

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 2763
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 27.03.2014 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. – заместитель руководителя Управления;

членов Комиссии:

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

Мамедов Э.И. – специалист 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. № 2763 от 20.03.2014) ООО «ПРОД ЛАЙТ» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Щелковского муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Щёлковского муниципального района Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.shchyolkovo.ru/kui/> (далее - Аукцион), в присутствии представителей Организатора торгов –

(доверенность от №) и (доверенность от №), представителя ООО «ПРОД ЛАЙТ» -

(доверенность от №), представителя ЗАО «XXI век - ТВ» - (доверенность от №), 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 Аукциона.

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. Включение в лоты более одной рекламной конструкции, приводит к ограничению и устранению конкуренции, действия Организатора торгов по формированию лотов содержит признаки нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. 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».

3. Срок возврата суммы задатка, установленный аукционной документацией, является необоснованным и не соответствует статье 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Включение в лоты более одной рекламной конструкции, обусловлено сокращением временных затрат на проведение аукциона.

2. Положение по вопросу размещения социальной рекламы и рекламы, представляющей особую общественную значимость, предусмотренное проектом договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, изложено не корректно. Порядок размещения социальной рекламы определяется дополнительными соглашениях к договору.

3. Пятнадцатидневный срок возврата суммы задатка, установленный аукционной документацией, определен с учетом реальной возможности осуществить Организатором торгов такой возврат.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. 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.

2. Пункты 4.2.2, 4.3.4, 6.3.4 проекта договора, заключаемого по результатам Аукциона, устанавливают, обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу и рекламу, представляющую особую общественную значимость.

В соответствии с частью 3 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для рекламораспространителя в пределах пяти процентов годового объема распространяемой им рекламы (в том числе общего времени рекламы, распространяемой в теле- и радиопрограммах, общей рекламной площади печатного издания, общей рекламной площади рекламных конструкций). Заключение такого договора осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации.

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.

Из положений проекта договора, заключаемого по итогам Аукциона, не следует, что размещение указанной рекламы осуществляется на основании отдельных договоров, контрактов, дополнительных соглашений, заключаемых 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» либо иным установленным законом способом, в связи с чем, с целью устранения неоднозначности восприятия участниками Аукциона положений договора, указанные пункты договора необходимо исключить, либо дополнить фразой следующего или аналогичного содержания: «распространение указанной рекламы осуществляется на основании отдельных соглашений, договоров, контрактов, заключаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Довод заявителя обоснован.

3. Вопрос нарушения Организатором торгов статьи 17 Закона о защите конкуренции по установлению срока возврата суммы задатка 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.

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

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.

Согласно Извещению о проведении Аукциона, заявка и прилагаемые к ней документы должны быть оформлены в соответствии с требованиями Аукционной документации.

В соответствии с Извещением о проведении Аукциона, Аукционная документация выдается со дня, следующего за днем размещения её на сайте Организатора торгов.

Извещение о проведении Аукциона и Аукционная документация опубликованы 21.02.2014 на официальном сайте Администрации.

Согласно Извещению о проведении Аукциона, дата окончания подачи заявок на участие в Аукционе – 19.03.2014.

При этом, в соответствии с Извещением о проведении Аукциона, днем окончания выдачи Аукционной документации является - 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 (21 дней).

5. Аукционная документация содержит проект договора, заключаемого по итогам Аукциона (далее – Договор).

В соответствии с пунктом 4.1.6 Договора, Администрация 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПРОД ЛАЙТ» на действия организатора торгов частично обоснованной.
2. Установить иные нарушения организации и проведения торгов.
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. Муравьев

Члены Комиссии:

~~Д.Ю. Стрельников~~

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.