

**В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве**

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

**Копия:**

**Организатору** - Департамент города Москвы по конкурентной политике  
105062, г. Москва, ул. Макаренко, д. 4, стр. 1,  
фактический адрес: 107045, г. Москва, Печатников пер., д. 12

**Заказчику, Инициатору проведения аукциона:**  
Государственное унитарное предприятие города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена  
Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина»,  
в лице Службы небилетных доходов.  
129110, г. Москва, Проспект Мира, д. 41, стр. 2

**От кого:** Общество с ограниченной ответственностью «СУДЕБНАЯ ЭКСПЕРТИЗА»  
ОГРН 5157746112046 ИНН 7734371266 КПП 773401001 ОКПО 52384458  
Юридический адрес: 123308, Москва, Маршала Жукова пр-кт, д. 2, помещение I, комната 19  
Телефон: +7 (916) 500-07-37, Факс: отсутствует, адрес электронной почты: nvzal2@gmail.com  
Генеральный директор Лапшина Наталья Николаевна

**Московское УФАС**

Рег.номер 6713

Зарегистрирован. 14.02.2017

**Жалоба на действия (бездействие) организатора и  
заказчика и инициатора при проведении торгов  
в порядке ст.18.1 Закона о защите конкуренции**



**1. Организатор торгов:** Департамент города Москвы по конкурентной политике. Адрес места нахождения: 105062, г. Москва, ул. Макаренко, д. 4, стр. 1, фактический адрес: 107045, г. Москва, Печатников пер., д. 12, тел.+7-495-9577500, факс: 8-495-957-94-70, адрес электронной почты: mostender@mos.ru.

**2. Заказчик, инициатор проведения аукциона, действия (бездействие) которого обжалуются:**  
Государственное унитарное предприятие города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина», в лице Службы небилетных доходов. Адрес места нахождения, почтовый адрес: 129110, г. Москва, Проспект Мира, д. 41, стр. 2., Контактное лицо: Шулеников В.С. Телефон: (499) 321-72-54. Факс (495) 631-37-44

**3. Заявитель:** Общество с ограниченной ответственностью «СУДЕБНАЯ ЭКСПЕРТИЗА»  
в лице Генерального директора Лапшиной Натальи Николаевны  
ОГРН 5157746112046 ИНН 7734371266 КПП 773401001 ОКПО 52384458  
Юридический адрес: 123308, Москва, Маршала Жукова пр-кт, д. 2, помещение I, комната 19  
Телефон: +7 (916) 500-07-37, факс: отсутствует, адрес электронной почты: nvzal2@gmail.com

**4. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении заказа:**  
[www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru). Номера извещений №№ 301216/0336103/01 и 301216/0336103/02.  
Адрес оператора электронной площадки: АО «Единая электронная торговая площадка»  
<http://roseltorg.ru>. Номера извещений: № COM30121600056 и № COM30121600057.

**5. Наименование торгов:**

Открытый аукцион на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте: «Киоск», «Павильон» по адресу: Москва, станции «Беговая», «Новые Черемушки», «Свиблово», «Чертановская», «Пролетарская», «Алтуфьево», «Ясенево», «Менделеевская», «Сходненская», «Тушинская», «Третьяковская»,

«Нахимовский проспект», «Бибирево», «Китай-город», «Коломенская», «Крылатское», «Царицыно», «Митино», «Достоевская» общей площадью 858,28 кв.м.

Открытый аукцион на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте: «Киоск», «Павильон» по адресу: Москва, станции «Беговая», «Пролетарская», «Алтуфьево», «Дмитровская», «Менделеевская», «Тушинская», «Третьяковская», «Бибирево», «Отрадное», «Китай-город», «Царицыно», «Тимирязевская», «Октябрьское поле», «Сходненская», «Крылатское», «Кузьминки», «Коломенская» общей площадью 696,38 кв.м.

**6. Дата опубликования извещения о проведении торгов:** 30.12.2016 г.

**7. Обжалуемые действия (бездействия) заказчика:** Документация о проведении аукциона содержит положения, ограничивающие конкуренцию и создающие дискриминационные условия, что противоречит ч. 1, 2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – «Закон о защите конкуренции»), а так же Постановлению 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» (п.12 Приложения № 2 Порядка организации и проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного объекта).

