

Решение № 055/10/18.1-1356/2020

о признании жалобы необоснованной

1 8 . 0 1 . 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, 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 <...>а А.В., Заявитель) на действия Администрации Кировского административного округа города Омска (далее – Администрация, Организатор торгов) при проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта, находящегося на территории Кировского административного округа города Омска по адресу: г. Омск, ул. Комкова, д. 1 Г (извещение № 191120/33414264/12 от 19.11.2020) (далее – Аукцион, Торги),

в отсутствие ИП <...>ой А.В., заявившей ходатайство о рассмотрении жалобы в её отсутствие;

при участии представителей Администрации: <...>

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ИП <...>ой А.В. (вх. № 14555 от 23.12.2020) на действия Администрации при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, Администрация неправомерно отказала ИП <...>ой А.В. в допуске к участию в Аукционе. В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

17.12.2020 ИП <...>ой А.В. подана заявка на участие в Аукционе с указанием в первой части заявки на согласие претендента заключить договор на размещение нестационарного торгового объекта (далее – НТО) на условиях, предусмотренных в извещении о проведении Аукциона. Данное согласие дано с применением программно-аппаратных средств электронной площадки (путем проставления «галочки» о согласии в программно-аппаратном средстве электронной площадки).

Вместе с тем, по результатам рассмотрения первых частей заявок аукционной комиссией принято решение об отказе в допуске ИП <...>ой А.В. к участию в Торгах в связи с отсутствием в составе заявки согласия ИП <...>ой А.В. заключить договор на условиях, предусмотренных в извещении о проведении Аукциона, на основании пункта 58 постановления Администрации города Омска от 17.03.2020 № 120-п «Об утверждении Порядка проведения аукциона по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Омска в электронной форме».

На основании вышеизложенного ИП <...>а А.В. просит выдать Администрации предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений её прав.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 25.12.2020 № 05-13061 Администрацией представлены пояснения относительно доводов, изложенных в жалобе Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии 11.01.2021 представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились, высказались согласно возражениям на жалобу, отметив, что по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе аукционной комиссией было установлено, что к первой части заявки ИП <...>ой А.В. прикреплен документ, не позволяющий определить согласие участника.

Кроме того, запросы о разъяснении положений аукционной документации в адрес Администрации не поступали.

На основании изложенного, Администрация просит признать жалобу ИП <...>ой А.В. необоснованной.

3. В связи с необходимостью получения пояснений от оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» (далее – ЭТП) в заседании Комиссии был объявлен перерыв до 14:30 час. 18.01.2021.

14.01.2021 ЭТП в адрес Омского УФАС России представлены пояснения (вх. № 272э), согласно которым в соответствии с пунктом 2.1 Регламента ЭТП Имущественных торгов (далее – Регламент) присоединение к Регламенту, то есть полное принятие условий Регламента и всех его приложений в редакции, действующей на момент заключения, а также всех дальнейших изменений (дополнений), вносимых в Регламент, в соответствии с условиями настоящего Регламента, осуществляется в соответствии со статьей 428 Гражданского Кодекса Российской Федерации путем подписания уполномоченным лицом с помощью КЭП заявления о присоединении к его условиям при регистрации на ЭТП в установленном порядке, если иное не реализовано функционалом ЭТП.

4. 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: г. Омск, ул. Комкова, д. 1 Г.

Согласно извещению о проведении Аукциона прием заявок на участие в Аукционе осуществлялся Организатором торгов с 20.11.2020 по 17.12.2020.

Дата окончания срока рассмотрения первой части заявок на участие в Аукционе 18.12.2020.

Дата окончания срока рассмотрения второй части заявок на участие в Аукционе 25.12.2020.

Согласно протоколу о результатах аукциона № U45852-1 по рассмотрению первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме от 18.12.2020 на участие в Торгах поступило шесть заявок. К дальнейшему участию в Аукционе допущено пять участников, участнику № 5 (№ 68549/92375) отказано в доступе к участию в Торгах по причине отсутствия в составе заявки на участие в Аукционе согласия на заключение договора на условиях, предусмотренных извещением о проведении Аукциона.

4. Рассмотрев жалобу ИП <...>ой А.В., представленные Администрацией документы, заслушав доводы представителей сторон, 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).

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 проведения аукциона по продаже права на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории города Омска в электронной форме (далее – 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.

Так, 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).

Заявка направляется претендентом оператору электронной площадки в форме двух электронных документов, содержащих части заявки, предусмотренные пунктами 40, 41 Порядка. Указанные электронные документы подаются одновременно (пункт 42 Порядка).

Поданные заявки согласно пункту 54 Порядка направляются оператором электронной площадки организатору электронного аукциона в течение одного часа с момента окончания срока подачи заявок.

Согласно пункту 55 Порядка аукционная комиссия рассматривает поступившие от оператора электронной площадки первые части заявок *на соответствие их требованиям, установленным Порядком и извещением.* Рассмотрение заявок производится аукционной комиссией самостоятельно в отсутствие лиц, подавших данные заявки.

По результатам рассмотрения первых частей заявок аукционная комиссия принимает решение о допуске претендента, подавшего заявку, к участию в электронном аукционе и признании претендента участником такого аукциона или об отказе в допуске претендента к участию в таком аукционе (пункт 57 Порядка).

Так, из пункта 58 Порядка следует, что претендент не допускается к участию в электронном аукционе в случае отсутствия в составе заявки

согласия претендента заключить договор на условиях, предусмотренных в извещении и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона.

Отказ в допуске к участию в электронном аукционе по иным основаниям не допускается.

