

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 2413
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 20.03.2014 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление) по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

ведущего заседание – заместителя председателя Комиссии:

Муравьев С.Е. – заместителя руководителя Управления;

членов Комиссии:

Жуковой Е.А. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

Мамедова Э.И. – специалиста 1 разряда отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу (вх. № 2413 от 13.03.2014) ООО «Светлый путь» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Сергиево-Посадского муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Сергиево-Посадского муниципального района Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.sergievs-reg.ru/docs/resolution/postanovlenie-glavy-sergievo-posadskogo-munitsipalnogo-raiona-moskovskoi-oblasti--38>. (далее – Аукцион), в присутствии представителя Организатора торгов –

. . (доверенность от № , представителя ООО «Светлый путь» - (доверенность от №), гр.

., гр. , уведомленных в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба на действия Организатора торгов при проведении Аукциона.

Обжалуемые действия: нарушение порядка размещения информации о проведении торгов, а также порядка подачи заявок на участие в торгах.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Управлением в установленном порядке в

адрес заявителя и Организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам заявителя:

1. Включение в лоты более одной рекламной конструкции, приводит к ограничению и устранению конкуренции, действия Организатора торгов по формированию лотов содержит признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. Предусмотренное проектом договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключаемого по итогам Аукциона, размещение социальной рекламы и рекламы, представляющей особую общественную значимость должно осуществляться в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Аукционная документация не содержит обоснования начальной цены лотов.

4. Не соблюден срок опубликования Извещения о проведении торгов в газете «Вперед».

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Порядок размещения социальной рекламы определяется дополнительными соглашениями к договору.

2. Порядок расчета начальной цены торгов определен решением Совета депутатов от 29.05.2013 № 36/11-МЗ.

3. Извещение о проведении Аукциона было опубликовано на официальном сайте Администрации Сергиево-Посадского муниципального района Московской области и в газете «Вперед».

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Вопрос нарушения Организатором торгов статьи 17 Закона о защите конкуренции при формировании лотов не подлежит разрешению в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, и может быть рассмотрен в порядке, установленном главой 9 Закона о защите конкуренции, при наличии заявления, соответствующего требованиям Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339.

Довод заявителя не обоснован.

2. Пункты 4.2.2, 4.3.4, 6.3.4 проекта договора, заключаемого по результатам Аукциона, устанавливают, обязанность владельца рекламной

конструкции размещать социальную рекламу и рекламу, представляющую особую общественную значимость.

В соответствии с частью 3 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для рекламораспространителя в пределах пяти процентов годового объема распространяемой им рекламы (в том числе общего времени рекламы, распространяемой в теле- и радиопрограммах, общей рекламной площади печатного издания, общей рекламной площади рекламных конструкций). Заключение такого договора осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», органы местного самоуправления осуществляют закупки работ, услуг на производство и распространение социальной рекламы в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, производство и распространение социальной рекламы должно осуществляться на основании договора, заключаемого в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», заключение указанного договора не может быть реализовано в рамках проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Из положений проекта договора, заключаемого по итогам Аукциона, не следует, что размещение указанной рекламы осуществляется на основании отдельных договоров, контрактов, дополнительных соглашений, заключаемых в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» либо иным установленным законом способом, в связи с чем, с целью устранения неоднозначности восприятия участниками Аукциона положений договора, указанные пункты договора необходимо исключить, либо дополнить фразой следующего или аналогичного содержания: «распространение указанной рекламы осуществляется на основании отдельных соглашений, договоров, контрактов, заключаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Довод заявителя обоснован.

3. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций не предполагает перехода прав владения и (или) пользования в отношении муниципального имущества, в связи с чем, положения Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» к указанным правоотношениям не применяется.

Довод заявителя не обоснован.

4. Порядок проведения Аукциона определен документацией об открытом аукционе на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Сергиево-Посадского муниципального района Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена (далее – Аукционная документация), утвержденной постановлением Главы Сергиево-Посадского муниципального района Московской области от 20.02.2014 № 272-ПП.

Указанное постановление является распорядительным документом, не затрагивает права, свободы и обязанности человека и гражданина и в соответствии с частью 6 статьи 44 Устава муниципального образования «Сергиево-Посадский муниципальный район Московской области», принятого решением Совета депутатов Сергиево-Посадского муниципального района Московской области от 29.02.2012 № 20/2-МЗ, вступило в действие со дня его принятия (издания) - 20.02.2014.

