



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Московской области**

ул. Карамышевская наб., д. 44
гор. Москва, 123423
тел./факс (499) 500-15-28
e-mail: to50@fas.gov.ru

30.01.2014 № 08/СЭ/553

На № _____ от _____

Администрация Подольского
муниципального района
Московской области

ул. Кирова, д. 4.
г. Подольск,
Московская область, 142100

ООО «Висти-К»

Берсеневский пер., д. 5, стр. 1,
г. Москва, 119072

Решение по жалобе на нарушения при организации и проведении
торгов, а также порядка заключения договоров

Резолютивная часть решения оглашена «27» января 2014 года.
Решение изготовлено в полном объеме «30» января 2014 года.

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:

Муравьёва С.Е. – заместителя руководителя Управления;

членов Комиссии:

Стрельникова Д.Ю. – начальника отдела контроля за рекламной
деятельностью Управления;

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

Крайнова Д.С. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за
рекламной деятельностью,

рассмотрев в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от
26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите
конкуренции), жалобу на действия (бездействие) организатора торгов при
организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам
торгов,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба ООО «Висти-К» (адрес: 119072,
г. Москва, Берсеневский пер., д. 5, стр. 1) (далее – заявитель) на действия

№ 059024

(бездействие) организатора торгов – Администрации Подольского муниципального района Московской области (адрес: 142100, Московская область, г. Подольск, ул. Кирова, д. 4) (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении торгов (вх. № 556 от 22.01.2014) (далее – Жалоба).

Обжалуемые торги – аукцион на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе находящихся в собственности Подольского муниципального района Московской области или на земельных участках, государственная собственность на которые, не разграничена на территории Подольского муниципального района Московской области. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.podolskrn.ru/taxonomy/term/48> (далее – Аукцион).

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

Управлением, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции направлено Уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

На рассмотрении жалобы присутствовали:

- представитель Организатора торгов – _____ (доверенность от _____);
- представитель ООО «Висти-К» – _____ (доверенность от _____);
- представитель ЗАО «XXI век-ТВ» – _____ (доверенность от _____).

Порядок проведения Аукциона определен аукционной документацией по проведению аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе находящихся в собственности Подольского муниципального района Московской области или на земельных участках, государственная собственность на которые, не разграничена на территории Подольского муниципального района Московской области, утвержденной распоряжением Главы Подольского муниципального района Московской области от 20.12.2013 № 710-р (далее – Аукционная документация).

Согласно доводам Жалобы:

1. На сайте Администрации Подольского муниципального района не опубликована схема размещения рекламных конструкций.

2. Предмет аукциона, указанный в п. 1.1 Аукционной документации не соответствует предмету договора, указанному в пункте 1.1 шаблона договора, заключаемого по итогам торгов.

3. Положения пункта 3.7 Аукционной документации, устанавливающего право организатора торгов не возвращать задаток участнику Аукциона, в случае если он не принял участие в Аукционе по неуважительной причине,

не соответствуют пункту 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

4. На заседании Комиссии представитель ООО «Висти-К» заявила о несоответствии положений Информационной карты (приложение № 6 к Аукционной документации), которыми установлена обязанность участника Аукциона внести задаток не позже 7 дней до срока окончания подачи заявок для участия в Аукционе, положениям абзаца 4 пункта 7.2 Аукционной документации, в котором срок внесения задатка не установлен.

Согласно позиции Организатора торгов.

1. Схема размещения рекламных конструкций опубликована на сайте Администрации Подольского муниципального района Московской области 09.01.2014. Схема размещения рекламных конструкций включает в себя, в том числе, места под установку рекламных конструкций, являющиеся лотами Аукциона.

2. Положения Аукционной документации позволяют установить предмет договора, заключаемого по результатам торгов.

3. Пункт 3.7 не противоречит законодательству Российской Федерации, указанный пункт был включен в Аукционную документацию с целью стимулирования участников Аукциона.

4. Необходимость внесения задатка не позже 7 дней до срока окончания подачи заявок для участия в Аукционе обусловлена особенностью отображения информации о поступлении денежных средств на счет Администрации. Законодательство Российской Федерации не содержит запрета на установление срока для внесения задатка.

Относительно доводов Жалобы Комиссией установлено следующее.

