

Индивидуальный предприниматель

143081, Московская область, Одинцовский район, д. Лапино, д.15, ИНН 503202405676, ОГРНИП 317502400042902
Телефон _____, e-mail _____@bk.ru

от 28.11.2017г № 14

В Управление Федеральной антимонопольной службы по
Московской области
123423, г. Москва, ул. Карамышевская наб., д.44

Заявитель жалобы: Индивидуальный предприниматель
ИНН 503202495676, ОГРНИП 317502400042902
143081, Московская область, Одинцовский район, д. Лапино, д.15,
Телефон _____ e-mail: _____@bk.ru

Государственный орган: Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры
Московской области
Адрес: 143407, Московская область, г. Красногорск, Бульвар
Строителей, д. 4, корп. 1
Телефон +7 (498) 602-01-71; факс: +7 (498) 602-09-28; электронная
почта: MTDI@mosreg.ru

Жалоба

На проведение открытого аукциона – действия Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области по организации открытого аукциона по отбору организации на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области

Организатор аукциона	Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области
Место нахождения организатора аукциона	143407, Московская область, г. Красногорск, Бульвар Строителей, д. 4, корп. 1
Юридический адрес организатора аукциона	143407, Московская область, г. Красногорск, Бульвар Строителей, д. 4, корп. 1
Телефон, e-mail:	+7 (498) 602-01-71; факс: +7 (498) 602-09-28; MTDI@mosreg.ru
Предмет аукциона	Право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку (далее – спецстоянка), их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области (далее – договор).
Уполномоченный орган	Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области
Заявитель	Индивидуальный предприниматель Фастонов Александр Алексеевич, ИНН 503202495676, ОГРНИП 317502400042902143081, Московская область, Одинцовский район, д. Лапино, д.15

На официальном сайте Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области (далее - МТДИ МО) <http://mtdi.mosreg.ru/dokumenty>, 02.11.2017г размещены Извещения о проведении аукционов №№ 1-7 на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области (далее — Извещения) (скриншот прилагается).

Тексты преамбулы во всех семи Извещениях аналогичны и в качестве образца для обоснования фактов, изложенных в настоящем заявлении, прилагаются выдержки из Извещения о проведении аукциона № 2 на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на

осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области.

В Извещениях указано, что «в соответствии с Распоряжением Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области от 01.11.2017 № 308-Р «О проведении открытых аукционов на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области» (далее – Распоряжение о проведении аукционов), постановлением Правительства Московской области от «Об организации деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области и признании утратившим силу актов Правительства Московской области», Приказом ФАС России от 15.08.2016 № 1145/16 «Об утверждении Методических указаний по расчету тарифов на перемещение и хранение задержанных транспортных средств и установлению сроков оплаты», Гражданским кодексом РФ Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области (далее – организатор аукциона) сообщает о проведении аукциона на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области (далее – аукцион)».

Реквизиты (дата принятия и номер) упомянутого в Извещениях постановления Правительства Московской области «Об организации деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области и признании утратившим силу актов Правительства Московской области» не были указаны.

Действия Министерства по публикации Извещения совершены с грубыми нарушениями действующего законодательства, содержание самого Извещения, включая форму торгов, способ определения победителя, условия торгов, не соответствует требованиям закона, нарушает права и законные интересы участников торгов, сужает круг возможных участников торгов.

1. В извещениях приведена недостоверная информация об актах Правительства и Министерства Московской области, которые на момент публикации Извещений не были опубликованы и не действовали.

Необходимость полного раскрытия информации о торгах следует как из части 2 статьи 448 ГК РФ с учетом положения о равенстве всеобщего доступа к открытым торгам (часть 1 этой статьи), так и из недопустимости ограничения конкуренции и злоупотребления доминирующим положением на рынке (часть 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В Извещениях №№ 1-7 приведены ссылки на Распоряжение Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области от 01.11.2017 № 308-Р «О проведении открытых аукционов на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области» и постановление Правительства Московской области «Об организации деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области и признании утратившим силу актов Правительства Московской области».

