

Московское УФАС
Рег. номер 6209
Зарегистрирован. 20.02.2016



5

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Москве
107078, г. Москва, Мясницкий пр-д, д. 4
Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «Опал»
Адрес: РФ, 117208, город Москва, улица Чертановская, дом 64,
корпус 2, ОГРН 1137746700013, ИНН 7726726973 тел./факс:
+79263993359 / 89263993359, e-mail: goldyason@mail.ru;
Организатор аукциона: Государственное автономное учреждение
культуры города Москвы «Московский городской сад «Эрмитаж»
Адрес: 127006, г. Москва, ул. Каретный ряд д. 3, стр. 7
телефон: +7(495) 699-52-23, факс: +7(495) 699-43-79
электронный адрес: roman.mirov@mosgorsad.ru

Жалоба на действия организатора торгов

В порядке ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"

Предмет аукциона: право на заключение договора на размещение нестационарного торгового объекта на территории ГАУК г. Москвы МГС «Эрмитаж», специализация «Общественное питание» по адресу: г. Москва, ул. Каретный ряд, дом 3, стр. 7 (Здание административное ГАУК г. Москвы МГС «Эрмитаж»), схема размещения № 19 общей площадью: 302.6 кв.м., извещение о проведении аукциона, опубликовано на сайте: kultura.mos.ru.

Дата окончания приема заявок

19.02.2016

Дата подведения итогов

24.02.2016

В связи с тем, что аукцион не размещался на электронной площадке Общество с ограниченной ответственностью «Опал» (далее – «Заявитель», «Общество») ознакомилось с извещением о проведении торгов только 18.02.2016 и сразу приняло решение участвовать в аукционе. Заинтересованность Общества в участии в аукционе связана с тем, что минимальная цена предмета торгов 400 000 тыс. руб. в месяц существенно ниже рыночной (с учетом затрат на размещение), Заявитель готов предложить цену превышающую начальную на 30%.

Однако при ознакомлении с документацией об аукционе и подготовкой заявки на участи в аукционе ООО «Опал» столкнулось с рядом препятствий, которые привели к тому, что Общество не успело надлежащим образом подготовить заявку.

Заявитель 20.02.2016 до окончания срока приема заявок направил в адрес электронной почты Организатора торгов заявку на участие в аукционе в электронной форме. Также до окончания срока приема заявок от Организатора торгов поступило обращение, из которого следует, что заявка Общества не рассмотрена Организатором торгов, так как она направлена в электронной форме, а не в письменной.

Представляется, что причиной того, что Заявитель ознакомился с извещением за 1 целый и 2 неполных дня до окончания приема заявок и не успел за это время подготовить в надлежащем виде заявку, явилось то, что аукцион проводится с нарушением порядка, установленного действующим законодательством и с осуществлением действий, ограничивающих конкуренцию.

I. Аукцион проводится с нарушением порядка, установленного действующим законодательством Российской Федерации.

Предметом настоящего аукциона является право на размещение нестационарного нового торгового объекта на земельном участке, находящимся в оперативном управлении Организатора торгов.

В связи с тем, что предмет торгов не связан с передачей прав владения, пользования либо распоряжения государственным имуществом, порядок проведения аукциона регулируется не приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, а законом города Москвы: Постановлением Правительства Москвы от 03.02.2011 N 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»).

Постановлением утверждено приложение № 2 "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»).

Также Постановлением утверждено приложение № 4 "Порядок 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" (далее – «Приложение № 4»).

Следует обратить внимание антимонопольного органа на то, что Департамент культуры города Москвы выступает учредителем Организатора торгов.

Согласно пункту 6 Приложения № 4 *«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 настоящему постановлению, с учетом следующих особенностей: ...**»*

Приложением № 2 установлен следующий порядок проведения аукциона:

1. Аукцион проводится в электронной форме (п. 2 Приложения № 2);
2. Извещение о проведении торгов и аукционная документация, включающая проект договора, размещается Организатором торгов на своем официальном сайте и на электронной площадке (п. 15 Приложения № 2);
3. Заявка подается в форме электронного документа (п. 26 Приложения № 2);
4. Проведение аукциона осуществляется в порядке, установленном регламентом оператора электронной площадки (п. 36 Приложения № 2) и другие.

Вышеуказанные нарушения установленного законом порядка проведения аукциона явились причиной того, что Заявитель своевременно не ознакомился на электронной площадке с информацией о проведении торгов и не смог принять участие, что в свою очередь повлияло на результат аукциона.

Кроме того, не размещение сведений о проведении аукциона на электронной площадке ограничило информацию о торгах, что по мнению Заявителя не соответствует антимонопольному законодательству.

Также считаем необходимым обратить внимание на правовую природу такого документа, как приказ Департамента культуры города Москвы от 07.12.2012 № 921 «Об утверждении Порядка размещения нестационарных торговых объектов на территориях, преданных учреждениям культуры города Москвы – паркам и садам культуры и отдыха, музеям-усадьбам, музеям-заповедникам, Московскому зоопарку, МО Музеон» (далее – «Приказ Департамента культуры»).

