

Организатору торгов –

МАУ «Парки Великого Новгорода»

ул. Мерецкова-Волосова, д. 4,

Великий Новгород, 173007

e-mail: info@parki-vn.ru

Заявителю –

ИП

ул. Федоровский ручей, д. 14, корп.2,

кв.96, Великий Новгород, 173000

e-mail:

РЕШЕНИЕ

№ 053/10/18.1-317/2024

по результатам рассмотрения жалобы

о нарушении порядка организации и проведения обязательных в
соответствии

с законодательством Российской Федерации торгов

14 июня 2024 года
Новгород

Великий

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 27.06.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) (далее – Комиссия) в составе:

..... – председатель Комиссии, заместитель руководителя – начальник отдела Управления,

..... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

..... – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

организатора торгов – Муниципального автономного учреждения «Парки Великого Новгорода» при Администрации Великого Новгорода (173000, Великий Новгород, ул. Мерецкова-Волосова, д. 4; далее – МАУ «Парки Великого Новгорода») – генерального директора, (доверенность № 14 от 10.06.2024),(доверенность № 14 от 17.05.2024);

заявителя – Индивидуального предпринимателя (.....; далее – Индивидуальный предприниматель, Заявитель) – (доверенность № 53/40-н/53-2022-1-1863 от 12.05.2022),

рассмотрев жалобу Индивидуального предпринимателя на действия организатора торгов – МАУ «Парки Великого Новгорода» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов (мобильные пункты быстрого питания) на территориях МАУ «Парки Великого Новгорода» (Лоты № №; 1,3), извещение о проведении которого было размещено на сайте в сети «Интернет» по адресу: <https://parki-vn.ru> 03.05.2024,

УСТАНОВИЛА:

27.05.2024 в Новгородское УФАС России поступила жалоба Индивидуального предпринимателя на действия организатора торгов – МАУ «Парки Великого Новгорода» при проведении открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов (мобильные пункты быстрого питания) на территориях МАУ «Парки Великого Новгорода» в соответствии с лотами:

лот № 1 - нестационарный торговый объект (мобильный пункт быстрого питания или передвижное сооружение(автофургон), общей площадью 15 кв.

м. Место расположения: Софийская набережная (участок от площадки на городском пляже у Кремлевской стены до пешеходного моста (координаты 58.5207725, 31.2779949), целевое назначение — розничная торговля, оказание услуг общественного питания;

лот № 3 - нестационарный торговый объект (мобильный пункт быстрого питания или передвижное сооружение(автофургон), общей площадью 15 кв. м. Место расположения: парк «30 лет Октября» (участок от дома № 41 по Большой Московской ул. до площадки у СШ «Электрон» (координаты 58.5338316, 31.2945129), целевое назначение — розничная торговля, оказание услуг общественного питания,

извещение о проведении, которого было размещено на сайте в сети «Интернет» по адресу: <https://parki-vn.ru> 03.05.2024 (вх. 3747/24 Новгородского УФАС России; далее – Жалоба).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

Из письма ФАС России от 02.08.2022 № ГМ/73072/22 «О возможности применения статей 17 и 18.1 закона о защите конкуренции при рассмотрении жалоб на торги, проведение которых не является обязательным» следует, что согласно части 3 статьи 6 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) полномочия органов местного самоуправления и органов государственной власти субъекта Российской Федерации в области регулирования торговой деятельности, установленные Законом о торговле, могут быть перераспределены между ними в порядке, предусмотренном частью 1.2 статьи 17 Федерального закона от 6 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Из приведенных положений Закона о торговле следует, что органы государственной власти субъектов и местного самоуправления уполномочены принимать нормативные правовые акты, регулирующие порядок проведения торгов на право размещения нестационарных торговых объектов.

Таким образом, антимонопольные органы уполномочены рассматривать заявления о нарушении антимонопольного законодательства в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, жалобы на нарушение процедуры торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при организации и проведении органами государственной власти субъектов и местного самоуправления торгов на право размещения нестационарных торговых объектов.

Предметом рассматриваемых торгов являются нестационарные торговые объекты (мобильные пункты быстрого питания), следовательно, Жалоба на данные торги подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В связи с поступлением Жалобы Новгородским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатору торгов – МАУ «Парки Великого Новгорода» было направлено уведомление о приостановлении торгов до рассмотрения Жалобы по существу, которое организатором торгов исполнено, проведение торгов приостановлено, договор не заключен.

Заявитель является участником рассматриваемого аукциона по лотам № 1, 3, а по лоту № 3 был признан победителем.

Суть доводов Жалобы сводится к следующему.