В соответствии с частью 3 статьи 4 Закона Московской области от 19.07.2005 № 185/2005-ОЗ распоряжения центральных исполнительных органов государственной власти Московской области по вопросам защиты прав и свобод человека и гражданина вступают в силу не ранее чем через 10 дней после дня первого официального опубликования их полных текстов в газете «Ежедневные новости. Подмосковье» или размещения (опубликования) на Интернет-портале Правительства Московской области. Распоряжения центральных исполнительных органов государственной власти Московской области, имеющие нормативный характер, подлежат официальному опубликованию в газете «Ежедневные новости. Подмосковье» и размещению (опубликованию) на Интернет-портале Правительства Московской области, за исключением распоряжений или их

частей, содержащих сведения, составляющие государственную тайну или иную охраняемую законом тайну, или информацию ограниченного доступа.

Вышесказанное распоряжение Министерства и постановление Правительства Московской области, которыми должны были быть утверждены Извещение, правила и порядок проведения аукциона на дату публикации Извещения не были опубликованы. Указанное в Извещении Постановление Правительства не имеет реквизитов, номера и даты принятия. Соответственно, само Извещение и приложенные к нему порядок, правила аукциона и требования к участникам аукциона не могут считаться законными.

При этом на момент публикации Извещений в общем доступе отсутствовали сведения об официальном опубликовании в газете «Ежедневные новости. Подмоскowie» или размещении (опубликовании) на Интернет-портале Правительства Московской области распоряжения Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области от 01.11.2017 № 308-Р «О проведении открытых аукционов на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области» в соответствии с частью 3 статьи 4 Закона Московской области от 19.07.2005 года № 185/2005-ОЗ «О системе исполнительных органов государственной власти Московской области».

Также в общем доступе отсутствовали сведения об официальном опубликовании в газете «Ежедневные новости. Подмоскowie» и (или) в «Информационном вестнике Правительства Московской области», а также размещении (опубликовании) на сайте Правительства Московской области в Интернет-портале Правительства Московской области и размещении (опубликовании) на «Официальном интернет-портале правовой информации» постановления Правительства Московской области «Об организации деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области и признании утратившим силу актов Правительства Московской области» в соответствии с частью 5 статьи 33 Закона Московской области от 02.11.2005 № 230/2005-ОЗ «О Правительстве Московской области».

Частью 3 статьи 15 Конституции Российской Федерации предусмотрено, что «любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения».

Как следует из названий распоряжения Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области от 01.11.2017 № 308-Р «О проведении открытых аукционов на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области» и постановления Правительства Московской области «Об организации деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области и признании утратившим силу актов Правительства Московской области», указанные документы устанавливают и/или регламентируют права и обязанности неограниченного круга лиц, участвующих и/или вовлекаемых в процессы, связанные с осуществлением деятельности по перемещению и хранению задержанных транспортных средств, по причине чего до момента официального опубликования применяться не могут.

В то же время на официальном сайте МТДИ МО в статусе действующего было опубликовано распоряжение Министерства транспорта Московской области от 06.11.2012 № 328 «Об организации конкурсного производства на право заключения договора на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области» (скриншот прилагается).

Кроме того, на «Официальном интернет-портале правовой информации» в статусе действующих были опубликованы:

- постановление Правительства Московской области от 21.02.2017 № 115/7 «Об утверждении

Положения о Министерстве транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области и о признании утратившими силу некоторых постановлений Правительства Московской области» (скриншот прилагается);

- постановление Правительства Московской области от 21.06.2017 № 440/21 «О внесении изменения в Положение о Министерстве транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области» (скриншот прилагается);

- постановление Правительства Московской области от 25.10.2012 № 1369/39 «Об организации деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области» (скриншот прилагается).

Указанными документами была предусмотрена процедура отбора хозяйствующих субъектов для осуществления на территории Московской области деятельности по перемещению и хранению задержанных транспортных средств в форме конкурса, а не в форме аукциона.

Уполномоченным исполнительным органом государственной власти Московской области **по организации и проведению конкурсов** на право осуществления на территории Московской области деятельности по перемещению и хранению задержанных транспортных средств **являлось МТДИ МО.**

Полномочиями **по организации и проведению аукционов** на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области **МТДИ МО** на момент опубликования извещений о проведении поименованных аукционов **не располагало.**

Вышеизложенное приводит к выводу, что **Извещения о проведении аукционов №№ 1-7** на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области на дату публикации Извещений **опубликованы неуполномоченным лицом на основании недействующих нормативных правовых актов.**

Подобные выводы подтверждаются отказом МТДИ МО предоставить не являющуюся закрытой информацией о реквизитах и способах опубликования поименованных в Извещениях нормативных правовых актов Московской области. Указанный отказ содержится в пунктах 1 и 2 «Разъяснения №3 положений извещения об аукционе на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области», размещенного **20 ноября 2017** на официальном сайте МТДИ МО (скриншот и текст прилагаются).

