



**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

13.02.2014 № *08/СЕ/1151*

На № _____ от _____

Администрация Серпуховского
муниципального района
Московской области

ул. Советская, д. 88,
г. Серпухов,
Московская область, 142203

ООО «МУЛЬТИМАРКЕТ»

1-й Краснопресненский пер.,
д. 15, стр. 2,
г. Москва, 107140

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 954

на действия (бездействие) при организации и проведении торгов

Резолютивная часть решения оглашена «10» февраля 2014 года.
Решение изготовлено в полном объеме «13» февраля 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 заседания – 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;

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 «МУЛЬТИМАРКЕТ» (адрес: 107140, г. Москва, 1-й Краснопресненский пер., д. 15, стр. 2) (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Серпуховского муниципального района Московской области (адрес: 142203, Московская область, г. Серпухов, ул. Советская, д. 88) (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении торгов (вх. № 954 от 31.01.2014) (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 муниципального образования Серпуховский муниципальный район, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://mz.serpreregion.ru/reklama/2013/au2.html> (далее - Аукцион).

Обжалуемые действия – нарушение информационного обеспечения проведения торгов, нарушение порядка организации и проведения торгов.

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:

– представители Организатора торгов – _____ (доверенность от _____), _____ (доверенность от _____);

– гр. _____

Согласно доводам Жалобы:

1. Организатором торгов при проведении Аукциона нарушены требования пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно Извещение о проведении Аукциона, опубликовано менее чем за 30 дней до даты проведения Аукциона.

2. Порядок внесения изменений в Аукционную документацию не соответствует пункту 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации. Согласно позиции заявителя, внесение изменений в Аукционную документацию фактически является объявлением нового Аукциона и извещение об изменении должно быть опубликовано не менее чем за 30 дней до проведения торгов.

3. Включение в лоты по несколько (от 1 до 8) рекламных конструкций, может привести к ограничению конкуренции, препятствует участию в Аукционе претендентов, не имеющих намерения и возможности заключать договоры и эксплуатировать рекламные конструкции в предложенном Организатором торгов количестве, что может привести к сокращению числа участников Аукциона по каждому из лотов.

4. 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».

Согласно позиции Организатора торгов.

1. Порядок проведения Аукциона определен Положением о порядке организации и проведения аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Серпуховского муниципального района Московской области, а также на земельных участках, находящихся в распоряжении Серпуховского муниципального района Московской области, утвержденным Решением Совета депутатов Серпуховского муниципального района Московской области от 31.07.2012 № 2/65 (далее - Положение о порядке организации и проведения аукциона). Извещение о проведении Аукциона, в соответствии с требованиями п. 6.1 Положения о порядке организации и проведения аукциона, было опубликовано за 20 дней до окончания срока подачи заявок на официальном сайте Администрации и в официальном печатном издании.

В Извещение о проведении Аукциона неоднократно вносились изменения, срок подачи заявок продлевался, в связи с чем с момента опубликования Извещения о проведении Аукциона до дня проведения торгов прошло более месяца.

2. В Аукционную документацию вносились изменения, связанные с уменьшением количества документов, которые необходимо приложить к заявке на участие в Аукционе. В соответствии с пунктом 6.3 Положения о порядке организации и проведения аукциона, при внесении изменений в Аукционную документацию срок подачи заявок продлевался таким образом, чтобы с момента размещения на сайте Администрации внесенных изменений до даты окончания подачи заявок на участие в Аукционе срок составлял не менее пятнадцати дней.

3. Организатор торгов полагал, что объединение в один лот нескольких рекламных конструкций одного формата не нарушает требований законодательства Российской Федерации.

4. Типовая форма договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Серпуховского муниципального района Московской области, а также на земельных участках, находящихся в распоряжении Серпуховского муниципального района Московской области утверждена в приложении № 1 к решению Совета депутатов Серпуховского муниципального района Московской области от 23.12.2013 № 24/4. Согласно позиции Организатора торгов, Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ

«О рекламе» запрет на включение в договор условий о размещении социальной рекламы не установлен.

Относительно доводов Жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Извещение о проведении Аукциона было опубликовано на сайте Организатора торгов - 25.12.2013 и в газете «Ока-Информ» № 50 (570) от 26.12.2013.

В соответствии с Извещением о проведении Аукциона, дата проведения Аукциона – 20.01.2014. В соответствии с Аукционной документацией, дата начала приема заявок – 27.12.2013, дата окончания приема заявок – 13.01.2014.

Согласно пункту 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.

Извещение о проведении Аукциона было сделано организатором торгов, в нарушение пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации за 26 дней до даты проведения Аукциона.

Кроме того, в соответствии с абзацем вторым части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в открытом конкурсе может участвовать любое лицо.

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

В соответствии с Извещением, дата начала приема заявок на участие в Аукционе – 27.12.2013, дата окончания приема заявок – 13.01.2014.

