

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 34356/22
на действия (бездействие) при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 05.10.2022

г. Москва

Комиссия Московского областного УФАС России по рассмотрению жалобы на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

<...>,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «МосОблТорг» (далее – Заявитель) от 15.09.2022 № 34356/22 на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации городского округа Истра Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и 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 уведомление размещено на сайте <https://i.rts-tender.ru> за № 96563, лоты № 1, 2, 3 (далее – Аукцион) с участием Заявителя и представителей Организатора торгов, уведомленных в соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

Аукцион проводился в соответствии с извещением 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 Истра Московской области, утвержденным постановлением Администрации городского округа Истра Московской области от 09.08.2022 № 7507/8 (далее – Извещение), в соответствии положением о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок, включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории городского округа Истра Московской области, утвержденным постановлением Администрации городского округа Истра Московской области от 18.07.2022 № 6654/7 (далее – Положение) и в соответствии с порядком организации ярмарок на территории Московской области и продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг) на них, утвержденным постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 (далее – Порядок).

Общие требования к торгам установлены статьями 447 и 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК).

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Московским областным УФАС России

в установленном порядке в адрес Заявителя, Организатора торгов и оператора электронной площадки направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам Заявителя:

1. Организатором торгов в установленном порядке не опубликован утвержденный проект Положения, что не позволяет сопоставить сведения, содержащиеся в Положении и в Извещении.

2. Организатор торгов не разместил информацию о проведении Аукциона на федеральной электронной площадке РТС-Тендер по адресу: www.rts-tender.ru.

3. Организатором торгов не определены требования к внешнему виду ярмарок по лотам № 1, 2, 3 и не указаны характеристики проведения ярмарок.

4. Организатором торгов не определен ни конкретный размер штрафа, ни порядок его определения в случае неисполнения организатором ярмарки своих обязательств по договору.

5. Организатором торгов не определен порядок расчета затрат в случае неисполнения организатором ярмарки своих обязательств по приведению места проведения ярмарки в первоначальное состояние, а также стоимости работ по демонтажу и хранению конструкций и оборудования.

6. Положение пункта 4.1.4 проекта договора не определяет «специализированную организацию» и перечень организаций, которые вправе проводить проверки.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Проект Положения был размещен на официальном сайте Администрации городского округа Истра Московской области в сети Интернет и направлен в Истринскую городскую прокуратуру Московской области с целью проведения независимой антикоррупционной экспертизы нормативно правовых актов.

2. В соответствии с Положением информация о проведении электронного аукциона была размещена на федеральной электронной площадке РТС-Тендер, извещение № 96563, лоты № 1, 2, 3.

Позиции Организатора торгов относительно доводов 3-7 Заявителя не представлено.

Относительно доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Комиссией установлено, что отношения между организатором ярмарок, оператором ярмарок и участниками ярмарок при организации и проведении ярмарок на территории Московской области регулируются Порядком.

Указанный Порядок в том числе содержит примерное положение 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.

Примерное положение утверждено постановлением Правительства Московской области от 16.11.2021 № 1170/40 и определяет правила подготовки, организации и проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на организацию ярмарок на месте организации ярмарок, находящемся в государственной неразграниченной собственности или собственности муниципального образования Московской области и включенном в Сводный перечень мест проведения ярмарок на территории Московской области, и заключения договора на организацию ярмарок на месте организации ярмарок.

Комиссией осмотрено извещение о проведении Аукциона, опубликованное на официальном сайте Администрации городского округа Истра Московской области (раздел «Развитие потребительского рынка» – «Ярмарки»), согласно которому Аукцион организован, в том числе на основании Положения.

Раздел «Развитие потребительского рынка» – «Ярмарки» официального сайта Администрации содержит, в том числе опубликованное постановление Администрации городского округа Истра Московской области от 18.07.2022 № 6654/7 (дата и время публикации не указаны).

Пунктом 5 статьи 45 Устава Администрации определено, что постановления и распоряжения главы городского округа вступают в силу со дня их подписания, если иной порядок вступления в силу или срок вступления в силу не предусмотрен действующим законодательством, настоящим уставом, самим постановлением (распоряжением).

Согласно Постановлению Администрации от 18.07.2022 № 6654/7 оно вступает в силу со дня его подписания.

Доказательств, безусловно подтверждающих, что Положение было недоступно потенциальным участникам Аукциона для ознакомления, Заявителем не представлено, Комиссией не установлено.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Вопросам, связанным с возможным нарушением порядка опубликования Положения, не может быть дана оценка в рамках рассмотрения жалобы в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

2. Согласно Положению и Порядку информация о проведении аукциона в электронной форме размещается на официальном сайте Организатора аукциона, официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов по адресу: www.torgi.gov.ru, на Едином портале торгов Московской области <https://easuz.mosreg.ru> и на электронной площадке.

Информация о проведении Аукциона была размещена на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов по ссылке: <https://torgi.gov.ru/restricted/notification/notificationView.html?notificationId=60793184&lotId=60793564&prevPageN=4>, на Едином портале торгов Московской области <https://easuz.mosreg.ru> по ссылке: <https://easuz.mosreg.ru/torgi/34887>, <https://easuz.mosreg.ru/torgi/34889>, <https://easuz.mosreg.ru/torgi/34890> и федеральной электронной площадке РТС-Тендер по ссылке: <https://it2.rts-tender.ru/dashboard/procedures?procedureNumber=96563>.