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 случае если аукционной комиссией принято решение об отказе претенденту в допуске к участию в электронном аукционе, уведомление об этом решении должно содержать обоснование его принятия (пункт 59, 61 Порядка).

Аналогичные положения содержатся в извещении о проведении Аукциона. Так, в соответствии с пунктом 12 извещения о проведении Торгов 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).

Из материалов дела № 055/10/18.1-1356/2020 следует, что ИП <...>ой А.В. подана заявка на участие в Аукционе.

Аукционная комиссия Администрации в соответствии с разделом 9 Порядка 18.12.2020 осуществила рассмотрение первых частей заявок на участие в Торгах, по результатам которого было принято решение об отказе в допуске Заявителя к дальнейшему участию в Аукционе по причине отсутствия в первой части заявки согласия ИП <...>ой А.В. на заключение договора на условиях извещения о проведении Торгов.

Вместе с тем, по мнению Заявителя, согласие, означенное в пункте 40 Порядка, дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки, что и совершено ИП <...>ой А.В. при подаче заявки на участие в Аукционе.

Проанализировав представленную Администрацией заявку ИП <...>ой А.В. на участие в Аукционе, Комиссией установлено следующее.

Заявка ИП <...>ой А.В. состоит из самой заявки, соответствующей форме, являющейся приложением к извещению о проведении Торгов, а также заявления от 18.10.2020 о присоединении участника коммерческой процедуры к документам электронной площадки «РТС-тендер»

Имущественные торги (далее – Заявление).

Из содержания Заявления следует, что <...>а А.В. присоединяется к Регламенту, соглашению о гарантийном обеспечении на электронной площадке «РТС-тендер» Имущественные торги, с целью участия в качестве участника коммерческой процедуры в открытых торгах в электронной форме, опубликованным на сайте в сети Интернет по адресу: <http://https://i.rts-tender.ru/>, и выражает согласие с условиями всех вышеуказанных документов, чем подтверждает, что ознакомлена со всеми положениями таких документов и любых приложений к ним и обязуется безусловно исполнять их и соблюдать их условия, а также соглашается с тем, что положения вышеуказанных документов определены ООО «РТС-тендер» и изменения в такие документы вносятся ООО «РТС-тендер» в одностороннем порядке.

Подписанием Заявления Заявитель для целей участия в процедурах на ЭТП Имущественные торги даёт сроком на пятьдесят лет согласие ООО «РТС-тендер» (адрес: 121151, Москва, наб. Тараса Шевченко, 23А) на обработку своих персональных данных (паспортные данные, любые иные персональные данные, представленные Заявителем) любым не запрещённым законом способом, в том числе путём сбора, хранения, представления иным участникам вышеуказанных процедур и иным способом. Такое согласие может быть отозвано по письменному заявлению.

Как следует из вводной части Регламента, он регулирует вопросы, связанные с порядком проведения торговых процедур в электронной форме, а также участия в них, определяет порядок взаимодействия оператора электронной площадки «РТС-тендер» и сторон, участвующих в процедурах торгов, регулирует отношения (включая права, обязанности, ответственность), возникающие между ними в процессе совершения действий на электронной площадке «РТС-тендер», имеющей адрес в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <https://www.rts-tender.ru/property-sales>.

Согласно пункту 2.1 Регламента присоединение к Регламенту, то есть полное принятие условий Регламента и всех его приложений в редакции, действующей на момент заключения, а также всех дальнейших изменений (дополнений), вносимых в Регламент, в соответствии с условиями настоящего Регламента, осуществляется в соответствии со статьей 428 Гражданского Кодекса Российской Федерации путем подписания уполномоченным лицом с помощью КЭП заявления о присоединении к его условиям при регистрации на ЭТП в установленном порядке, если иное не реализовано функционалом.

В соответствии с пунктом 2.2 Регламента присоединение к Регламенту является фактом заключения соглашения о взаимодействии между ООО «РТС-тендер» и Клиентами электронной площадки «РТС-тендер» при проведении и/или участии в процедурах торгов в электронной форме на ЭП.

Под клиентом ЭТП понимается юридическое лицо или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, зарегистрированное на ЭТП в установленном Регламентом порядке, и которому предоставлен доступ в личный кабинет

Таким образом, на основании вышеизложенных положений Регламента Комиссия приходит к выводу, что данное ИП <...>ой А.В. в Заявлении согласие на присоединение к Регламенту, является выражением её согласия на осуществление ЭТП взаимодействия, происходящего в рамках торговых процедур между нею, как участником Аукциона и Администрацией, как организатором такого Аукциона.

Вместе с тем, такое согласие на присоединение к Регламенту не является равнозначным согласию на заключение договора на условиях извещения о проведении аукциона в понимании пункта 40 Порядка, а также извещения о проведении Торгов и из совокупности положений Регламента также не следует обратное.

Поскольку положением Порядка (пункт 40) содержится требование к составу первой части заявки на участие в торгах, а именно наличие согласия на заключение договора на условиях, предусмотренных в извещении о проведении торгов, и при отсутствии такого согласия, Порядком установлена императивная норма об отказе в допуске к участию в торгах такому претенденту (пункт 58), Комиссия приходит к выводу о правомерности действий Администрации по отказу ИП <...>ой А.В. в допуске к участию в торгах на основании пункта 58 Порядка.

В связи с чем, Комиссия Омского УФАС России признает жалобу Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать **необоснованной** жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия Администрации Кировского административного округа города Омска при проведении аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного торгового объекта, находящегося на территории Кировского административного округа города Омска по адресу: г. Омск, ул. Комкова, д. 1 Г (извещение № 191120/33414264/12 от 19.11.2020).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 25.12.2020 № 05-13061.

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

<...>

<...>