

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-00-1282/77-17

«18» октября 2017 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев протокол от 04.10.2017 и материалы дела об административном правонарушении в отношении должностного лица - АО «ВДНХ» (ОГРН 1027700008874, ИНН 7717037582, КПП 771701001, дата регистрации: 08.07.2002, место нахождения: 129223, г. Москва, пр-т Мира, д. 119) по факту нарушения п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении порядка предоставления документации об обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, а именно об открытом аукционе на право заключения договора аренды 20 нестационарных торговых объектов по адресу: г. Москва, проспект Мира, дом 119, ВДНХ, в отсутствие законного представителя АО «ВДНХ», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии <...> - представителя по доверенности от 13.12.2016 № ВДНХ-17-1-233/16,

УСТАНОВИЛ:

На рассмотрении дела представителем АО «ВДНХ» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с рассмотрением 19.10.2017 в 11:10 кассационной жалобы АО «ВДНХ» в Арбитражном суде Московского округа по делу № А40-4327/17 на постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 17.07.2017, в соответствии с которым решение антимонопольного органа по делу № 1-00-2189/77-16 вступило в законную силу и признано законным. По мнению представителя АО «ВДНХ», итоги рассмотрения дела в кассационной инстанции имеют существенное значение при разрешении вопроса о привлечении к административной ответственности АО «ВДНХ» по рассматриваемому делу.

Должностное лицо административного органа отклоняет заявленное ходатайство на основании следующего.

Решение по делу № 1-00-2189/77-16 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, как указано самим представителем АО «ВДНХ», так и в протоколе об административном правонарушении по настоящему делу, вступило в законную силу и признано судом апелляционной инстанции в рамках дела № А40-4327/17 законным и обоснованным, в связи с чем должностным лицом административного органа не усматривается необходимость ожидания результата рассмотрения кассационной жалобы в Арбитражном суде Московского округа по делу № А40-4327/17.

Более того, должностное лицо административного органа обращает внимание

на то, что срок давности привлечения к административной ответственности АО «ВДНХ» по рассматриваемому делу истекает 24.10.2017, и в случае отложения рассмотрения дела до указанной даты у административного органа будет отсутствовать возможность надлежащим образом известить АО «ВДНХ» о дате, месте и времени следующего рассмотрения дела, ввиду долгой доставки почтовой корреспонденции, что впоследствии может послужить основанием для отмены постановления о назначении административного наказания.

По результатам рассмотрения Московским УФАС России жалобы ООО «Торговая Компания «МАРКО» (далее - Заявитель) на действия АО «ВДНХ» при проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды 20 нестационарных торговых объектов по адресу: г. Москва, проспект Мира, дом 119, ВДНХ (далее - Аукцион) 30.11.2016 вынесено решение по делу № 1-00-2189/77-16 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров.

В результате рассмотрения материалов дела № 4-00-1282/77-17 должностным лицом Московского УФАС России установлено следующее.

Аукцион проведен на основании приказа генерального директора АО «ВДНХ» от 24.10.2016 № ВДНХ-12-885/16 «О проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды 20 нестационарных торговых объектов по адресу: Москва, проспект Мира, дом 119, ВДНХ. Специализация (целевое использование) «Прохладительные напитки - Мороженое».

Заказчиком на собственном сайте <http://official.vdnh.ru> размещено извещение о проведении Аукциона, а 24.10.2016 данное извещение было опубликовано в Российской газете.

В соответствии с документацией о проведении открытого аукциона на право заключения договора аренды 20 нестационарных торговых объектов по адресу: г. Москва, проспект Мира, дом 119, ВДНХ (далее - Аукционная документация) предмет торгов - право заключения договора аренды 20 нестационарных торговых объектов по адресу: Москва, проспект Мира, дом 119, ВДНХ.

Согласно пунктам 2.1, 3.1 Проекта договора аренды, включенного в состав Аукционной документации, арендодатель передает арендатору, а арендатор принимает во временное владение и пользование нестационарный торговый объект для организации точки общественного питания, специализация - реализация прохладительных напитков и мороженого.

Решением Комиссии Управления по делу № 1-00-2189/77-16 с учетом того обстоятельства, что предметом Аукциона являлось именно использование нестационарных торговых объектов в целях, определенных п. 8 ч. 2 приложения № 1 к постановлению Правительства Москвы от 03.02.2011 № 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 о размещении нестационарных торговых объектов), установлено, что порядок проведения Аукциона определяется нормами указанного постановления.

Согласно п. 8 приложения № 2 к Постановлению о размещении

нестационарных торговых объектов организатором аукциона на право заключения договора на осуществление торговой деятельности (оказание услуг) в нестационарном торговом объекте и договора на размещение нестационарного торгового объекта является Департамент города Москвы по конкурентной политике, который разрабатывает типовую аукционную документацию и согласовывает ее с инициаторами проведения аукциона, принимает решение о создании аукционной комиссии, определяет ее состав и порядок работы.

Вместе с тем, как следует из материалов дела № 1-00-2189/77-16, Аукционная документация в настоящем случае разработана и согласована исключительно организатором торгов - АО «ВДНХ».

В соответствии с п. 15 приложения № 2 к Постановлению о размещении нестационарных торговых объектов организатор торгов не менее чем за 30 календарных дней до дня проведения электронного аукциона размещает извещение о проведении аукциона и аукционную документацию, включающую проект договора, на своем официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и на электронной площадке.

Однако, как установлено при рассмотрении дела № 1-00-2189/77-16, организатором закупки - АО «ВДНХ» на сайте <http://official.vdnh.ru> было размещено исключительно извещение о проведении аукциона, без аукционной документации.