Абзацем 10 раздела 1 Аукционной документации, установлено, что она размещается на официальном сайте Администрации www.sergieev-reg.ru.

В соответствии с представленной на рассмотрение жалобы распечаткой с сайта Администрации Сергиево-Посадского муниципального района, Аукционная документация размещена на официальном сайте Администрации 20.02.2014.

В ходе рассмотрения Жалобы нарушение сроков опубликования извещения о проведении торгов не установлено

Довод заявителя не обоснован.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией рассмотрены иные обстоятельства проведения Аукциона.

5. Пунктом 4.1 Аукционной документации установлены требования к претендентам.

Подпунктами 1 и 2 пункта 4.1 Аукционной документации устанавливается требование о не проведении в отношении претендента процедуры банкротств и не приостановлении деятельности претендента в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно подпунктам 1 и 2 пункта 9.12 Аукционной документации устанавливает обязанность Организатора торгов отказаться от заключения договора с победителем Аукциона, в случае установления фактов принятия арбитражным судом решения о признании претендента банкротом или открытии конкурсного производства или приостановления деятельности претендента в порядке, предусмотренном КоАП.

В соответствии со статьёй 27 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» при рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица применяются следующие процедуры:

- наблюдение;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение,

при рассмотрении дела о банкротстве должника - гражданина применяются следующие процедуры:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение;
- иные предусмотренные указанным законом процедуры.

Перечень ограничений и обязанностей должников в ходе процедур наблюдения и финансового оздоровления, применяемых в делах о банкротстве, установлен статьями 64 и 82 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» соответственно.

Перечень прав и обязанностей административного управляющего в ходе процедуры финансового оздоровления, применяемой в делах о банкротстве (несостоятельности), определен статьёй 83 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Перечисленные нормы не предусматривают ограничений, влекущих недопустимость совершения должником (от имени должника) сделок, в том числе участия должника в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, при проведении таких процедур банкротства, как наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее наблюдение.

Требование к участникам Аукциона о не проведении в отношении их процедуры банкротства не основано на законодательстве Российской Федерации и может ограничить доступ к участию в Аукционе лиц, в отношении которых возбуждено дело о банкротстве и введена процедура наблюдения, финансового оздоровления, внешнего управления.

Согласно части 1 статьи 3.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

Административное приостановление деятельности применяется в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, эпизоотии, заражения (засорения) подкарантинных объектов карантинными объектами, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причинения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды либо в случае совершения административного правонарушения в области оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их

прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, в области установленных в соответствии с федеральным законом в отношении иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных организаций ограничений на осуществление отдельных видов деятельности, в области правил привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к трудовой деятельности, осуществляемой на торговых объектах (в том числе в торговых комплексах), в области порядка управления, в области общественного порядка и общественной безопасности, в области градостроительной деятельности, в области транспортной безопасности.

Административное приостановление деятельности (за исключением административного приостановления деятельности за правонарушение, предусмотренное частью 3 статьи 9.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) назначается судьей.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у суда при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в постановлении по делу судья обязан решить вопрос о мероприятиях, необходимых для обеспечения его исполнения, которые в зависимости от обстоятельств каждого дела могут заключаться во временном прекращении эксплуатации тех агрегатов, объектов, зданий или сооружений, принадлежащих индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу, либо во временном прекращении осуществления индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, его филиалами, представительствами, структурными подразделениями, производственными участками тех видов деятельности (работ), оказания услуг, от которых исходит угроза причинения вреда охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, административное приостановление отдельного вида деятельности, которым занимается лицо, не влечет за собой невозможность осуществления таким лицом иных видов деятельности, в том числе невозможность участия в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Требование к участникам Аукциона о не проведении в отношении последних процедуры административного приостановления деятельности, в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, не основано на законодательстве Российской Федерации, и может ограничить доступ к участию в Аукционе лиц, которым назначено административное наказание в форме административного приостановления отдельного вида деятельности, не связанного с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

На основании изложенного и руководствуясь статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Светлый путь» на действия организатора торгов частично обоснованной.
2. Установить иные нарушения организации и проведения торгов.
3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Ведущий заседание-
заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьев

Члены Комиссии:

Е.А. Жукова

Э.И. Мамедов

Примечание:

согласно части 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.