Таким образом, информация в отношении проведения аукционов №№ 1-7 на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области, размещенная на официальном сайте МТДИ МО не представляется достоверной.

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 09.02.2009 № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного

форме открытых данных (ч. 2.1 ст. 7 Федерального закона от 09.02.2009 № 8-ФЗ).

Статьей 13 Федерального закона от 09.02.2009 № 8-ФЗ предусмотрено, что информация о деятельности государственного органа, размещаемая таковым органом в сети «Интернет», помимо прочего, содержит информацию о нормотворческой деятельности государственного органа, в том числе нормативные правовые акты, изданные государственным органом, включая сведения о внесении в них изменений, признании их утратившими силу, признании их судом недействующими, а также сведения о государственной регистрации нормативных правовых актов, в случаях, установленных законодательством Российской Федерации.

Только 22 ноября 2017 года на сайте Правительства Московской области было размещено постановление Правительства Московской области № 900/40, с указанной датой принятия 31 октября 2017 года, отменившее предыдущее постановление Правительства Московской области № 1369/39 и вносящее соответствующие изменения в отношении полномочий по аукциону в Положение о Министерстве транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области.

Однако, в соответствии с частью 4 статьи 33 Закона Московской области № 230/2005-ОЗ «О Правительстве МО»: «Постановления Правительства Московской области, подлежащие официальному опубликованию, вступают в силу на следующий день после их опубликования, если иное не установлено самим постановлением Правительства Московской области».

Таким образом, до 23 ноября 2017 года не имелось законных оснований для опубликования извещений о проведении аукционов.

Указанные действия Министерства нарушают право нашей организации, а также неограниченного круга лиц, на получение достоверной и своевременно представленной информации о деятельности государственных органов.

2. В Извещениях о проведении аукционов в нарушение закона и сложившейся судебной практики Заказчиком (Министерством) приведены дополнительные, избыточные требования к участникам торгов, в результате чего значительно ограничен круг возможных участников, субъектов малого предпринимательства, нарушены права Заявителя.

Согласно части 6 статьи 31 Закона № 44-ФЗ заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований Закона № 44-ФЗ.

Согласно пункту 4 Документации об аукционе «В связи с установленным пропускным режимом по адресу организатора аукциона, для подачи заявки на участие в аукционе и для участия в аукционе заявителю аукциона или участнику аукциона необходимо заблаговременно не позднее, чем за 1 рабочий день до 15:00 (время московское) до наступления даты соответственно окончания подачи заявок или проведения аукциона направить организатору аукциона заявку для оформления пропуска посредством электронной почты mintranszakaz@mosreg.ru, в письме необходимо указать номер аукциона (лота), дату визита, предмет аукциона, фамилию, имя, отчество, иные сведения по усмотрению заявителя».

Указанное требование о подаче «предварительной заявки для получения пропуска» представляется избыточным и не соответствующим требованиям Закона № 44, создающим препятствия лицам, подавшим заявки, по участию в торгах.

Заказчиком в нарушение части 6 статьи 31 Закона № 44-ФЗ неправомерно установлены излишние требования к участникам открытого аукциона в части требований:

А) размера обеспечения участия в аукционе в размере **10 000 000 рублей**.

Указанная величина обеспечения установлена неосновательно высокой.

В соответствии с частью 14 статьи 44 Закона № 44-ФЗ размер обеспечения заявки должен составлять от одной второй процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены контракта или, если при проведении аукционов начальная (максимальная) цена контракта не превышает три миллиона рублей, один процент начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, законодатель определяет размер обеспечения заявки как процент от

начальной (максимальной) цены контракта.

Величина начальной цены контракта, даже при суммарной стоимости всех услуг по перемещению и хранению составляет: 72 140 рублей. Пять процентов от 72 140 рублей составляет 3 607 рублей.

Сумма 10 000 000 рублей не соответствует требованиям закона, значительно сужает круг возможных участников закупки, незаконно ограничивает конкуренцию.