Довод заявителя не обоснован.

3. В соответствии с пунктом 16 Порядка при проведении ярмарок на территории Московской области организатором (оператором) ярмарки соблюдаются требования 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, установленные в соответствии с Законом Московской области № 191/2014-ОЗ «О регулировании дополнительных вопросов в сфере благоустройства в Московской области» в правилах благоустройства территории муниципальных образований Московской области.

Согласно пункту 18 Порядка Организатор (оператор) ярмарки в сроки, установленные договором, определяет внешний вид в соответствии с правилами благоустройства муниципального образования Московской области.

В соответствии с Положением приложение 1 к Договору «Характеристики проведения ярмарок» включает: адресный ориентир места проведения ярмарок; общую площадь проведения ярмарок, кв.м; типы ярмарок; график проведения ярмарок; количество торговых мест; требования к организации ярмарки (в соответствии с Порядком); предоставление торговых мест на безвозмездной основе или на льготных условиях; организация и проведение в рамках ярмарки культурно-массовых мероприятий.

На сайте оператора электронной площадки (www.rts-tender.ru) по лотам № 1, 2, 3 (процедура № 85494) приложение 1 к Договору «Характеристики проведения ярмарок» не размещено.

Таким образом, Организатором торгов, в нарушение требований Порядка и Положения, не определены требования к внешнему виду ярмарок по лотам № 1, 2, 3 (процедура № 96563) и не размещены характеристики

проведения ярмарок (приложение 1), являющиеся неотъемлемой частью Договора.

Довод заявителя обоснован.

4. Пунктом 5.4 проекта Договора на организацию ярмарок установлено, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение Организатором ярмарки (Стороной 2) обязательств, предусмотренных пунктами 4.2.1 – 4.2.18 Договора, Сторона 2 несет ответственность в виде штрафа в размере __ (размер не определен) за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения Стороной 2 своих обязательств.

Пунктом 5.6 проекта Договора на организацию ярмарок установлено, что за ненадлежащее исполнение уполномоченным органом местного самоуправления (Стороной 1) обязательств, предусмотренных Договором, начисляется штраф в виде фиксированной суммы в размере 2,5 платы по Договору. За неисполнение или ненадлежащее исполнение Стороной 1 обязательств, предусмотренных пунктом 4.1.7 Договора, Сторона 1 компенсирует Стороне 2 возникшие у Стороны 2 убытки.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 ГК договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Пунктом 2 статьи 448 ГК определено, что, 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.

Согласно пункту 3 статьи 448 ГК условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Пунктом 6 Примерного Положения установлено, что извещение должно содержать, в том числе сведения о предмете аукциона в электронной форме: место проведения ярмарки (местоположение, адресный ориентир) на территории Московской области, площадь ярмарочной площадки, типы ярмарок, количество торговых мест, период проведения ярмарок, количество торговых мест, предоставляемых на безвозмездной основе или на льготных условиях.

Согласно пункту 7 Примерного Положения к извещению должен быть приложен проект договора согласно приложению 1 к Положению.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 ГК договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия,

относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Комиссией рассмотрено извещение о проведении Аукциона, приложение № 2 к которому является проект договора, заключаемого по результатам Аукциона (далее – Проект договора).

Проект договора не содержит заполненных граф в приложении 1 к Договору «Характеристики проведения ярмарок», размер штрафа и порядок его определения в случае неисполнения организатором ярмарки своих обязательств по договору (пункт 5.4).

Такие положения договора, как заполненное приложение 1 к Договору «Характеристики проведения ярмарок», размер штрафа и порядок его определения в случае неисполнения организатором ярмарки своих обязательств по договору, являются существенными и составляют предмет такого договора в соответствии с ГК и Примерным положением.

Указанные сведения влияют на порядок исполнения Договора, являются существенными условиями Договора, и должны быть определены однозначно и до объявления торгов.

Довод заявителя обоснован.

5. Пунктом 4.2.19 проекта Договора на организацию ярмарок установлено, что Сторона 2 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.

Пунктом 4.1.6 проекта Договора на организацию ярмарок установлено, что Сторона 1 требует возмещения затрат от Стороны 2 за выполненные работы по приведению места проведения ярмарок в первоначальное состояние, демонтажу и хранению конструкций и оборудования, оставленного после организации ярмарок Стороной 2 на месте проведения ярмарок по окончании срока действия или расторжения настоящего Договора.

Таким образом, Организатором торгов не определен порядок расчета затрат в случае неисполнения организатором ярмарки своих обязательств по приведению места проведения ярмарки в первоначальное состояние, а также стоимости работ по демонтажу и хранению конструкций и оборудования.

Довод заявителя обоснован.

6. Пунктом 4.1.4 проекта Договора на организацию ярмарок установлено, что Сторона 1 лично или через специализированные организации проводит проверки проводимых в соответствии с условиями настоящего Договора ярмарок с составлением акта фиксации нарушений.

Порядок содержит нормы о возможности контроля организации ярмарок со стороны органов местного самоуправления.

Проект договора, приложенный к Порядку и Положению, также не содержит норм о возможном проведении проверок кем-либо, кроме органов местного самоуправления.

Довод заявителя обоснован.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу № 34356/22 обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание.
3. Оператору электронной площадки снять ограничение, установленное Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу № АА/17003/22 от 19.09.2022.
4. Передать материалы соответствующему должностному лицу Московского областного УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Члены Комиссии:

<...>

Примечание: согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.