

1. ООО «МакСтар»

105187, Москва, ул. Кирпичная, д. 40

2. ГАУК г. Москвы «Московский городской сад «Эрмитаж» (ГАУК г. Москвы МСГ «Эрмитаж»)

127006, Москва, ул. Каретный ряд, д. 3,  
стр. 7

3. АО «ЕЭТП»

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

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 1-00-2069/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

**16.11.2016 Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «МакСтар» (далее - Заявитель) на действия организатора торгов - ГАУК г. Москвы МСГ «Эрмитаж» (далее - Организатор торгов) при проведении торгов посредством аукциона в электронной форме на право заключения договора аренды особо ценного движимого имущества павильон-модуль многофункциональный, находящегося в оперативном управлении ГАУК г. Москвы МСГ «Эрмитаж» (реестровый № 160916/6424718/01) (далее - Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя нарушения со стороны Организатора торгов выразились в проведении Аукциона не в соответствии с положениями постановления 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 № 26-ПП) (далее - Постановление о размещении нестационарных торговых объектов), а также утверждение Аукционной документации с нарушением требований действующего законодательства Российской Федерации.

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 июля 2011 года № 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.

В соответствии с частью 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 установленного 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.

Согласно Аукционной документации, Аукцион на право заключения договора аренды особо ценного движимого имущества: павильон-модуль многофункциональный общей площадью 150 кв.м (инвентарный номер 400000000001), находящегося в оперативном управлении Государственного автономного учреждения культуры города Москвы «Московский городской сад «Эрмитаж» (ГАУК г. Москвы МГС «Эрмитаж»), по адресу: г. Москва, ул. Каретный ряд, д. 3, стр. 7, на электронной торговой площадке [roseltrog.ru](http://roseltrog.ru) в сети Интернет проводится в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и согласованием Департамента городского имущества города Москвы от 25.07.2016 № ДГИ-148042/16-(0)-1 «О согласовании сделки».

Извещение о проведении Аукциона было размещено на официальном

сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов ([www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru)) 17.10.2016.

Из извещения о проведении Аукциона следует, что дата окончания подачи заявок на участие в Аукционе - 17.10.2016, дата подведения итогов Аукциона - 24.10.2016.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 21.10.2016 № 1 следует, что всего на участие в Аукционе было подано 7 заявок, 2 из которых были допущены к участию в Аукционе.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Из текста жалобы Заявителя следует, что Организатором торгов установлены неправомерные требования к участникам Аукциона.

В ходе заседания Комиссия, исходя из протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 21.10.2016 № 1, установила, что Заявитель не подавал заявку на участие в Аукционе.

Следовательно, в силу положений части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Заявитель не может обжаловать указанные действия Организатора торгов при проведении Аукциона, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения вышеуказанного довода жалобы Заявителя.

Вместе с тем, из информации, указанной в Аукционной документации, следует, что по результатам Аукциона с победителем заключается договор аренды нестационарных торговых объектов (далее - НТО) с целевым назначением «услуги общественного питания», что по сути является торговой деятельностью.

Согласно подпункту 3 пункта 4 Приложения 1 Постановления о размещении нестационарных торговых объектов специализацией НТО является торговая деятельность, при которой 80 и более процентов всех предлагаемых к продаже товаров (услуг) от их общего количества составляют товары (услуги) одной группы, за исключением деятельности по реализации печатной продукции.

При этом, пунктом 3 Приложения № 2 к Постановлению о размещении нестационарных торговых объектов установлено, что предметом аукциона должно являться право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в НТО или договора на размещение НТО.

Таким образом, Комиссия отмечает, что проведение аукционов на право заключения договора аренды НТО, результатом которых является передача прав на осуществление торговой деятельности в таком НТО, регулируется Постановлением о размещении нестационарных торговых объектов, в следствии чего подобные процедуры являются обязательными в силу действующего законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 6 ст. 2 Федерального закона № 381-ФЗ от 28.12.2009 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в

Российской Федерации» (далее - Закон о торговле), НТО - это 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.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о торговле, размещение НТО на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной собственности или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения НТО.

При этом, 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.

Таким образом, федеральным законодательством установлено, что ведение торговой деятельности посредством НТО на земельных участках, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только в местах, определенных схемой размещения НТО.

Согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 29.09.2010

№ 772 «Об утверждении Правил включения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, в зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в государственной собственности, в схему размещения нестационарных торговых объектов», включение объектов в схему размещения осуществляется органом местного самоуправления по согласованию с федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющими полномочия собственника имущества.

Таким образом, полномочия по разработке, утверждению и изменению схемы размещения НТО на земельных участках, находящихся в государственной собственности, переданы субъектам Российской Федерации.