1. В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 указанной статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Согласно части 2 статьи 4 Федерального закона от 07.05.2013 № 98-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рекламе» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», органы местного самоуправления (органы государственной власти субъектов Российской Федерации - городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга) обязаны утвердить схемы размещения рекламных конструкций в порядке,

установленном частью 5.8 статьи 19 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» до 1 января 2014 года.

В соответствии с частью 4 статьи 4 Федерального закона от 07.05.2013 № 98-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рекламе» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», до дня утверждения схем размещения рекламных конструкций органами местного самоуправления (органами государственной власти субъектов Российской Федерации - городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга) применяется действовавший до дня вступления в силу настоящего Федерального закона порядок размещения рекламных конструкций на земельных участках независимо от формы собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности.

Извещение о проведении торгов опубликовано на сайте Администрации 27.12.2013, в газете «Земля Подмосковья» 26.12.2013.

Учитывая изложенное, на момент объявления Ликциона применялся порядок размещения рекламных конструкций, действовавший до дня вступления в силу Федерального закона от 07.05.2013 № 98-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рекламе» и отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Довод заявителя не обоснован.

2. В соответствии с Ликционной документацией, Ликцион проводится по 24 лотам.

Пункт 5 Извещения о проведении Ликциона (приложение № 1 к Ликционной документации) содержит описание предмета Ликциона по каждому лоту с указанием места/мест под установку рекламных конструкций, являющихся предметом соответствующего договора, заключаемого по итогам Ликциона.

Довод заявителя не обоснован.

3. Согласно пункту 3.7 Ликционной документации, в случае, если участник аукциона не принял участие в аукционе по неважной причине задаток на участие в аукционе не возвращается такому участнику.

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

Пункт 3.7 Ликвидационной документации не соответствует требованиям пункта 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Довод заявителя обоснован.

4. В соответствии с абзацем вторым части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в открытом аукционе может участвовать любое лицо.

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, любое лицо до начала проведения торгов должно иметь возможность подать заявку на участие в торгах, причем минимальный срок для осуществления указанного действия составляет 30 дней, и этот срок может быть ограничен только законом.

В соответствии с Информационной картой аукциона (приложение № 6 к Ликвидационной документации) дата начала приема заявок на участие в аукционе 27.12.2013, дата окончания приема заявок 27.01.2014.

Согласно Информационной карте Аукциона (приложение № 6 к Ликвидационной документации), задаток на участие в аукционе вносится не позже семи рабочих дней до срока окончания подачи заявок для участия в аукционе.

В соответствии с абзацем 4 пункта 7.2 Ликвидационной документации, в случае невнесения задатка, если требование о внесении задатка указано в извещении о проведении аукциона, заявитель не допускается комиссией к участию в аукционе.

Лицо, узнавшее о проведении Аукциона после 16.01.2014, не будет иметь возможности внести задаток в срок, установленный в Информационной карте и принять участие в Аукционе.

Таким образом, установленное Информационной картой ограничение срока внесения задатка фактически сокращает срок подачи заявок на участие в Аукционе до 19 дней, что не соответствует требованиям части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации и ограничивает круг лиц, которые могут принять участие в Аукционе, что не соответствует требованиям части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Довод заявителя обоснован.

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

5. В соответствии с пунктами 86 и 87 приложения №2 к Решению совета депутатов Подольского муниципального района Московской области от 02.12.2011 № 378/2011, утвердившего Правила проведения торгов (аукциона или конкурса) на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся собственности Подольского муниципального района или на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена,

Извещение о проведении аукциона размещается на официальном сайте торгов и публикуется в газете «Подольский рабочий».

В соответствии с пунктом 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, извещение о проведении торгов 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, опубликованное в газете «Подольский рабочий», в нарушение требований, установленных пунктом 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации не содержит сведений об оформлении участия в торгах.

6. Аукционная документация содержит проект договора, заключаемого по итогам Аукциона (далее - Договор).

В соответствии с пунктом 2.1.5 Договора, Администрация Подольского муниципального района Московской области обязуется соблюдать порядок и условия предоставления рекламораспространителю рекламного места в случае временного локального переноса объекта или его временного демонтажа, если установка и эксплуатация на данном локальном месте не может быть возобновлена в течение более шести месяцев с момента прекращения эксплуатации рекламной конструкции.