1. По мнению Заявителя в извещении о проведении открытого аукциона (далее – Извещение) установлено неправомерное основание отказа в допуске к участию в торгах, а именно что, заявка на участие в аукционе была подана лицом, которое по результатам проведения аукциона в течение двух лет, предшествующих году проведения аукциона, было признано победителем аукциона, единственным участником аукциона или участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене предмета аукциона, и уклонился от заключения договора.
2. Организатор торгов в Извещении установил ограничивающие конкуренцию требования к нестационарному торговому объекту (далее – НТО), а именно к его характеристикам (длина, ширина, цвет и т.д.).
3. В пункте 4.4.2 Проекта договора, являющегося приложением № 1 к Извещению (далее – Проект договора) организатором торгов установлено неправомерное условие о том, что владелец НТО обязан обеспечить размещение объекта и его готовность к использованию в соответствии с Общими требованиями к нестационарным торговым объектам, размещаемым на территории муниципального образования - городского округа Великий Новгород (Дизайн-кодом), утвержденными решением Думы Великого Новгорода от 27.05.2021 № 569 (далее - Дизайн-код), а также Раздел 5 Проекта Договора содержит случай, когда МАУ «Парки Великого Новгорода» могут расторгнуть договор в одностороннем порядке, если НТО не будет соответствовать требованиям Дизайн-кода.
4. Также Заявитель полагает, что установив вышеуказанные требования к участникам торгов и параметрам НТО, организатор торгов нарушил статью 15 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеизложенное, заявитель просит выдать предписание организатору торгов.

Необходимо отметить, что доводы Жалобы о возможном нарушении

организатором торгов антимонопольного законодательства образуют самостоятельный предмет для рассмотрения в соответствии с порядком, предусмотренным Законом о защите конкуренции, вследствие чего выходят за пределы рассмотрения Жалобы.

С учетом изложенного, Индивидуальный предприниматель имеет право подать соответствующее заявление о нарушении антимонопольного законодательства, которое будет рассмотрено в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 (далее – Административный регламент по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства).

На заседании Комиссии по рассмотрению Жалобы представитель Заявителя поддержал ее доводы в полном объеме.

Из представленных МАУ «Парки Великого Новгорода» письменных возражений на Жалобу и дополнений к ним (вх. № № 4012-ЭП/24, 4173-ЭП/24 от 04.06.2024, 10.06.2024 Новгородского УФАС России) следует, что организатор торгов считает Жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению в связи со следующим.

МАУ «Парки Великого Новгорода» не имеет возможности исключить из Проекта договора пункт 4.4.2, так как форма договора является Приложением № 2 к Положению о порядке размещения нестационарных торговых объектов на территории Великого Новгорода, утвержденного Постановлением Администрации Великого Новгорода от 20.09.2021 № 5026 (далее – Положение), таким образом заключение договора в иной форме не допускается до внесения изменений в Приложение № 2 Положения.

Вместе с тем в Извещении указано, что требования Дизайн-кода не распространяются на мобильные пункты быстрого питания, либо передвижные сооружения (автофургоны).

Несмотря на установленные требования к техническим характеристикам мобильных пунктов быстрого питания, визуализация у участников торгов не запрашивалась, поскольку оспариваемые характеристики будут проверяться организатором торгов уже после установки объектов. Кроме того, выбор габаритов, цветовой гаммы мобильных пунктов быстрого питания организатором торгов был осуществлен на основе проведенного анализа общедоступной информации, размещенной на сайтах в сети «Интернет». Также учитывались размеры площадок, ландшафт, объекты инфраструктуры, представленных для размещения объектов.

Заявитель подал заявку на участие в рассматриваемых торгах по лотам № № 1,3, все заявки были допущены к участию в аукционе, более того Заявитель по

лоту № 3 был признан победителем.

Таким образом, учитывая допуск Заявителя для участия в рассматриваемом аукционе и, впоследствии, признании его победителем по лоту № 3, какие-либо неравные условия для участников торгов отсутствуют, а также права и законные интересы заявителя не были нарушены.

На заседании Комиссии представители организатора торгов поддержали доводы возражений на Жалобу в полном объеме.

В результате рассмотрения Жалобы установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Согласно пункту 6 статьи 2 Закона о торговле нестационарный торговый объект - торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

В соответствии с пунктами 1,3 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. Схема размещения нестационарных торговых объектов разрабатывается и утверждается органом местного самоуправления, определенным в соответствии с уставом муниципального образования, в порядке, установленном уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

НТО, являющиеся предметом торгов включены в схему размещения НТО, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в муниципальной собственности или государственной собственности на территории Великого Новгорода, утвержденную Постановление Администрации Великого Новгорода от 27.03.2023 № 1343 «Об утверждении схемы размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в муниципальной собственности или государственной собственности, на территории Великого Новгорода».

Согласно пункту 5.1 Положения проведение торгов на право размещения

нестационарных торговых объектов осуществляется в форме открытого аукциона.