Б) Согласно пункту 8 Документации об аукционе: «Обеспечение заявки на участие в аукционе возвращается всем участникам, кроме победителя аукциона и участнику, занявшему второе место, **после публикации протокола аукциона**, а победителю и участнику, занявшему второе место, – после заключения договора с победителем или с участником, занявшим второе место, либо в случае отказа организатора аукциона или участника, занявшего второе место, от заключения договора».

В нарушение части 6 статьи 44 Закона № 44-ФЗ не указан срок возврата суммы обеспечения (5-дневный срок) с момента события, указанного в законе, что порождает правовую неопределенность в указанном вопросе и нарушает права потенциальных участников торгов.

В) Установленное подпунктом «и» пункта 1 Документации об аукционе требование: «Площадь помещения для приема посетителей – не менее 15 кв.м» является неопределенным в отношении объекта. Возникает неопределенность в том, что имеется ввиду: площадь офиса организации или индивидуального предпринимателя, принимающих участие в торгах, или площадь специально оборудованного помещения на автостоянке? Полагаем это требование избыточным и неясным.

Г) Установленное подпунктом «и» пункта 1 Документации об аукционе требование: «Общая площадь ремонтных и офисных помещений в собственности или в долгосрочной аренде – не менее 1000 м²» также представляется неясным. И требует уточнения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Закона № 44-ФЗ заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описание объекта закупки не должны включаться требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки.

Как указывается в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 02.12.2015 № Ф05-16172/2015 по делу № А40-18064/15 частью 3 статьи 33 Закона № 44-ФЗ установлено, что **не допускается включение в документацию о закупке** (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) **требований к производителю товара, к участнику закупки** (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена **Законом № 44-ФЗ**.

При этом статьей 8 Закона № 44-ФЗ установлен принцип обеспечения конкуренции контрактной системы в сфере закупок.

Часть 1 статьи 8 Закона № 44-ФЗ установлено, что контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок (часть 2 статьи 8 Закона № 44-ФЗ).

Аналогичная позиция содержится и в постановлениях Арбитражного суда Московского округа от 02.12.2015 № Ф05-16172/2015 по делу № А40-18064/15; от 02.12.2015 № Ф05-15766/2015 по делу № А40-18047/15; от 30.11.2015 № Ф05-13670/2015 по делу № А40-18865/15.

3. Действия должностных лиц, ненадлежащим образом утвердивших документацию об аукционах, опубликовавших извещения об аукционах, нарушают действующее законодательство и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частями 4-4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

На основании пп. «а» п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пункта 5.3.2.8. Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331: Федеральная антимонопольная служба выдает (направляет): **предписания**, обязательные для исполнения организатором торгов, оператором электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссией, продавцом государственного или муниципального имущества, организатором продажи, **о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания их несостоявшимися**, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, **о внесении изменений в документацию о торгах и в извещение об их проведении или аннулировании.**

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 2 ст. 33, ч. 3 и 4 ст. 65, ст. ст. 105, 106 Закона № 44-ФЗ, пп. «а» п. 3.1 ч. 1 ст. 23, части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Прошу:

- 1) Признать действия Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области, выразившиеся в публикации 02 ноября 2017 года извещений №№ 1-7 на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области незаконными.
- 2) Выдать должностному лицу – министру транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений закона путем:
 - отзыва (аннулирования) указанных извещений и опубликования соответствующей информации об этом;
 - возврата лицам, подавшим заявки на участие в аукционе, заявок и сумм обеспечения участия в аукционе;
 - запрета проводить аукционы на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области до завершения проверки конкурсной документации антимонопольным органом.

8

- 3) Приостановить проведение торгов до рассмотрения жалобы по существу.
- 4) Осуществить внеплановую проверку Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Московской области по вопросу соблюдения законодательства при проведении торгов на право заключения договора с хозяйствующим субъектом на осуществление деятельности по перемещению транспортных средств на специализированную стоянку, их хранению и возврату транспортных средств на территории Московской области.
- 5) Привлечь к административной ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства.

Приложения:

1. Тексты извещений №№ 1-7 на 18 л;
2. Текст разъяснения на 2 л;
3. Копия разъяснений Заказчика на 7 л;
4. Скриншот разъяснений -1л.;
5. Скриншот извещений-1л.;

Индивидуальный предприниматель