Согласно части 3 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, указанных в Кодексе или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

В соответствии с частью 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации рекламы, но не менее чем на пять лет и не более чем на десять лет. Конкретные сроки договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, устанавливаются соответственно органом исполнительной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа в зависимости от типа и вида рекламной конструкции, применяемых технологий демонстрации рекламы в границах соответствующих предельных сроков. По окончании срока действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции обязательства сторон по договору прекращаются. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами указанного Федерального закона и гражданского законодательства.

Согласно части 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Таким образом, изменение существенных условий договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключенного на торгах, по обстоятельствам, указанным в пункте 2.1.5 Договора допускается только в судебном порядке.

В соответствии с письмом ФАС России от 08.07.2009 № ПС/22015 «О порядке заключения договоров на установку рекламных конструкций» предоставление владельцам рекламных конструкций, подлежащих демонтажу в связи с реконструкцией города или по иным причинам новых рекламных мест без проведения процедуры торгов будет нарушением статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в том числе, если такое предоставление мест предусмотрено договором.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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

Предоставление новых (компенсационных) рекламных мест на имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности без проведения торгов может послужить поводом к возбуждению дела по факту нарушения органом местного самоуправления части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, в соответствии с частью 20.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в случае внесения изменения в схему размещения рекламных конструкций, в результате которого место размещения ранее установленной рекламной конструкции перестало соответствовать указанной схеме и разрешение на установку и эксплуатацию такой рекламной конструкции было признано недействительным по

основанию, предусмотренному пунктом 3 части 20 указанной статьи, владельцу рекламной конструкции выплачивается компенсация за счет средств соответствующего местного бюджета. Компенсации подлежат обоснованные и подтвержденные затраты на демонтаж рекламной конструкции, понесенные ее владельцем, а также соответствующая часть фактически выплаченных денежных средств согласно условиям проведенных торгов и (или) договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, в отношении которой разрешение признано недействительным. При этом часть компенсации, не связанная с демонтажем, рассчитывается пропорционально количеству дней, на которое сократился срок действия разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Компенсация подлежит выплате рекламораспространителю не позднее девяноста дней с момента внесения изменения в схему размещения рекламных конструкций.

7. Пункт 2.3.5 Договора устанавливает, обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу, муниципальную информацию, рекламу районных и прочих мероприятий, рекламу, имеющую особую общественную значимость для Подольского муниципального района Московской области по требованию Администрации.

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.

8. В ходе рассмотрения Жалобы Комиссия установила, что в лоты включено по несколько (от 3 до 11) 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 Аукционе лица, чья доля в сфере распространения наружной рекламы на территории Подольского муниципального района Московской области на момент подачи заявки на участие в Аукционе не превышает тридцати пяти процентов, а в результате победы превысит данный порог, результаты Аукциона 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 праве заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций лиц, доля которых близка к пороговому значению в сфере распространения наружной рекламы на территории Подольского муниципального района Московской области, а также лиц, у которых отсутствует хозяйственная необходимость и/или финансовая возможность получения от 3 до 11 рекламных конструкций, однако существует интерес и возможности для эксплуатации 1 рекламной конструкции.

При этом каких-либо оснований, делающих актуальным объединение трех рекламных конструкций в лоте № 11, четырех рекламных конструкций в лотах №№ 5, 11, 14, 18, 22, пяти рекламных конструкций в лотах № 4, 6, 8, 10, 13, 15, 17, 19, 24, шести рекламных конструкций в лоте № 16, семи рекламных конструкций в лотах №№ 7, 23, восьми рекламных конструкций в лотах №№ 9, 20, 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 Закона 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 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, действия Организатора торгов по формированию лотов при проведении Аукциона могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы Подольского муниципального района Московской области и содержат признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Висти-К» на действия организатора торгов частично обоснованной.


2. Установить нарушение порядка организации и проведения Аукциона, определённого Гражданским кодексом Российской Федерации.

3. Выдать организатору торгов обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.


Ведущий заседание Комиссии
Заместитель председателя Комиссии


С.Е. Муравьев

Члены Комиссии


Д.О. Стрельников


Е.А. Жукова


Д.С. Крайнов