



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
по Московской области**

ул. Карамышевская наб., д. 44
гор. Москва, 123423
тел./факс (499) 500-15-36
e-mail: to50@fas.gov.ru

23.03.2012 № 04/иБ/2075

На № _____ от _____

Организатор торгов:
Администрация Люберецкого
муниципального района
Московской области

Октябрьский проспект, д. 190,
г. Люберцы,
Московская область, 140000

Заявитель:
ООО «СанСити Медиа»

ул. Красная, д. 120
г. Солнечногорск,
Московская область, 141506

РЕШЕНИЕ

«23» марта 2012 года

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:

Председатель Комиссии (Ведущий заседание Комиссии):

Муравьев С.Е. – заместитель руководителя Управления;

Заместитель председателя Комиссии:

Кирпичев М.А. – заместитель руководителя Управления,

Член Комиссии:

Стрельников Д.Ю. – начальник отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

с участием:

представителя ООО «СанСити Медиа» (далее – заявителя):

- Михеенко С.В., действующего на основании доверенности от 28.09.2011 г. № б/н;

представителей Администрации Люберецкого муниципального района Московской области (далее – организатор торгов, Администрация):

- Бекасовой Л.Ф. – заместителя начальника управления защиты прав потребителей, рекламы и выдачи разрешительной документации, (служебное удостоверение № 67) и Толкачевой И. Б. (паспорт гражданина Российской Федерации) действующих без доверенности,

извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

рассмотрев жалобу ООО «СанСити Медиа» на действия организатора торгов (Администрации) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба ООО «СанСити Медиа» зарегистрированная 15.03.2012 за вх. № 2419 на действия (бездействие) организатора торгов и конкурсной комиссии организатора торгов при организации и проведении торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области (далее – Конкурс), выразившихся в нарушении порядка размещения информации при организации и проведении торгов, утверждении конкурсной документации несоответствующей действующему законодательству.

Управлением, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции), направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу

- Заявителю по электронной почте mn34@rseti.ru
- Организатору торгов по факсу 8 (495) 553-94-18.

По информации, полученной от представителя организатора торгов, договор по итогам проведения конкурса не заключен.

Из объяснений ООО «СанСити Медиа» следует, что извещение о проведении открытого конкурса (далее – Извещение) на официальном сайте администрации Люберецкого муниципального района в сети Интернет опубликовано не было.

В жалобе также указано, что в Извещении, опубликованном в газете «Люберецкая панорама» от 01.03.2012 №8 (376), не определен срок заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области с лицом, выигравшим торги, а также не приложен проект указанного договора, что, по мнению заявителя, не позволяет до окончания торгов ознакомиться с правами и обязанностями, возникающими у победителя торгов.

По мнению заявителя, Извещение должно было содержать сведения о составе конкурсной документации.

Согласно пункту 4 Извещения конкурсная документация предоставляется заинтересованному лицу в течение двух рабочих дней после получения от него письменного запроса.

В соответствии с пунктом 5 Извещения прием заявок на участие в конкурсе осуществлялся с 5 марта 2012 г. по 16 марта 2012 г. (включительно).

Жалоба содержит сведения о том, что в соответствии с конкурсной документацией заявка должна содержать справку об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций (далее - Справка), первый экземпляр которой в соответствии с пунктом 7 Методических указаний по заполнению справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций, утвержденных приложением № 2 к приказу Федеральной налоговой службы Российской Федерации от 23.05.2005 № ММ-3-19/206@, вручается налогоплательщику или уполномоченному лицу налогоплательщика под расписку или направляется налогоплательщику почтовым отправлением с уведомлением о вручении в течение 10 рабочих дней с даты поступления заявления, а второй экземпляр Справки подшивается в дело налогоплательщика.

Таким образом, по мнению заявителя, для сбора документов, необходимых для участия в конкурсе требуется не менее 12 рабочих дней. Однако, период с 1 марта 2012 г. (день опубликования Извещения) по 16 марта 2012 г. (день окончания приема документов) включает в себя 11 рабочих дней, что, согласно позиции ООО «СанСити Медиа», является недостаточным для сбора и подачи документов для участия в конкурсе.

По мнению заявителя, критерии, установленные пунктом 9 Извещения, а именно критерии №№ 1 и 3 не имеют отношения к предмету торгов и их применение при определении лица, выигравшего торги, может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы Люберецкого муниципального района Московской области.

На заседании Комиссии представитель заявителя поддержал позицию, изложенную в жалобе, и добавил, что ООО «СанСити Медиа» не возражает против применения критериев №№ 2 и 4 при оценке заявок участников Конкурса, а также отметил, что объединение нескольких конструкций в один лот (лоты №№ 1- 5, 8, 9), по мнению Общества, противоречит требованиям части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрев жалобу, выслушав доводы заявителя, Комиссия установила.

