».

Приложением к Схеме размещения нестационарных торговых Объектов на территории ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле» утвержден адресный перечень мест размещения нестационарных торговых объектов на территории ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле», который включает в себя в том числе следующий нестационарный объект:

№ п/п	№ по объекту городского значения	Округ	Вид объекта	Объект городского значения	Адрес размещения	Площадь места размещения (кв.м.)	Специализация	Период размещения
22	22	САО	Павильон	ПКиО «Ходынское поле»	ГАУК г. Москвы «ПКиО «Ходынское поле», Ходынский бульвар, 1/1	30	Общественное питание	С 1 января по 31 декабря

Таким образом, Комиссией установлено, что информация о виде объекта «Павильон» и его иные характеристики установлены в аукционной документации на основании приказа Департамента культуры города Москвы от 26.06.2023 № 450/ОД, представленного на заседании Комиссии.

Из вышеуказанного следует, что описание предмета торгов осуществлено в полном соответствии с приказом Департамента культуры города Москвы от 26.06.2023 № 450/ОД.

Комиссия отмечает, что Организатор торгов и Инициатор проведения открытого аукциона обязаны исполнять требования Приказа в полной мере, поскольку каких-либо исключений по данному вопросу размещения сведений для нестационарных объектов в названном Приказе не предусмотрено.

В связи с изложенным, в действиях Организатора торгов и Инициатора проведения открытого аукциона не усматриваются признаки нарушения действующего законодательства, поскольку последний действовал в соответствии с приказом Департамента культуры города Москвы.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что в пункте 4.2. Извещения о проведении аукциона установлен порядок ознакомления с документами и любое заинтересованное лицо со дня начала приема заявок на участие в открытом аукционе вправе обратиться за разъяснениями положений Документации об открытом аукционе к Организатору открытого аукциона с использованием средств электронной площадки.

Соответственно, при наличии сомнений в части характеристик нестационарного торгового объекта вида «Павильон», Заявитель мог обратиться за разъяснениями.

Следует отметить, что действуя добросовестно, при принятии решения об участии в торгах Заявитель должен был проявить должную осмотрительность и изучить всю необходимую информацию о предмете аукциона.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также - ГК РФ) при

установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

Вместе с тем, как следует из материалов дела запросы разъяснений в адрес Организатора торгов Заявителем не направлялись, своим правом на ознакомление с имуществом до подачи заявки на участие в Торгах Заявитель также не воспользовался.

Следует также отметить, что участник Торгов несет предпринимательские риски, которые он берет на себя при подаче соответствующей заявки на участие в Торгах.

При этом каждый участник самостоятельно принимает решение о целесообразности участия в Торгах, с учетом всех экономических рисков и возможности получения прибыли.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Торгах, а равно принял на себя риски по наступлению неблагоприятных последствий в случае несоблюдения таких условий.

Изучив представленные материалы дела, Комиссия не усматривает в действиях Организатора торгов и Инициатора проведения открытого аукциона нарушений действующего законодательства при проведении открытого аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте «Павильон».

Доказательств обратного Заявителем Комиссии не представлено.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Организатора торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Организатора торгов или Инициатора проведения открытого аукциона, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации, регламентирующее порядок проведения спорных Торгов, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Организатором торгов или Инициатором проведения открытого аукциона при составлении поименованных в жалобе положений аукционной документации, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Организатора торгов или Инициатора проведения открытого аукциона.

В рассматриваемом случае Заявитель не приводит в жалобе доводов, обосновывающих нарушение его прав и законных интересов в данной части.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов и Инициатора проведения открытого аукциона, помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом, границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в

публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 21 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов и Инициатора проведения открытого аукциона при проведении Торгов необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 04.10.2023 № НП/41968/23.

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