

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

Московское областное УФАС
Рег. номер 36798/22
зарегистрирован 30.09.2022



Заявитель:

Адрес места нахождения и почтовый адрес:

тел./факс:

Эл. почта:

Заказчик: Администрация городского округа Кашира
Московской области
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
ул. Ленина д. 2, г. Кашира
Московской области, 142900
тел./факс: 8 (496 69) 2-87 -77
Эл. почта: kashira@mosreg.ru

Оператор электронной площадки:
ООО «РТС-тендер»

Номер контактного телефона:
+7 (499) 653-77-00

Адрес места нахождения и почтовый адрес:
Наб. Тараса Шевченко, д. 23А, 25 этаж, пом. 1,
г. Москва, 121151
Эл. почта: info@rts-tender.ru

Жалоба

на действия заказчика

Действия заказчика обжалуются в порядке пункта 1 части 1 и части 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку заказчиком нарушен установленный нормативными правовыми актами порядок размещения информации, организации и проведения торгов, что нарушает права и законные интересы заявителя.

1. На сайте Администрации городского округа Кашира размещено Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области, утверждённое постановлением Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па¹. Это же постановление и полный текст извещения были опубликованы в периодическом издании – газете «Вести Каширского района», № 14 от 10 августа 2022 (газета зарегистрирована Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи,

¹ <https://kashira.org/documents/>

информационных технологий и массовых коммуникаций по ЦФО 28.02.2017г. Регистрационный номер ПИ № ТУ50-02447)².

В соответствии с нормами статьи 46 Устава городского округа Кашира Московской области, принятого решением Совета депутатов городского округа Кашира Московской области от 29 февраля 2016 года N 22-н (в ред. решений Совета депутатов городского округа Кашира МО от 22.11.2016 N 204-н, от 25.07.2017 N 79-н, от 16.08.2018 N 60-н, от 30.07.2019 N 46-н, от 25.02.2020 N 5-н, от 29.09.2020 N 80-н), муниципальные правовые акты вступают в силу после их официального опубликования. При этом официальным опубликованием считается первая публикация полного текста муниципального правового акта в периодическом печатном издании «Вести Каширского района», что и было сделано 10 августа 2022 г. Каких-либо сведений об отмене названного постановления в настоящее время нет. Таким образом, в указанное выше извещение, утвержденное постановлением Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па, представляет собой действующий муниципальный акт, определяющий порядок проведения аукциона в электронной форме.

22 сентября 2022г. принято постановление Администрации городского округа Кашира № 3188-па «О внесении изменений в постановление Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па «О проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области». Согласно п. 1.3 указанного постановления, внесены изменения в п.8 Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области, согласно которым установлено снижение шага цены аукциона на 0,5 %, при условии неподачи ценового предложения в течение 10 минут.

При этом, в пункте 2 постановления дано распоряжение об опубликовании документа в периодическом печатном издании «Вести Каширского района» и на сайте Заказчика. Это распоряжение полностью соответствуют статье 46 Устава городского округа Кашира Московской области, принятого решением Совета депутатов городского округа Кашира Московской области от 29 февраля 2016 года № 22-н, которая предусматривает, вступление в силу муниципального правового акта затрагивающего права и обязанности физических и юридических лиц, возможно только после официального опубликования его полного текста в газете «Вести Каширского района». Кроме того, в п. 2 Постановления Заказчика от 22.09.2022г. № 3188-па дано распоряжение опубликовать постановление в газете «Вести Каширского района» и на официальном сайте Заказчика по адресу: www.kashira.org.

Но, Постановление Заказчика от 22.09.2022г. № 3188-па в указанном периодическом издании и на сайте Заказчика не было опубликовано. Текст постановления опубликован только на сайте электронной площадки «РТС-Тендер»: www.rts-tender.ru, что не является официальным опубликованием нормативного акта.

Таким образом, по мнению Заявителя Заказчик нарушил требования пункта 2 статьи 47 Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и статьи 46 Устава городского округа Кашира Московской области, определяющих порядок вступления в силу муниципальных нормативно-правовых актов.

В результате, постановление Заказчика от 22.09.2022г. № 3188-па «О внесении изменений в постановление Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па «О проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный

² Выпуск опубликован на сайте по адресу: https://kashira.org/wp-content/uploads/2022/08/vkr-14_236-1.pdf (с.8).

перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области» не вступило в силу.