Таким образом, срок, установленный конкурсной комиссией для подачи заявок (18 дней), не соответствует требованиям части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, и ограничивает круг лиц, которые могут участвовать в Конкурсе, что не соответствует требованиям части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно пункту 6.1 Положения о порядке организации и проведения аукциона, Извещение о проведении аукциона размещается на официальном сайте Администрации и публикуется в официальном печатном издании Администрации не менее чем за 20 дней до дня окончания подачи заявок.

Извещение о проведении Аукциона опубликовано в газете «Ока-Информ» за 18 дней до окончания срока подачи заявок, что не соответствует требованиям, установленным п. 6.1 Положения о порядке организации и проведения аукциона.

Довод заявителя обоснован.

2. Из представленных Организатором торгов документов и сведений следует, что в ходе проведения Аукциона в Извещение о проведении Аукциона и Аукционную документацию были внесены изменения, а именно.

09.01.2014 на сайте Организатора торгов размещено Извещение о проведении Аукциона, которым были внесены следующие существенные

изменения в Извещение о проведении Аукциона, опубликованное на сайте Организатора торгов - 25.12.2013 и в газете «Ока-Информ» № 50 (570) от 26.12.2013:

- 1). Установлена новая дата проведения Аукциона - 29.01.2014.
- 2). Лот № 1: изменено количество рекламных конструкций и место их установки.
- 3). Лот № 2: изменено количество рекламных конструкций и место их установки.
- 4). Лот № 3: изменено место установки рекламной конструкции.
- 5). Лот № 4: изменено место установки рекламной конструкции.
- 6). Лот № 5: изменено место установки рекламной конструкции.
- 7). Лот № 6: изменено место установки рекламной конструкции.
- 8). Лот № 7: изменено количество рекламных конструкций и место их установки.
- 9). Лот № 8: изменено количество рекламных конструкций и место их установки.
- 10). Лот № 9: исключен.
- 11). Аукционной документацией установлены следующие сроки подачи заявок на участие в Аукционе: дата начала подачи заявок – 09.01.2014, дата окончания подачи заявок – 23.01.2014.

17.01.2014 на сайте Организатора торгов размещено Извещение о проведении Аукциона, которым были внесены следующие существенные изменения в Извещение о проведении Аукциона опубликованное на сайте Организатора торгов - 09.01.2014:

- 1). Установлена новая дата проведения Аукциона - 10.02.2014.
- 2). Включен лот № 9.
- 3). Аукционной документацией установлены следующие сроки подачи заявок на участие в Аукционе: дата начала подачи заявок – 17.01.2014, дата окончания подачи заявок – 31.01.2014.

Предметом Аукциона являются места под установку рекламных конструкций, определенные в Извещении о проведении Аукциона и Аукционной документации.

Организатор торгов Извещениями о проведении Аукциона от 09.01.2014 и от 17.01.2014, размещенными на сайте Администрации, изменил предмет торгов и фактически отказался от Аукциона, объявленного на сайте Организатора торгов 25.12.2013 и в газете «Ока-Информ» № 50 (570) от 26.12.2013. Извещениями о проведении Аукциона от 09.01.2014 и от 17.01.2014 фактически был объявлен другой аукцион, с нарушением порядка размещения информации о торгах, установленного Гражданским кодексом Российской Федерации и Положением о порядке организации и проведения аукциона.

На заседании Комиссии представители Организатора торгов согласились с наличием технических нарушений при организации и проведении Аукциона, полагали необходимым исправить выявленные нарушения, в связи с чем просили аннулировать Аукцион.

Довод заявителя обоснован.

3. В соответствии с Извещением о проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Серпуховского муниципального района Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена (далее – Извещение) в лоты включено по несколько (от 2 до 8) 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 Серпуховского 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 право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций лиц, доля которых близка к пороговому значению в сфере распространения наружной рекламы на территории Серпуховского муниципального района Московской области, а также лиц, у которых отсутствует хозяйственная необходимость и/или финансовая возможность получения от 2 до 8 рекламных конструкций, однако существует интерес и возможности для эксплуатации 1 рекламной конструкции.

При этом каких-либо оснований, делающих актуальным объединение в лотах нескольких рекламных конструкций или невозможность разъединения

рекламных конструкций, включенных в состав 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 Серпуховского муниципального района Московской области и содержат признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

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.

4. Пункт 4.3.4 проекта договора, заключаемого по результатам Аукциона, устанавливает, обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу и рекламу, имеющую особую общественную значимость для 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.

Довод заявителя обоснован.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МУЛЬТИМАРКЕТ» на действия организатора торгов частично обоснованной.

2. Установить нарушение порядка организации и проведения Аукциона, определённого Гражданским кодексом Российской Федерации и Положением о порядке организации и проведения аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Серпуховского муниципального района Московской области, а также на земельных участках, находящихся в распоряжении Серпуховского муниципального района Московской области, утвержденным Решением Совета депутатов Серпуховского муниципального района Московской области от 31.07.2012 № 2/65.

3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об аннулировании торгов.

Ведущий заседание Комиссии
Заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьев

Члены Комиссии

~~Д.Ю. Стрельников~~

Е.А. Жукова