#### **Доводы жалобы:**

Изучив Документацию о проведении открытого аукциона, Заявитель считает, что она содержит положения, ограничивающие конкуренцию и создающие дискриминационные условия, что противоречит ч. 1, 2, 3 ст. 17 Федерального закона от 26/07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также Постановлению 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» (п.12 Приложения № 2 Порядка организации и проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного объекта).

30.12.16. ГУП г. Москвы «Метрополитен имени В.И. Ленина» объявил два открытых аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте на территории метрополитена (№№ извещений 301216/0336103/01 и 301216/0336103/02, далее – «Аукционы»).

Заявитель полагает, что в составе указанных лотов необоснованно объединены нестационарные объекты для осуществления торговли, что существенно ограничивает круг потенциальных участников Аукционов, создавая препятствия доступа к участию в Аукционе, в первую очередь, для субъектов малого предпринимательства и, следовательно, приводит к ограничению конкуренции.

1. За 2016 год в пешеходных тоннелях, принадлежащих на праве оперативного управления Метрополитену, было выставлено на аукцион порядка 79 лотов общей площадью 2 740,62 кв.м.

По 74 лотам Инициатором торгов проводились аукционы на право осуществления торговой деятельности в нестационарных торговых объектах вида «Павильон» по принципу «один лот — один нестационарный торговый объект» (киоск, павильон).

В процедуре торгов № СОМ30121600056 представлен один лот площадью 858,28 кв.м, состоящий из 74 секций, имеющих разную площадь и находящихся в разных административных районах г. Москвы.

В процедуре торгов № С0М30121600057 представлен также один лот площадью 696,38 кв.м., состоящий из 127 секций, также имеющих разную площадь и находящихся в разных административных районах г. Москвы.

Возможность осуществления торговой деятельности в нестационарных торговых объектах представляет интерес для субъектов малого предпринимательства, для которых указанные требования являются барьером для участия в торгах. Данная позиция подтверждается судебной практикой (Девятый Арбитражный Апелляционный Суд Постановление от 1 апреля 2016 г. N 09АП-5037/2016; Арбитражный суд Московского Округа Постановление от 26 февраля 2016 г. По делу N А40-85855/2015)

В частности, объединение объектов, располагающихся в различных административных районах, в один лот исключает возможность участия в торгах субъектов, заинтересованных в осуществлении торговой деятельности только в одном административном районе, ограничивает доступ к участию в аукционах субъектов малого предпринимательства.

Наличие препятствий для хозяйствующих субъектов в участии в аукционах противоречит части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, согласно которой при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Необходимо принять во внимание и дополнительные обязанности, налагаемые на победителя Аукционов по ведению определенных видов деятельности, что также ограничивает количество потенциальных участников торгов.

2.1. Согласно п. 8.2.12. проекта договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарных торговых объектах в подуличных переходах/вестибюлях, принадлежащих на праве хозяйственного ведения ГУП «Московский метрополитен», являющегося частью документации об Аукционах (далее – «Договор»), победитель торгов обязан обеспечить на каждой станции, где располагаются объекты, указанные в Приложении № 1 к Договору, один объект со специализацией «Цветы» и один объект со специализацией «Продовольственные товары».

При этом согласно п. 7.2. Договора победитель Аукционов не вправе передавать свои права и обязанности по Договору третьим лицам любыми способами, предоставлять Объекты в безвозмездное пользование.

2.2. Согласно п. 8.2.12 Договора, при выборе специализаций: «Одежда», «Обувь», «Общественное питание / Кафе / Быстрое питание / Продукция общественного питания» площадь павильона, в котором предоставляются данные услуги, должна быть не менее 10 кв.м. Согласно Приложению №2 к Договору, количество Объектов с такой площадью среди объединенных в составе лота в процедуре торгов № С0М30121600057 составляет менее 7%.