Таким образом, Заказчиком создана неустранимая правовая неопределенность в том, какие условия и порядок проведения электронного аукциона имеют под собой правовое основание. В частности, если исходить из опубликованной на сайте электронной площадки информации, порядок и условия проведения аукциона определяются постановлениями Заказчика от 10.08.2022 № 2647-па, от 22.09.2022г. № 3188-па. Если же исходить из действующего законодательства, определяющего порядок проведения аукционов в электронной форме на право заключения договора на организацию проведения ярмарок, и порядок вступления в силу муниципальных актов, то таким постановлением Заказчика является постановление от 10.08.2022 № 2647-па без учета изменений внесенных постановлением от 22.09.2022г. № 3188-па. И требования о снижении шага цены аукциона при неподаче ценового предложения в течение 10 мин. применяться не должны.

Необходимо отметить, что в постановлении Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па содержится ссылка на постановление Администрации городского округа Кашира Московской области от 12.07.2022 № 2289-па «Об утверждении Порядка организации ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них» (вместе с «Положением о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок в городском округе Кашира на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории Московской области»)), которое опубликовано в издании «Вести Каширского района», N 13, 27.07.2022г.³, при этом «Положение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок в городском округе Кашира на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории Московской области» опубликовано только на сайте Заказчика, в официальном печатном органе Заказчика - «Вести Каширского района» документ не публиковался.

2. Постановлением Правительства Московской области от 16.09.2022 № 976/31 «О внесении изменений в постановление Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 «Об утверждении Порядка организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них» был дополнен порядок заключения договоров на право проведения ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них. Постановление вступило в силу с 21.09.2022.

Указанным постановлением Правительства Московской области предусмотрено, что при наличии заявления заинтересованного лица о продлении договора или иного разрешительного документа на проведение ярмарок, орган местного самоуправления направляет заявителю проект дополнительного соглашения к ранее заключенному договору либо проект договора с указанием срока действия, указанного в заявлении заинтересованного лица.

Условиями для такого внеконкурсного заключения (продления) договора на право проведения ярмарок являются:

1) предоставление такого заявления в орган местного самоуправления в течение 5 рабочих дней с даты введения в действие пункта 16² Порядка организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них, утвержденного постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40, и

³ https://docs.google.com/viewerng/viewer?url=https://kashira.org/wp-content/uploads/2022/08/vkr-13_235.pdf&hl=en (с.7).

2) наличие у заявителя на момент публикации Постановления Правительства Московской области от 16.09.2022 № 976/31 «О внесении изменений в постановление Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 «Об утверждении Порядка организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них», ранее выданных разрешительных документов на проведение ярмарок, срок действия которых либо закончился либо до их окончания осталось менее 60 дней.

Заявителю по настоящей жалобе было предоставлено такое разрешение на право проведение ярмарок было предоставлено письмом администрации городского округа Кашира от 15.08.2022г. № 118ТГ-2636, согласно которому Заявителю согласовали организацию проведения ярмарки в месте проведения ярмарки по адресу: г. Кашира, ул.Садовая, д.33 (вблизи ресторана «Русь») в период с 15.08.2022 по 21.08.2022г.

«21» сентября 2022 г. Заявитель в электронной форме обратился в адрес Администрации городского округа Кашира с заявлением в соответствии с пунктом 16.2 Порядка организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них, утвержденного постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 (в ред. от 16.09.2022).

При наличии вышеуказанных условий для заключения договора на проведение ярмарок, Администрация городского округа Кашира обязана заключить договор именно с Заявителем, та как норма пункта 16² Порядка организации ярмарок является императивной, что делает невозможным дальнейшее проведение электронного аукциона.

При наличии факта вступления в силу Постановления Правительства Московской области от 16.09.2022 № 976/31 и поданного Заявителем заявления о заключении договора на проведение ярмарок на основании пункта 16² Порядка организации ярмарок, Заказчик обязан отменить проведение аукциона в отношении Лота 2 (выставленное совместно с иными местами проведения ярмарок на торги в форме открытого аукциона в электронном виде, право на заключение договора на организацию ярмарок в месте проведения ярмарок по адресу: г. Кашира, ул.Садовая, д.33 (вблизи ресторана «Русь»), на электронной площадке по адресу: www.rts-tender.ru, номер на площадке 22000135840000000001), и заключить с Заявителем договор на организацию ярмарок в месте проведения ярмарок по адресу: г. Кашира, ул.Садовая, д.33 (вблизи ресторана «Русь»).