I. Порядок проведения Конкурса установлен Положением о порядке подготовки и проведения конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, принадлежащем муниципальному образованию Люберецкий муниципальный район Московской области (далее – Положение), утвержденным постановлением главы Люберецкого муниципального района Московской области от 14.11.2008 г. № 2253-ПГ.

Конкурс проводится на основании постановления Администрации Люберецкого муниципального района Московской области от 29.02.2012 г. № 428-ПА «О проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области».

В соответствии с пунктом 3.1 Положения извещение о проведении конкурса публикуется Организатором конкурса в официальном печатном издании, предназначенном для опубликования муниципальных правовых актов (а при необходимости - также в иных средствах массовой информации) для всеобщего сведения, и размещается на официальном сайте администрации Люберецкого муниципального района в сети Интернет не менее чем за 30 дней до дня проведения конкурса.

Администрацией представлен экземпляр газеты «Люберецкая панорама» от 01.03.2012 №8 (376), на страницах 17 и 21 которой опубликовано извещение о проведении открытого конкурса.

Объяснения и документы, подтверждающие факт размещения Извещения на официальном сайте администрации Люберецкого муниципального района в сети Интернет, Администрацией не представлены. В ходе визуального осмотра указанного сайта факт размещения Извещения Комиссией не установлен.

Учитывая изложенное, Организатором торгов нарушен порядок опубликования извещения о проведении конкурса, предусмотренный пунктом 3.1 Положения о порядке подготовки и проведения конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, принадлежащем муниципальному образованию Люберецкий муниципальный район Московской области.

II. Извещение, опубликованное в газете «Люберецкая панорама» от 01.03.2012 №8 (376) не содержит сведений о сроке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области с лицом, выигравшим торги.

Согласно второму абзацу части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

В соответствии с пунктом 5.5 Положения после получения протокола Комиссии по проведению конкурса Организатор торгов в 10-дневный срок направляет победителю проект договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции для заключения в установленном порядке.

Таким образом, срок заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области определен

Положением, однако в нарушение требований второго абзаца части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в Извещении не указан.

III. Нормативными правовыми актами, регулирующими проведение торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, принадлежащем муниципальному образованию Люберецкий муниципальный район Московской области, требований к опубликованию проекта указанного договора не установлено.

Учитывая изложенное, довод заявителя относительно отсутствия в Извещении и Положении проекта договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области Комиссией признан необоснованным.

IV. В соответствии с частью 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Извещение в нарушение требований части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации не содержит сведений о порядке оформления участия в торгах.

V. В ходе рассмотрения жалобы Комиссия установила, что в лоты № № 1–5, 8 и 9 включено по несколько (от 2 до 10) рекламных конструкций.

В соответствии с частью 5.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» участником торгов (в форме аукциона или конкурса) не вправе быть лицо, занимающее преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы на момент подачи заявки на участие в торгах. Если по результатам проведения аукциона или конкурса лицо приобретает преимущественное положение, данные результаты являются недействительными.

В соответствии с частью 5.3 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» преимущественным положением лица в сфере распространения наружной рекламы на территории муниципального района или городского округа, территориях городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга признается положение лица, при котором его доля в этой сфере на указанных территориях превышает тридцать пять процентов. Доля лица в сфере распространения наружной рекламы определяется как отношение общей площади информационных полей рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы лицу и его аффилированным лицам на соответствующей территории, к общей площади информационных полей всех рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы на этой территории.

Учитывая изложенное, в случае победы в Конкурсе лица, чья доля в сфере распространения наружной рекламы на территории Люберецкого

муниципального района Московской области на момент подачи заявки на участие в Конкурсе не превышает тридцати пяти процентов, а в результате победы превысит данный порог, результаты Конкурса будут являться недействительными в силу части 5.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Включение нескольких мест под установку рекламных конструкций в один лот ограничивает доступ к участию в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций лиц, доля которых близка к пороговому значению в сфере распространения наружной рекламы на территории Люберецкого муниципального района Московской области, а также лиц, у которых отсутствует хозяйственная необходимость и/или финансовая возможность получения от 2 до 10 рекламных конструкций, однако существует интерес и возможности для эксплуатации 1 рекламной конструкции.

При этом каких-либо оснований, делающих актуальным объединение двух рекламных конструкций в лотах №№ 2, 3, 4, трех рекламных конструкций в лоте № 1, четырех рекламных конструкций в лотах №№ 5 и 9, десяти рекламных конструкций в лоте № 8, или невозможность разъединения рекламных конструкций, включенных в состав указанных лотов, не представлено и в ходе заседания Комиссии не установлено.