Таким образом, условия Аукционов предусматривают определенные особенности, связанные со специализацией отдельных видов объектов, которые не позволяют считать включенные в один лот объекты взаимозаменяемыми. При этом для субъектов, специализирующихся на торговле определенными видами товаров, участие в Аукционах является нецелесообразным.

Объединение в один лот права на осуществление торговли цветами, продовольственными товарами, а также иных видов торговой деятельности, ограничивает количество потенциальных участников Аукционов. Фактически, участие в Аукционах является целесообразным только для

субъектов, имеющих возможность одновременно вести торговлю различными видами товаров (Девятый Арбитражный Апелляционный Суд Постановление от 27 апреля 2016 г. N 09АП-12371/2016-АК).

Вышеизложенное подтверждает, что Заказчик и Организатор Конкурса сформировали Аукционную документацию, неправомерно объединив в один лот право на оказание технологически и функционально не связанных между собой видов деятельности (Арбитражный суд Московского Округа Постановление от 24 февраля 2016 г. По делу N А40-9959/2015), чем нарушили права и интересы потенциальных участников торгов в части лишения их возможности подачи предложения (заявки) и заведомо ограничили количество потенциальных участников.

3. Объединение в один лот находящихся по различным адресам нестационарных объектов при проведении аналогичных торгов уже рассматривалось УФАС по г. Москве и было признано нарушением в деле № 1-17-1404/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства.

УФАС по г. Москве в вышеуказанном решении также отметил, что на участие в аукционах с аналогичным предметом в 2016 г. по схеме «один лот — один нестационарный торговый объект» было подано от 10 до 77 заявок, что обеспечило конкуренцию и увеличение цены на сотни процентов, в отличие от аукциона по единому лоту площадь которого составила 1 059, 13 кв. м, на участие в котором было подано всего 2 заявки, а увеличение цены составило всего 5%.

4. Рассматриваемые Аукционы также были обжалованы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и в мотивировочной части решений по жалобам Московским УФАС было отмечено необоснованное укрупнение лотов (Решение по делу №1-00-137/77-17 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров).

В результате, Организатором торгов были опубликованы новые редакции Документации об Аукционах, в которых не было произведено разделение лота на отдельные нестационарные объекты, однако сумма задатка была установлена в восьмикратном размере начальной (минимальной) цены Аукционов.

Таким образом, положения актуальной Документации об Аукционах нарушают требование п. 12 Порядка организации и проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного объекта, утвержденного 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», согласно которому сумма задатка для участия в аукционе устанавливается в 12-ти кратном размере от начальной цены аукциона.

Содержание п.12 Порядка организации и проведения аукциона на право заключения договора на размещение нестационарного объекта косвенно указывает на то, что торги на предоставление права осуществления торговой деятельности в нестационарных объектах не должны объединять большое количество таких объектов, поскольку в этом случае неизбежным является рост размера задатка.

В частности, размер задатка установленный в актуальной версии Документации об Аукционах, составляет

в процедуре торгов № СОМ30121600056 - 51 748 648 рублей

в процедуре торгов № СОМ30121600057 - 47 540 680 рублей

что, по мнению Заявителя, практически исключает участие субъектов малого предпринимательства в Аукционах.

Заявитель считает, что Инициатор торгов в рассматриваемых Аукционах учел интересы не всех заинтересованных лиц, а исключительно тех лиц, которые могут оплатить задатки, а также организовать в большом количестве секций, объединенных в один лот, различные виды торговой деятельности, в некоторых случаях технологически и функционально не связанные с павильонами, являющимися предметом торгов.

**Учитывая вышеизложенное прошу:**

1. Приостановить проведение процедуры торгов до момента вынесения решения по настоящей жалобе.
2. Провести проверку Аукционной документации и выдать предписание о внесении изменений в Аукционную документацию с целью объединения состава лота объектов однородных по виду возможной осуществляемой в них деятельности.

Приложения:

1. Решение № 1 ООО «СУДЕБНАЯ ЭКСПЕРТИЗА» от 24.11.2015 г. – 1 экз., копия.

С уважением,

Генеральный директор



Н.Н. Лапшина