В соответствии с пунктами 5.4, 5.5 Положения в случае проведения аукциона МАУ «Парки Великого Новгорода» решение о проведении аукциона оформляется соответствующим приказом (распоряжением) учреждения. В случае если размещение нестационарного торгового объекта предполагается на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, являющихся муниципальной собственностью и предоставленных МАУ «Парки Великого Новгорода» в соответствии с гражданским и земельным законодательством Российской Федерации, организатором аукциона выступает МАУ «Парки Великого Новгорода».

Согласно приказу МАУ «Парки Великого Новгорода» от 03.05.2024 № 106 «О проведении открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов (мобильные пункты быстрого питания) на территориях учреждения МАУ «Парки Великого Новгорода» организатор торгов принял решение о проведении торгов путем проведения открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов (мобильные пункты быстрого питания) на территориях МАУ «Парки Великого Новгорода» (Лоты № №; 1,3), извещение о проведении которого было размещено на сайте в сети «Интернет» по адресу: <https://parki-vn.ru> 03.05.2024.

В соответствии с пунктом 5.6 Положения организатор аукциона организует подготовку, публикацию и размещение не менее чем за 20 календарных дней до дня проведения аукциона извещения о проведении аукциона на сайте МАУ «Парки Великого Новгорода».

Извещение было размещено организатором торгов – МАУ «Парки Великого Новгорода» на сайте в сети «Интернет» по адресу: <https://parki-vn.ru> 03.05.2024.

1. В пункте 5.17 Положения перечислены случаи, когда претендент не допускается к участию в торгах, в частности, если подана заявка на участие в аукционе лицом, которое по результатам проведения аукциона в течение двух лет, предшествующих году проведения аукциона, было признано победителем аукциона, единственным участником аукциона или участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене предмета аукциона, и уклонился от заключения договора.

Во исполнении вышеуказанной нормы Положения организатором торгов в Извещении указан данный случай для отклонения заявки претендента, следовательно, данный довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 5.8 Положения Извещение среди прочего должно содержать вид и тип НТО в соответствии с утвержденным

Дизайн-кодом или перечень требований, предъявляемых к внешнему виду (параметрам, цветовому решению, материалам, применяемым в отделке) объекта развозной торговли (мобильные пункты быстрого питания).

Организатором торгов по оспариваемым лотам № № 1,3 в Извещении установлены следующие требования к параметрам мобильных пунктов быстрого питания:

лот № 1 - длина не более 4800 мм, ширина не более 2500 мм, высота с вывеской не более 2670 мм, электронное оборудование 380 В-до 7 кВт, цветовая гамма объекта: красный, зеленый. НТО (мобильный пункт быстрого питания или передвижное сооружение(автофургон), специализирующееся на продаже изделий из полуфабрикатов высокой степени готовности в потребительской упаковке, обеспечивающей термическую обработку пищевого продукта;

лот № 3 - длина не более 4800 мм, ширина не более 2500 мм, высота с вывеской не более 2670 мм, электронное оборудование 380 В-до 7 кВт, цветовая гамма объекта: красный, зеленый. НТО(мобильный пункт быстрого питания или передвижное сооружение (автофургон), специализирующееся на продаже изделий из полуфабрикатов высокой степени готовности в потребительской упаковке, обеспечивающей термическую обработку пищевого продукта.

Согласно дополнительным письменным возражениям на Жалобу (вх. № 4173-ЭП/24 от 10.06.2024 Новгородского УФАС России).

Организатор торгов установил вышеуказанные параметры исходя из анализа общедоступной информации на сайтах в сети «Интернет», при этом учитывались особенности возможностей производства мобильных пунктов быстрого питания, а также условия и места перспективного расположения, размеры площадок для размещения. Выбор цветовой гаммы был обусловлен ландшафтом, объектами и инфраструктурой общественных территорий, расположенных рядом с местами нахождения мобильных пунктов быстрого питания (Кремлевский парк: стены Кремля имеют красный оттенок, зеленый ландшафт и т.д.).

Исходя из вышеизложенного, следует, что организатор торгов во исполнении пункта 5.8 Положения установил перечисленные ранее параметры мобильных пунктов быстрого питания, а их выбор был обусловлен его потребностями, следовательно, данный довод Жалобы также не нашел своего подтверждения.

Следует отметить, что Заявитель не представил доказательств того, что указанные в Извещении характеристики НТО по лотам № № 1,3 соответствуют интересам или продукции какого-либо конкретного лица и направлены на создание ему преимущественных условий участия в аукционе.

3. Согласно пункту 1.7 Положения НТО должны соответствовать Общим требованиям к нестационарным торговым объектам, размещаемым на территории муниципального образования - городского округа Великий Новгород (Дизайн-коду), за исключением объектов развозной торговли, мобильных пунктов быстрого питания.

