



**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/1153*

На № _____ от _____

Администрация Коломенского
муниципального района
Московской области
Советская пл., д. 1,
г. Коломна
Московская область, 140400

ООО «МУЛЬТИМАРКЕТ»
1-й Красносельский переулок,
д. 15, стр. 2,
г. Москва, 107140
e-mail: multimarket@list.ru

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 953

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 Коломенского муниципального района Московской области (адрес: 142100,

№ 059103

Московская область, г. Подольск, ул. Кирова, д. 4) (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении торгов (вх. № 953 от 31.01.2014) (далее – Жалоба).

Обжалуемые торги – аукцион на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, на имуществе Коломенского муниципального района Московской области Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.kolomna-region.ru/rek/izv/4823.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:

- представитель Организатора торгов – _____ (доверенность от _____ № _____), _____;
- представитель ООО «Блэк Борд» – _____ (доверенность от _____);
- представитель ООО «Прорыв» – _____;
- гр. _____

Согласно доводам Жалобы:

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

2. Пунктом 1.2 Аукционной документации предусмотрена возможность отказа претендентам в допуске к участию в Аукционе, в то время как Аукционная документация не содержит оснований для такого отказа. Согласно позиции заявителя, отсутствие четких критериев отказа в участии в Аукционе является ограничением, не основанным на законодательстве Российской Федерации, и не соответствует статье 17 Закона о защите конкуренции.

3. Включение в лоты по несколько (от 1 до 5) 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. Извещение было опубликовано на сайте Администрации и в газете «Оптимальный выбор» № 57 (266) от 27.12.2013 за 30 дней до даты проведения Аукциона.

2. Все претенденты, подавшие заявки были допущены к участию в Аукционе.

3. В целях получения максимального дохода в бюджет Коломенского муниципального района Московской области в лотах объединены места под установку рекламных конструкций пользующиеся популярностью и не являющиеся таковыми.

На заседание Комиссии Организатором торгов представлены сведения о заключении по итогам Аукциона договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Относительно доводов Жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Извещение о проведении Аукциона содержится в разделе № 1 Аукционной документации открытого аукциона на право заключения договоров на установки и эксплуатацию рекламных конструкций, утвержденной председателем аукционной комиссии (далее – Аукционная документация).

Из представленных Организатором торгов документов следует, что Аукционная документация была опубликована на сайте Администрации 26.12.2013, Извещение о проведении Аукциона опубликовано в газете «Оптимальный выбор» № 57 (266) от 27.12.2013.

В соответствии с абзацем вторым части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в открытом конкурсе 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 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 – 22.01.2014. Рассмотрение заявок, состоявшееся в соответствии с Извещением 22.01.2014, явилось началом проведения процедуры торгов.

Таким образом, срок, установленный конкурсной комиссией для подачи заявок (25 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.

Довод заявителя частично обоснован.

2. В соответствии с представленными протоколами определения участников аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по лотам №№ 1-18, к участию в Аукционе были допущены все лица, подавшие заявки.

Довод заявителя не обоснован.

3. В лоты включено по несколько (от 3 до 5) 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 Коломенского 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 Коломенского муниципального района Московской области, а также лиц, у которых отсутствует хозяйственная необходимость и/или финансовая возможность получения от 3 до 5 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 № 15, пяти рекламных конструкций в лотах №№ 1-14, 16, 17, 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 Коломенского 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.

Типовая форма договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, размещаемой на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Коломенского муниципального района, а также земельном участке, государственная собственность на которые не разграничена, утверждена постановлением администрации Коломенского муниципального района Московской области от 05.12.2013 № 2647.

Вопрос о приведении договора, утвержденного постановлением администрации Коломенского муниципального района Московской области от 05.12.2013 № 2647, в соответствии с требованиями Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не может быть рассмотрен в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции после заключения соответствующего договора.

Вместе с тем, в соответствии с положениями статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Вопрос применения положений договора, не соответствующих требованиям законодательства Российской Федерации должен решаться в соответствии со статьёй 180 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Довод заявителя не 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. В связи с наличием сведений о заключении по итогам Аукциона договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций предписание Организатору торгов не выдавать.

Ведущий заседание Комиссии
Заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьев

Члены Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Е.А. Жукова