3. На торги в форме открытого аукциона в электронном виде, на электронной площадке по адресу: www.rts-tender.ru, номер на площадке 22000135840000000001 Лот 1, Лот 2, Лот 3 выставлены права на заключение договора на организацию ярмарки в местах организации ярмарки:

Лот 1 место проведения ярмарки: Городской округ Кашира г. Кашира, мкр. Ожерелье, ул. Гвардейская, (близи ДК Ленина) 500 кв.м;

Лот 2 место проведения ярмарки: Городской округ Кашира, г. Кашира, ул. Садовая, д.33 (вблизи ресторана «Русь»), 500 кв.м;

Лот 3 место проведения ярмарки: Городской округ Кашира г. Кашира ул. Советская (вблизи д. 14), 500 кв.м, по всем указанным лотам, тексты проектов договоров, являющихся приложениями № 2, № 3, № 4 к Извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области, являются идентичными, а именно: «право на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок площадью _____ кв.м по адресу (адресному ориентиру): _____ (далее - место проведения ярмарок) в соответствии с характеристиками проведения ярмарок (приложение

1) за плату, перечисляемую Стороной 2 в бюджет городского округа Кашира Московской области» (пункт 1.1. проекта договора).

Вместе с тем, исходя из предмета договора, содержанием которого являются действия по организации проведения ярмарок, или возмездное оказание услуг (ст. 779 ГК РФ), а не предоставление имущества во временное владение и пользование или пользование (аренда или безвозмездное пользование; статьи 606, 689 ГК РФ). В этой связи размещение заказчиком информации о проведении торгов на сайте www.torgi.gov.ru в разделе предназначенном для размещения извещений о проведении торгов на право заключения *договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, указанного в части 1 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции»* не обосновано.

В данном случае не применимы положения Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных Приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, поскольку предметом аукциона является право на заключение договора на организацию ярмарок.

Правовая природа договора на право заключения договора на организацию ярмарок **отлична** от иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества. Проведение аукциона на право заключения договора на организацию ярмарок в Московской области должно осуществляться в соответствии с Постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 «Об утверждении Порядка организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них».

Действия Заказчика нарушают принцип открытости, прозрачности, полноты и достоверности информации о контрактной системе, а также принцип обеспечения конкуренции и создания равных условий участникам закупок.

4. В Приложениях № 2, № 3, № 4 к Извещению о проведении открытого аукциона, утвержденному постановлением Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па, содержится форма договора на организацию ярмарок на месте организации ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области.

В тексте проектов договоров содержатся условия, которые могут приводить к необоснованному ограничению прав организатора ярмарки (участник аукциона, с которым заключается договор в соответствии с приложением к извещению о проведении торгов):

а) в пункте 1.1 проекта договора предусмотрено, что Сторона 1 предоставляет Стороне 2 право на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок площадью _____ кв.м по адресу (адресному ориентиру): _____ (далее - место проведения ярмарок) в соответствии с **характеристиками проведения ярмарок (приложение 1)** за плату, перечисляемую Стороной 2 в бюджет городского округа Кашира Московской области».

Вместе с тем приложение № 1 к договору не содержит информации о характеристиках проведения ярмарок. В нем отсутствуют сведения о типах ярмарок, графике их проведения, количестве торговых мест, требований к организации ярмарки, предоставления торговых мест на безвозмездной основе или иных льготных условиях, организации и проведении в рамках ярмарки культурно-массовых мероприятий.

Однако в соответствии с пунктом 6 Примерного положения о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок, включенном в сводный перечень мест проведения ярмарок на территории Московской области, утвержденного Постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40, указанные выше сведения в обязательном порядке должны включаться в извещение о проведении аукциона и составлять предмет договора.

В этой связи заказчиком в нарушение статьи 448 ГК РФ не определен предмет торгов, что создает необоснованные препятствия для потенциальных участников закупки.

б) в пункте 4.2.4 проекта договора установлена обязанность организатора ярмарки на «исполнение требований к архитектурно-художественному облику мест проведения ярмарки в части внешнего вида зданий, строений, сооружений (их отдельных элементов), ограждений (заборов), освещения, малых архитектурных форм, элементов озеленения, твердых и мягких покрытий, других элементов благоустройства мест проведения ярмарок, установленных в соответствии с Законом Московской области от 30.12.2014 № 191/2014-ОЗ «О регулировании дополнительных вопросов в сфере благоустройства в Московской области» в Правилах благоустройства территории городского округа Кашира».