Аукционная документация в соответствии с п. 19 извещения о проведении Аукциона на бумажном носителе будет выдаваться Организатором торгов заявителям при наличии доверенности с «24» октября 2016 г. по «7» ноября 2016 г. (в рабочие дни) с 15 ч. 00 мин. до 17 ч. 00 мин. (время московское) по адресу: г. Москва, проспект Мира, д. 119, стр. 69, каб. 418 при её оплате. Стоимость Документации об аукционе: 1 500 (одна тысяча пятьсот) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Таким образом, объявив о проведении торгов в форме открытого аукциона, АО «ВДНХ» конклюдентно согласилось со всеми требованиями, предъявляемыми нормами ГК РФ к данной процедуре, и, как следствие, отнесло на себя все риски несоответствия своих действий данной процедуре.

Извещение о проведении торгов в контексте ст. 448 ГК РФ представляет собой доведение информации о предстоящей процедуре и общие сведения о предмете торгов, между тем как документация о торгах, именуемая в том числе конкурсной, аукционной, закупочной или котировочной, представляет собой необходимые для потенциальных участников сведения и подробное описание товаров, работ или услуг, которые требуются организатору торгов, то есть полный пакет документов, содержащий условия заключения контракта, стоимость выполнения, сроки, способы оплаты, критерии отбора исполнителя, объем и график работ и (или) услуг,

техническое задание и так далее. Отсутствие указанных сведений является непреодолимым препятствием для потенциальных участников торгов к подаче ими заявки, поскольку не позволяет ознакомиться с порядком подачи заявки на участие в торгах и условиями последующего заключения договора, что объективно влечет за собой ограничение количества потенциальных участников торгов ввиду отсутствия у них существенной информации об условиях их проведения.

Кроме того, в соответствии с ч. 2 ст. 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Буквальное толкование данной нормы права позволяет сделать вывод о необходимости указания в извещении о проведении торгов четких сведений о поэтапном оформлении и подаче заявки.

Отсюда следует вывод о необходимости указания требований к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке не только в документации о закупке, но и в извещении о проведении такой закупки (ч. 2 ст. 448 ГК РФ).

В то же время, как следует из текста извещения о проведении аукциона (п. 14), информация о порядке проведения аукциона, в том числе об оформлении участия в аукционе изложена в документации об аукционе.

Таким образом, извещение о проведении торгов в настоящем случае не только не содержит необходимых в контексте ст. 448 ГК РФ сведений, но и содержит отсылку к документам, которые отсутствуют в свободном доступе, что препятствует потенциальным участникам торгов в ознакомлении с упомянутыми документами и, как следствие, в подготовке и подаче заявок на участие в торгах.

Таким образом, в нарушение требований действующего законодательства организатором торгов ограничена возможность ознакомления с Аукционной документацией и проектом договора. Предоставление Аукционной документации только при условии предварительной оплаты не является надлежащим порядком предоставления такой документации поскольку противоречит принципам проведения торгов, закрепленным в ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В силу п. 2 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 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.

Таким образом, действия организатора торгов - АО «ВДНХ», выразившиеся в

нарушении порядка предоставления документации об обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, нарушают ст. 448 ГК РФ и образуют признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 7.32.4 Кодекса об административном правонарушении (далее - КоАП РФ).

При рассмотрении дела представителем АО «ВДНХ» доводов по существу рассматриваемого дела заявлено не было.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, виновные действия АО «ВДНХ» состоят в нарушении положений ст. 448 ГК РФ, что установлено решением по делу № 1-00-2189/77-16, и образуют состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

Согласно ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ, нарушение порядка предоставления документации об обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, порядка разъяснения такой документации, порядка приема заявок на участие в торгах, заявок на участие в продаже государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.30 и 7.32.3 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения - г. Москва, пр-т Мира, д. 119 (место нахождения Заказчика).

Временем совершения административного правонарушения является 24.10.2016.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, отягчающие административную ответственность АО «ВДНХ» за совершенное административное правонарушение, не выявлены.

Обстоятельств, указывающих на малозначительность допущенного правонарушения, должностным лицом административного органа не установлено.

Руководствуясь ч. 5 ст. 7.32.4, ст.-ст. 4.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - АО «ВДНХ» (ОГРН 1027700008874,

ИНН 7717037582, КПП 771701001, дата регистрации: 08.07.2002, место нахождения: 129223, г. Москва, пр-т Мира, д. 119) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - АО «ВДНХ» (ОГРН 1027700008874, ИНН 7717037582, КПП 771701001, дата регистрации: 08.07.2002, место нахождения: 129223, г. Москва, пр-т Мира, д. 119) административное наказание в виде административного штрафа в размере **20 000 (Двадцати тысяч рублей) руб.**

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее **60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам:

Получатель:	УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890) ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001
Банк получателя:	ГУ Банка России по ЦФО р/с 40101810800000010041 БИК 044583001 ОКТМО: 45375000 КБК 161 1 16 02010 01 6000140
Назначение платежа:	Административный штраф по делу № 4-00-1282/77-17 об административном правонарушении

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 или 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном ч. 1.1 ст. 32.2 КоАП РФ, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двухкратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Документы, подтверждающие уплату штрафа, необходимо направить по

электронной почте или факсу. В назначении платежа необходимо указывать номер постановления о наложении штрафа.

В случае невозможности идентифицировать платеж или при отсутствии сведений у Московского УФАС России о своевременной оплате штрафа Московское УФАС России обязано передать постановление для принудительного исполнения в ФССП России.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя

<...>