

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-00-1283/77-17

«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 - коммерческого директора АО «ВДНХ» <...> 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 <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

По результатам рассмотрения Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия Управления) 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.

Вышеуказанное решение на момент составления протокола об административном правонарушении вступило в законную силу и признано судом апелляционной инстанции в рамках дела № А40-4327/17 законным и обоснованным.

В результате рассмотрения материалов дела № 4-00-1283/77-17 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).

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. 3 ст. 2.1 КоАП РФ, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие функции по организации и проведению обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, в том числе члены конкурсной комиссии, аукционной комиссии, совершившие административные правонарушения, предусмотренные ст. 7.32.4 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно документам, представленным АО «ВДНХ» (вх. от 06.09.2017 № 43003/17), должностным лицом ответственным за размещение в соответствии с законодательством Российской Федерации информации о проведении Аукциона является коммерческий директор АО «ВДНХ» <...>.

В соответствии с приказом генерального директора АО «ВДНХ» от 07.05.2014 № 365-к «О приеме работника на работу» <...> является коммерческим директором АО «ВДНХ».

В соответствии с приказом 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» <...> осуществляет контроль за исполнением данного приказа.

Согласно сведениям, представленным АО «ВДНХ», должностная инструкция, регламентирующая порядок работы коммерческого директора в АО «ВДНХ», отсутствует.

Руководствуясь представленными документами и сведениями, а также принимая во внимание то обстоятельство, что допущенное АО «ВДНХ» нарушение сопряжено с нарушением порядка проведения аукциона, должностное лицо административного органа приходит к выводу о том, что должностным лицом, ответственным за нарушение порядка предоставления Аукционной документации является коммерческий директор АО «ВДНХ» <...>.

Таким образом, действия коммерческого директора АО «ВДНХ» <...> нарушают положения 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 <...> 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 должностное лицо - коммерческого директора АО «ВДНХ» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 5 ст. 7.32.4 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу - коммерческому директору АО «ВДНХ» <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **12 000 (Двенадцати 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 № 4-00-1283/77-17 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 районный 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

<...>