В то же время, ни в тексте договора, ни в вышеуказанных извещениях Заказчик не определил конкретные требования к внешнему виду мест проведения ярмарок. В соответствии с пунктом 9.2 проекта договора неотъемлемой частью договора является приложение № 1 «Характеристики проведения ярмарок». Одним из разделов этого приложения является «Требования к организации ярмарки (в соответствии с Порядком)». Однако указанное приложение № 1 к договору не содержит никакой информации, в том числе и в разделе «Характеристики проведения ярмарок». Также, отсутствует информация о требованиях к местам проведения ярмарок и в Правилах благоустройства территории городского округа Кашира Московской области, утвержденных решением Совета депутатов городского округа Кашира Московской области от 25.09.2018 № 72-н.

Таким образом, заказчиком не определены требования к внешнему виду ярмарок по лотам №№: 1, 2, 3 и не указаны характеристики проведения ярмарок (приложение 1), являющиеся неотъемлемой частью Договора.

В результате в этой части предмет торгов не определен.

в) в пункте 4.2.19 проекта договора установлено, что организатор ярмарки «возмещает затраты Стороне 1 за выполненные работы по приведению места проведения ярмарок в первоначальное состояние, по демонтажу и хранению конструкций и оборудования, оставленного после организации ярмарок, на месте проведения ярмарок по окончании срока действия или расторжения настоящего Договора». Право заказчика требовать возмещения указанных затрат предусмотрено также пунктом 4.1.6 проекта договора.

В указанных пунктах проекта договора не определен порядок определения затрат в случае неисполнения организатором ярмарки своих обязательств по приведению места проведения ярмарки в первоначальное состояние, не определена процедура, в рамках которой заказчик с участием организатора ярмарки проводил бы описание первоначального состояния места проведения ярмарки до ее начала, не определена и стоимость работ по демонтажу и хранению конструкций и оборудования, либо порядок её определения.

г) в пункте 4.1.4 проекта договора указано, что заказчик «лично или через специализированные организации проводит проверки проводимых в соответствии с условиями настоящего Договора ярмарок с составлением акта фиксации нарушений (приложение 2)».

Указанное положение договора может приводить к необоснованному ограничению хозяйственной деятельности организатора ярмарки и созданию препятствий в исполнении возложенных на него обязанностей по договору. Эти негативные обстоятельства могут наступать в связи с неограниченным правом заказчика проводить проверки в отсутствие какой-либо заранее установленной процедуры их проведения. Кроме того, из текста договора не представляется возможным определить, кто именно уполномочен на проведение проверок, проводимых организатором ярмарки ярмарок. В тексте договора отсутствует определение «специализированной организации», а равно перечень организаций, которые вправе проводить проверки.

Учитывая изложенное, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прошу

1. Отменить проведение Заказчиком торгов в форме открытого электронного аукциона в отношении Лота 2 (право на заключение договора на организацию ярмарок в месте проведения ярмарок по адресу: г. Кашира, ул.Садовая, д.33 (вблизи ресторана «Русь»), на электронной площадке по адресу: www.rts-tender.ru, номер на площадке 22000135840000000001), и обязать Заказчика заключить с Заявителем договор на организацию ярмарок в месте проведения ярмарок по адресу: г. Кашира, ул.Садовая, д.33 (вблизи ресторана «Русь») в соответствии с пунктом 16.2 Порядка организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них, утвержденного постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 (в ред. от 16.09.2022).

Перечень прилагаемых к жалобе документов:

1. Копия Извещения (Приложение № 2 к постановлению Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па) о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте проведения ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области, утв. Постановлением Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па.
2. Постановление Администрации городского округа Кашира от 10.08.2022 № 2647-па.
3. Постановление Администрации городского округа Кашира от 22.09.2022г. № 3188-па.
4. Скриншот станицы официального сайта Заказчика по результатам поиска Постановления Администрации городского округа Кашира от 22.09.2022г. № 3188-па.
5. Скриншот станицы официального сайта Заказчика по результатам поиска информации в периодическом издании – газете «Вести Каширского района», Постановления Администрации городского округа Кашира от 22.09.2022г. № 3188-па.
6. Копия письма Администрации городского округа Кашира от 15.08.2022г. № 118ТГ-2636 о согласовании организации проведения ярмарки в месте проведения ярмарки.
7. Копия заявки и письма Заявителя о продлении разрешительного документа на организацию проведения ярмарки в месте проведения ярмарки.
8. Подтверждение направления Заказчику 29.09.2022г. заявки и письма Заявителя о продлении разрешительного документа на организацию проведения ярмарки в электронной форме.
9. Проект договора на организацию ярмарок на месте организации ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Кашира Московской области, являющегося приложением № 3 к Извещению о проведении торгов.
10. Правила благоустройства территории городского округа Кашира.