

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 2234
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 14.03.2014 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. от 11.03.2014 № 2234) ЗАО «XXI век-ТВ» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Комитета по экономике Администрации городского округа Дзержинский Московской области (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.ugresh.ru/econom/reklama/index.html>. (далее - Конкурс), в присутствии представителя Организатора торгов – <...>, представителя ЗАО «XXI век-ТВ» - <...>, 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 Конкурса.

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. Организатором торгов сокращен срок подачи заявок, определенный статьёй 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

2. Требование Конкурсной документации о предоставлении выписки из ЕГРЮЛ, полученной не ранее чем за один месяц до даты проведения Конкурса, ограничивает срок подачи заявок, так как участники Конкурса, подавшие заявки до 28.02.2014 могут быть не допущены к участию в Конкурсе.

3. Включение в лоты более одной рекламной конструкции, приводит к ограничению и устранению конкуренции, препятствует участию в Конкурсе претендентов, у которых отсутствует хозяйственная необходимость и финансовая возможность получения более одной рекламной конструкции.

4. Неопределенность критериев указанных в пункте 3.2 Конкурсной документации не позволяет участникам Конкурса сформировать конкурсное предложение, которое будет соответствовать потребностям Организатора торгов, кроме того указанные критерии не являются условиями договора, заключаемого по итогам Конкурса, и не могут применяться при определении победителя Конкурса.

5. В указанной в Конкурсной документации формуле оценки заявок на участие в Конкурсе допущена ошибка.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Установленный Конкурсной документацией срок подачи заявок на участие в Конкурсе составляет 30 дней.

2. Требование о предоставлении выписки из ЕГРЮЛ, полученной не ранее чем за один месяц до даты проведения Конкурса не ограничивает срок подачи заявок.

3. Объединение в один лот обусловлено необходимостью получения земельного ордера на установку рекламных конструкций, соблюдение единого стиля рекламных конструкций, удобством эксплуатации.

4. При оценке конкурсных предложений по критериям, указанным в пункте 3.2 Конкурсной документации учитывается наличие или отсутствие предложений по указанным критериям, особенности конкретных технологий не учитываются. Договор по итогам Конкурса заключается на условиях, указанных в заявке победителя Конкурса.

5. При указании в Конкурсной документации формулы оценки заявок на участие в Конкурсе допущена техническая ошибка.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. 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.

Извещение о проведении Конкурса опубликовано 13.02.2014 в газете «Угрешские вести» № 6 (1112) и на официальном сайте администрации городского округа Дзержинский Московской области.

Согласно Извещению о проведении Конкурса, дата окончания подачи заявок на участие в Конкурсе – 14.03.2014.

В соответствии со статьёй 191 Гражданского Кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Таким образом, Организатором торгов сокращен срок для подачи заявок (29 дней).

Довод заявителя обоснован.

2. В соответствии с пунктом 5.3.1 Конкурсной документации, юридическим лицам к заявке на участие в Конкурсе необходимо приложить выписку из ЕГРЮЛ, полученную не ранее чем за месяц до даты проведения Конкурса.

В соответствии с Конкурсной документацией, дата начала проведения Конкурса (вскрытие конвертов с заявками на участие в Конкурсе) – 18.03.2014.

Заявки на участие в Конкурсе, поданные ранее 18.03.2014 не будут соответствовать требованиям, установленным пунктом 5.3.1 Конкурсной документации, в связи с чем лица, подавшие такие заявки, не будут допущены к участию в Конкурсе.

Таким образом, фактически срок для подачи заявок на участие в Конкурсе составляет 25 дней, что 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 обоснован.

3. В соответствии с Конкурсной документацией в лоты 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 городского округа Дзержинский 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 городского округа Дзержинский 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 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 Конкурса могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы городского округа

Дзержинский 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. Пунктом 3.2 Конкурсной документации определены следующие критерии оценки заявок на участие в Конкурсе.

1) применение энергосберегающих технологий:

энергосберегающие лампы – 1 балл;

светодиодные лампы – 2 балла;

2) наличие технически сложных конструктивных особенностей смены изображения:

призматрон – 6 баллов;

скроллерный механизм – 3 балла;

3) использование антивандальных технологий – 2 балла.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что баллы по указанным критериям присваиваются в зависимости от наличия или отсутствия в заявке участника Конкурса предложения по соответствующим конструктивным и технологическим решениям рекламной конструкции.

В соответствии с пунктом 9.1 Конкурсной документации, Организатор конкурса в течение 3 рабочих дней с даты подписания протокола оценки и сопоставления заявок передает победителю конкурса один экземпляр протокола и проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем конкурса в заявке на участие, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации. Договор заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации. Изменение указанных условий договора по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Довод заявителя не обоснован.

5. В соответствии с пунктом 8.2.1 Конкурсной документации, оценка заявок по критерию «наиболее высокий размер оплаты по договору за право установки и эксплуатации рекламной конструкции в год» рассчитывается по формуле: $B1 = k1 * N * 2$; где:

B1 – балловая оценка заявки по критерию в соответствии с п.3.1.;

k1 – коэффициент значимости критерия, равный 0,6;

N – расчетная величина, отражающая % повышения размера оплаты по договору;

$$N = (\text{Пзаяв.} - \text{Пнач.} / \text{Пнач.}) * 100\% / 5\%$$

Пзаяв. – размер оплаты по договору, предложенный заявителем;

Пнач. – начальный размер оплаты по договору.

Формула, определяющая значение N, в соответствии с порядком выполнения действий в математике, может быть приведена к следующему виду: $N = (\text{Пзаяв.} - 1) * 100\% / 5\%$.

Вычисление значения N по указанной формуле не будет отражать % повышения размера оплаты по договору, и, как следствие, приведет к неправильной оценке заявок по указанному критерию и нарушению порядка определения победителя Конкурса.

Довод заявителя обоснован.

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

6. 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. В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Извещение, опубликованное в газете «Угрешские вести» № 6 (1112) от 13.02.2014, в нарушение пункта 2 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации не содержит сведений, об оформлении участия в торгах (пункты 5.2-5.8 Конкурсной документации), определении лица, выигравшего торги (пункты 3.1, 3.2, 8.1-8.6 Конкурсной документации), о сроке, предоставляемом для заключения договора по результатам Конкурса.

7. Пункт 4.3.7 проекта договора, заключаемого по результатам Конкурса, устанавливает, обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу безвозмездно на основе договора, о размещении социальной рекламы в соответствии с Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Законодательством Российской Федерации не установлена обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу безвозмездно.

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «XXI век-ТВ» на действия организатора торгов частично обоснованной.

2. Установить нарушение порядка организации и проведения торгов, 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-
заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьёв

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.