

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 2764
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. № 2764 от 20.03.2014) ООО «ПРОД ЛАЙТ» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Раменского муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию одной рекламной конструкции, размещаемой на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Раменского 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.ramenskoye.ru/?action=business&submenu=news&id=11609> (далее - Аукцион), в присутствии представителя Организатора торгов – (действующей без доверенности), представителя ООО «ПРОД ЛАЙТ» - (доверенность от №), представителя ЗАО «XXI век - ТВ» - (доверенность от №), представителя ООО «РЕМАРТ» - (доверенность от №), представителей ООО «ИРРС» (доверенность от) и (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. Организатором торгов, в нарушение части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации не определена форма проведения торгов.

2. Конкурсная документация не содержит требований о задатке и его размере.

3. Организатором торгов не определен предмет торгов. Требование, установленное пунктом 6.1.7 Конкурсной документации, по предоставлению в составе заявки утвержденного эскизного проекта, является избыточным и не позволяет участникам торгов сформировать предложение, отвечающее потребностям Организатора торгов.

4. Предмет договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, определенный пунктом 10 Конкурсной документации, не соответствует пункту 1.1. проекта договора, заключаемого по итогам торгов.

5. Организатором торгов не определен срок, на который будет заключен договор по итогам торгов.

6. 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. Использование в документации о торгах слова «Конкурсная», является технической ошибкой. Торги проводятся в форме Аукциона.

2. Организатором торгов требования к задатку не устанавливались.

3. Форма эскизного проекта не утверждалась. В пункте 6.1.7 Конкурсной документации указаны достаточные требования по содержанию указанного проекта.

4. Предметом торгов является заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. На торгах определяется годовая плата за установку и эксплуатацию рекламной конструкции, а не единовременная плата за право заключения договора.

5. По итогам торгов, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции заключается сроком на 5 лет.

6. Проект договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, содержащий положения по вопросу размещения социальной рекламы и рекламы, представляющей особую общественную значимость,

разработан в соответствии с Методическими рекомендациями «По единому системному подходу учета и контроля за установкой и эксплуатацией рекламных конструкций и средств размещения информации; по разработке схем размещения рекламных конструкций и средств размещения информации; по расчету платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций».

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Согласно части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

В соответствии с текстом Извещения о проведении торгов и Конкурсной документацией, размещенным 14.02.2014 в сети «Интернет» по адресу: <http://www.ramenskoye.ru/?action=business&submenu=news&id=11609>, торги проводятся в форме аукциона.

Довод заявителя не обоснован.

2. В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 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.

Требования к порядку и правилам проведения торгов определены статьями 447 – 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно положениям статей 447 – 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, установление требований к задатку и его сумме не является обязательным для Организатора торгов.

Довод заявителя не обоснован.

3. На территории Раменского муниципального района Московской области торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции проводятся в соответствии с Порядком проведения торгов (конкурсов, аукционов) на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, размещаемой на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности Раменского муниципального района Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, утвержденным решением Совета депутатов Раменского муниципального района Московской области от 25.09.2013 г. № 9/2-СД (далее – Порядок проведения торгов, утвержденный решением Совета депутатов Раменского муниципального района Московской области от 25.09.2013 г. № 9/2-СД).

В соответствии с пунктом 5.1 Порядка проведения торгов, утвержденного решением Совета депутатов Раменского муниципального района Московской области от 25.09.2013 г. № 9/2-СД, заявка на участие в торгах подается по установленной форме и должна содержать в том числе, эскизный проект оформления поверхности рекламной конструкции в случае отсутствия размещения рекламы.

Организатором торгов в нарушение Порядок проведения торгов, утвержденного решением Совета депутатов Раменского муниципального района Московской области от 25.09.2013 г. № 9/2-СД, установлены иные (дополнительные) требования, как к форме заявки, так и к эскизному проекту.

Согласно пункту 2 Конкурсной документации, заявка должна содержать идентификацию предмета (объекта) договора, который может быть заключен в случае победы заявителя в торгах, а также описание рекламной конструкции – адрес местонахождения, количество сторон конструкции, размеры одного рекламного поля, сведения о наличии индивидуального освещения, номер лота.

В соответствии с пунктом 6.1.7 Конкурсной документации, заявка на участие в торгах должна содержать, в том числе утвержденный заявителем эскизный проект. Эскизный проект должен включать в себя описание рекламной конструкции: оригинальный дизайн оформления поверхности рекламной конструкции в случае отсутствия размещения рекламы, указание максимально габаритных размеров, привязку к местности и вариант подсвета, отвечающий требованиям сформированного лота, позволяющий подавать информацию при различных погодных условиях, как в светлое, так и в темное время суток.

В соответствии с пунктом 2 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации, извещение о проведении торгов должно содержать, в том числе сведения о предмете торгов.

Таким образом, идентификация предмета торгов, должна быть осуществлена Организатором торгов и не может быть переложена на участников торгов.

Отсутствие утвержденной формы заполнения эскизного проекта, определенного Конкурсной документацией, также не позволяет участникам торгов достоверно определить предмет торгов и сформировать свои заявки, что подтверждается протоколом № 01-14/1 от 18.03.2014 о рассмотрении заявок на участие в торгах, согласно которого подавляющее большинство заявок были не допущены к участию в торгах, по причине нарушения требований пункта 6.1.7 Конкурсной документации.

Учитывая изложенное, Организатором торгов, в нарушение пункта 2 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации не определен предмет торгов.

Довод заявителя обоснован.

4. В соответствии с пунктом 6 Извещения о проведении торгов и пунктом 10 Конкурсной документации, предметом торгов является

заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, что также отражено в проекте договора, являющегося приложением к Конкурсной документации.

Довод заявителя не обоснован.

5. В соответствии с пунктом 12 Извещения о проведении торгов и пунктом 15 Конкурсной документации, размещенным 14.02.2014 в сети «Интернет» по адресу: <http://www.ramenskoye.ru/?action=business&submenu=news&id=11609>, договор заключается сроком на 5 лет.

Довод заявителя не обоснован.

6. 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.

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

7. Конкурсная документация содержит проект договора, заключаемого по итогам Торгов (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 об аннулировании 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.