Постановлением о размещении нестационарных торговых объектов, утвержден Порядок разработки, утверждения и изменения схемы размещения нестационарных торговых объектов и их размещения (далее - Приложение 1), а также 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 - Приложение 2) (далее - Порядок организации и проведения аукциона), Порядок размещения нестационарных торговых объектов (далее - НТО) на территориях, переданных ГАУК г. 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 (далее - Приложение 4).

При этом, из подпункта 3.1 пункта 3 Приложения 4 Постановления о размещении нестационарных торговых объектов следует, что схема размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на земельных участках, предоставленных в пользование государственным учреждениям культуры города Москвы, подлежит предварительному согласованию с Департаментом городского имущества города Москвы.

Согласно пункту 2 Приложения 1 Постановления о размещении нестационарных торговых объектов, размещение НТО в городе Москве на земельных участках, находящихся в государственной собственности города Москвы и муниципальной собственности, и земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, в зданиях, строениях, сооружениях, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется в соответствии со схемой размещения нестационарных торговых объектов с учетом развития стационарной сети предприятий торговли и услуг, в том числе исключения негативного влияния нестационарных торговых объектов на пешеходную и транспортную инфраструктуру, архитектурный облик города и достижения установленных Правительством Москвы нормативов доступности объектов торговли и услуг.

Осуществление торговой деятельности с использованием нестационарного торгового объекта, не включенного в установленном порядке в схему размещения нестационарных торговых объектов (далее - схема размещения), и в отсутствие действующего договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте или договора на размещение нестационарного торгового объекта не допускается.

Кроме того, ГАУК г. Москвы выступают организаторами аукционов, предметом которых является право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на предоставленных им земельных участках.

Пунктом 16 Приложения № 2 Постановления о размещении нестационарных торговых объектов установлено, что извещение о проведении электронного аукциона должно содержать, в том числе сведения об организаторе торгов и инициаторе проведения аукциона, принявшем решение о проведении аукциона, реквизитах указанного решения.

В соответствии с пунктом 6 Приложения 4 Постановления о размещении нестационарных торговых объектов, размещение нестационарных торговых объектов на земельных участках, предоставленных в пользование государственным учреждениям культуры города Москвы, осуществляется государственными учреждениями культуры города Москвы в порядке, установленном приложением 2 к Постановлению о размещении нестационарных торговых объектов, с учетом следующих особенностей: схема размещения нестационарных торговых объектов, расположенных на

территориях, переданных ГАУК г. Москвы, разрабатывается и утверждается Департаментом культуры города Москвы.

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

Кроме того, права на размещение НТО в местах, указанных в схеме, должны быть переданы хозяйствующим субъектам в порядке, предусмотренном Постановлением о размещении нестационарных торговых объектов, а именно: по результатам проведенных конкурентных процедур на право размещения НТО в местах, определенных схемой. А также, схема размещения нестационарных торговых объектов должна быть утверждена Департаментом культуры города Москвы и согласовано с Департаментом городского имущества города Москвы.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии Организатором торгов не были представлены документы и сведения, подтверждающие размещение НТО по предмету Аукциона в соответствии со схемой размещения НТО.

Таким образом, правомерность размещения НТО по предмету Аукциона не в соответствии со схемой размещения НТО Организатором торгов не была подтверждена.

Также, Аукционная документация была утверждена приказом директора ГАУК г. Москвы МСГ «Эрмитаж» от 14 сентября 2016 года.

Исходя из вышеизложенного, Организатором торгов, в нарушение положений Постановления о размещении нестационарных торговых объектов, была утверждена от имени автономного учреждения (ГАУК г. Москвы МСГ «Эрмитаж»), а не Департаментом культуры города Москвы по согласованию с Департаментом городского имущества города Москвы.

В ходе заседания Комиссии, Организатором торгов не были представлены доказательства обратного.

Отсутствие вышеуказанных сведений в составе Аукционной документации является нарушением Постановления о размещении нестационарных торговых объектов, положениями которого должен руководствоваться Организатор торгов при проведении Аукциона в силу того, что результатом заключенного по итогам торгов договора аренды является оказание услуг общественного питания, что, в свою очередь, является торговой деятельностью.

Учитывая изложенное, Организатор торгов при проведении Аукциона должен руководствоваться положениями Постановления о размещении нестационарных торговых объектов.

На основании изложенного, Комиссия приняла решение признать довод жалобы Заявителя относительно нарушения Организатором торгов порядка проведения Аукциона, обоснованным.

На основании изложенного и в соответствии с частями 20 статьи 18.1 и

пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Аукциона обоснованной в части довода относительно нарушения Организатором торгов порядка проведения Аукциона. В остальной части жалобу оставить без рассмотрения.
2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение Постановления о размещении нестационарных торговых объектов.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений Организатору торгов не выдавать в связи с тем, что предписание было выдано ранее в рамках дела от 16.11.2016 № 1-00-2082/77-16.

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