Необходимо учитывать, что Департамент культуры города Москвы является учредителем Организатора торгов, а Приказ Департамента культуры является внутренним (локальным) нормативным актом Организатора торгов, положения которого никогда и нигде официально не публиковались.

Таким образом, ссылки Организатора торгов на положения Приказа Департамента культуры, оправдывающие нарушения порядка проведения аукциона, установленного действующим законодательством города Москвы не имеют никакого правового значения в виду того, что Приказ Департамента культуры это не закон, а внутренний (локальный) акт, причем в основном по состоянию на 07.12.2012.

Согласно п. 12.1. Приказа Департамента культуры: *«В случае несоответствия каких-либо положений настоящего порядка каким-либо нормативным актам города Москвы, действующим на момент утверждения настоящего порядка, либо вступившим в силу после его принятия, применяются положения нормативных актов города Москвы.»*

II. Организатором торгов при проведении аукциона осуществляются действия не предусмотренные действующим законодательством и ограничивающими конкуренцию.

1. Организатор торгов разместил на официальном сайте Документацию об аукционе в виде, который не предусматривает возможность поиска и копирования текста.

Данные доводы с учетом, что Заявитель ознакомился с извещением за 1 целый и 2 неполных дня до окончания срока приема заявок в связи с нарушением установленного законом порядка, указывает на то, что действия Организатора торгов направлены на ограничили конкуренцию и ущемление прав заинтересованных лиц, в том числе Общества.

2. Организатор торгов установил требования к участникам аукциона, не предусмотренные законом и приводящие к ограничению конкуренции.

Организатором торгов установлены следующие требования, не предусмотренные действующим законодательством, которые приводят к ограничению конкуренции:

1. Обладание мебелью определенного материала, так на стр. 2 приложения 2 проекта договора аренды указано, что: «планируется использование деревянных дубовых столов и деревянных стульев, а так же мебели на деревянном каркасе»;

2. Обладание определенным оборудованием, так стр. 3 приложения 2 указано следующее необходимое оборудование торговой точки:

А) Казан индуктивный, мощность: 3500 Вт...;

Б) Кофе машина, мощностью 1400 ВТ, объем контейнера воды: 4 л., объем контейнера для зернового кофе: 1000 г., емкость контейнера отходов 40 порций;

В) Мангал, предусматривающий:

«- Поднятие и опускание решетки с углем производится при помощи специальных рычагов. Решетка с углями имеет 5 позиций, что облегчает приготовление блюд.

-Регулируемый поддув позволяет увеличивать и уменьшать доступ воздуха, регулировать температуру углей.

-Решетка для жарки сделана из прутьев нержавеющей стали диаметром 6 мм. Размеры решетки 660 x 520 мм.»;

Г) Фритюрница Мощность (Вт) 15 000 Напряжение (В) 380 Объем (л) 24..;

Д) Плитка индуктивная, количество конфорок 2, материал изготовления нержавеющей сталь;

Е) Тандыр, «находится в железной коробке, между коробом и тандыром слой термоизоляции, оснащён газовыми горелками, достаточно лишь подключить баллон или магистраль, также его можно топить и дровами, предусмотрено отверстие для уборки пепла» и другое.

В тоже время в документации об аукционе установлено требования к униформе продавца, (приложение 3 к проекту договора), которое не соответствует внешнему виду форме, установленной для всего персонала, обслуживающего посетителей сада, другими словами форма одежды не имеет ничего общего с Садам «Эрмитаж», а имеет отношение к определенной сети восточных ресторанов типа «Чайхона» либо «Урюк».

Вышеперечисленными требования к участникам, не предусмотрены законом и фактически создают условия всего для конкуренции всего двух возможных хозяйствующих субъекта. По сути, данные действия предоставляют собой ограничение конкуренции в виде преимущественного условия конкретному лицу, несмотря на то, что целевым назначением объекта является «Общественное питание».

Создание преимущественных условий для конкретных хозяйствующих субъектов, нарушает права Заявителя на участие в аукционе, и по мнению ООО «Опал» является незаконным.

Статьей 8 Конституции Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 ГК РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Частью 1 Статьи 15 Закона о защите конкуренции предусмотрено:

«Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются:

...8) создание дискриминационных условий.»

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции:

«При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

...2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;»

Учитывая все вышеизложенное, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Опал»:

ПРОСИТ:

1. Возбудить дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации и провести проверку;
2. Приостановить проведение аукциона до рассмотрения нестоящей жалобы по существу;
3. Устранить допущенные организатором аукциона нарушения антимонопольного законодательства, обязав Организатора торгов провести аукцион в порядке, предусмотренным законом.

Приложения:

1. Копия Документации об аукционе;
2. Копия Обращения Организатора торгов по вопросу направленной заявки;
2. Копия приказа о назначении;
3. Копия доверенности.

Представитель по доверенности



К. И. Махота

20 февраля 2016 года