В соответствии частью 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, если организаторами или заказчиками торгов являются органы местного самоуправления, запрещаются непредусмотренные федеральными законами или иными нормативными актами ограничение доступа к участию в торгах.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, действия Администрации по формированию лотов при проведении рассматриваемого конкурса могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы Люберецкого муниципального района Московской области.

VI. В соответствии с пунктом 1.3 Положения предметом Конкурса является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на объектах недвижимого имущества, находящегося в муниципальной собственности Люберецкого муниципального района, в том числе на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности Люберецкого муниципального района, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена и распоряжение которыми осуществляется органами местного самоуправления Люберецкого муниципального района.

Согласно части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по

заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Критерии оценки и сопоставления конкурсных предложений, установленные пункте 9 Извещения, а именно подпункт 1 «Стаж работы компании на рекламном рынке» и подпункт 3 «Техническо-производственная база» не являются условиями договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на объектах недвижимого имущества, находящегося в муниципальной собственности Люберецкого муниципального района, в том числе на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности Люберецкого муниципального района, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена и распоряжение которыми осуществляется органами местного самоуправления Люберецкого муниципального района, а, следовательно, не могут применяться для определения победителя Конкурса.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Таким образом, действия Администрации, выразившиеся в утверждении критериев оценки и сопоставления конкурсных предложений, не предусмотренных законодательством Российской Федерации, могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы Люберецкого муниципального района Московской области.

VII. Согласно подпункту 2 пункта 9 Извещения критерием оценки и сопоставления конкурсных предложений является «Предоставление рекламных поверхностей под рекламу социального значения». Размещение социальной рекламы от имени муниципального образования относится к муниципальным нуждам.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в

товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», государственными заказчиками, муниципальными заказчиками (далее также - заказчики) могут выступать соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, а также бюджетные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

В соответствии со статьёй 5 Федерального закона от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном указанным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее также - государственный или муниципальный контракт либо контракт), а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 указанного закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В соответствии с частью 2 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» органы местного самоуправления осуществляют размещение заказов на производство и распространение социальной рекламы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, заключение договоров на выполнение работ (оказание услуг), предусмотренных критериями подпункта 2 пункта 9 Извещения, должно было осуществляться в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и не могло быть реализовано в рамках проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

VIII. Порядок проведения конкурса определен разделом 4 Положения о порядке заключения договоров, в соответствии с которым процедура торгов состоит из двух частей:

1. Определение лиц, допущенных до участия в конкурсе (пункты 4.1-4.7);
2. Определение победителя конкурса (пункты 4.9-4.13).

Таким образом, начало рассмотрения заявок, состоявшееся в соответствии с пунктом 6 Извещения 19 марта 2012 года, по сути, явилось началом проведения процедуры торгов.

Согласно части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Учитывая изложенное, извещение о проведении торгов было опубликовано организатором торгов за 19 дней до начала первой части процедуры торгов, что не соответствует требованиям, установленным частью 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Также в ходе рассмотрения жалобы установлено, что подать заявки на участие в рассматриваемом конкурсе в срок, установленный Организатором торгов, могут только лица, узнавшие о проведении Конкурса и перечне необходимых документов заблаговременно.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, действия Администрации по ограничению сроков подачи заявок на участие в открытом конкурсе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы Люберецкого муниципального района Московской области.

Учитывая изложенное, Комиссией установлена неправомерность действий конкурсной комиссий организатора торгов в части нарушения порядка опубликования извещения о проведении торгов, предусмотренного Положением и Гражданским кодексом Российской Федерации, установки критериев оценки и сопоставления конкурсных предложений, не относящихся к предмету договора, а также проведение торгов на несколько предметов, в том числе на выполнение работ и оказания услуг в целях удовлетворения муниципальных нужд.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СанСити Медиа» на действия организатора торгов - Администрации Люберецкого муниципального района Московской области при проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области частично обоснованной.

2. Нарушения, установленные Комиссией в ходе рассмотрения жалобы, являются основанием для аннулирования торгов, однако в связи с наличием сведений об отмене торгов (постановление администрации Люберецкого муниципального района Московской области «Об отмене открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования Люберецкий муниципальный район Московской области» от 22.03.2012 г. № 530-ПА) оснований для выдачи предписания не имеется.

3. В связи с непредставлением Администрацией части документов, запрошенных Уведомлением о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 20.03.2012 исх. № 04/МА/47эп, передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 5 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Передать материалы жалобы в соответствующее структурное подразделение Московского областного УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел по признакам нарушения части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

 С.Е. Муравьев

Заместители председателя Комиссии

 М.А. Кирпичев

Члены Комиссии:

 Д.Ю. Стрельников