Предметами рассматриваемых торгов являются мобильные пункты быстрого питания, следовательно, основываясь на норме пункта 1.7 Положения требования Дизайн-кода на них не должны распространяться.

В соответствии с пунктом 5.8 Положения Извещение должно содержать форму договора и срок действия договора, заключаемого по итогам аукциона.

Организатором торгов в качестве Приложения № 1 к Извещению указан Проект договора, договор с аналогичным содержанием является Приложением № 11 к Положению.

В пункте 4.4.2 Проекта договора установлено, что владелец НТО обязан обеспечить размещение объекта и его готовность к использованию в соответствии с Общими требованиями к нестационарным торговым объектам, размещаемым на территории муниципального образования - городского округа Великий Новгород (Дизайн-кодом), утвержденными решением Думы Великого Новгорода от 27.05.2021 № 569, а также Раздел 5 Проекта договора содержит случай, когда МАУ «Парки Великого Новгорода» могут расторгнуть договор в одностороннем порядке, если НТО не будет соответствовать требованиям Дизайн-кода.

Организатор торгов, устанавливая вышеуказанные условия в Проекте договора, не учитывает при этом вышеуказанную норму Положения относительно не распространения требований по Дизайн-коду на мобильные пункты быстрого питания, тем самым вводит в заблуждение и нарушает права участников торгов. Указание в Проекте договора в качестве одного из случаев для одностороннего расторжения договора со стороны МАУ «Парки Великого Новгорода», несоответствие НТО требованиям Дизайн-кода, может привести к необоснованному расторжению договора, поскольку организатор торгов после заключения договора может потребовать, чтобы мобильные пункты быстрого питания соответствовали требованиям Дизайн-кода, что противоречит пункту 1.7 Положения, и довод МАУ «Парки Великого Новгорода» о том, что в Извещении указано о том, что данные требования в рассматриваемых торгах не применяются, не опровергает довод Заявителя.

На основании вышеизложенного данный довод Жалобы нашел свое подтверждение, и Жалоба является частично обоснованной.

Таким образом, в действиях организатора торгов – МАУ «Парки Великого Новгорода» содержится нарушение пункта 1.7 Положения, выразившееся в

неправомерном установлении в Проекте договора условия о соответствии НТО (мобильные пункты быстрого питания) Общим требованиям к нестационарным торговым объектам размещаемым на территории муниципального образования – городского округа Великий Новгород (Дизайн-код), утвержденных решением Думы Великого Новгорода от 27.05.2021 № 569, что привело к установлению противоречивых требований в Извещении и Проекте договора.

Установленное нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов указывает на наличие в действиях организатора торгов события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Выявленное нарушение привело к введению в заблуждение участников относительно установления требований по соответствию НТО требованиям Дизайн-кода в Проекте договора и которое, впоследствии может привести к нарушению прав победителей торгов (по лотам № № 1,3) относительно неправомерного одностороннего отказа от исполнения договора МАУ «Парки Великого Новгорода», что дает основания для устранения допущенного нарушения путем выдачи обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений порядка организации, проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов путем аннулирования аукциона.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Индивидуального предпринимателя (.....) на

действия организатора торгов – Муниципальное автономное учреждение «Парки Великого Новгорода» при Администрации Великого Новгорода (173000, Великий Новгород, ул. Мерецкова-Волосова, д. 4) при проведении открытого аукциона на право заключения договора на размещение нестационарных торговых объектов (мобильные пункты быстрого питания) на территориях МАУ «Парки Великого Новгорода» (Лоты № №; 1,3), извещение о проведении которого было размещено на сайте в сети «Интернет» по адресу: <https://parki-vn.ru> 03.05.2024, частично обоснованной в части неправомерного установления в проекте договора условия о соответствии нестационарных торговых объектов (мобильные пункты быстрого питания) Общим требованиям к нестационарным торговым объектам размещаемым на территории муниципального образования – городского округа Великий Новгород (Дизайн-код), утвержденных решением Думы Великого Новгорода от 27.05.2021 № 569.

2. Признать в действиях организатора торгов – Муниципального автономного учреждения «Парки Великого Новгорода» нарушение пункта 1.7 Положения о порядке размещения нестационарных торговых объектов на территории Великого Новгорода, утвержденного Постановлением Администрации Великого Новгорода от 20.09.2021 № 5026.

3. Выдать организатору торгов – Муниципальному автономному учреждению «Парки Великого Новгорода» при Администрации Великого Новгорода обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений порядка организации, проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов путем аннулирования результатов открытого аукциона по лотам № № 1,3.

4. Передать материалы Жалобы и проверки уполномоченному должностному лицу Новгородского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица организатора торгов – Муниципального автономного учреждения «Парки Великого Новгорода» при Администрации Великого Новгорода.

Председатель

Комиссии

.....

Члены

Комиссии

.....

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия.