

**РЕШЕНИЕ**  
**по жалобе № 5438**  
**на нарушения при организации и проведении торгов**

Дата рассмотрения жалобы по существу 26.05.2014 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:

Членов Комиссии:

Стрельникова Д.Ю. – начальника отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

Мамедова Э.И. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

Мантикова А.А. – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти 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 ООО «ПРОД ЛАЙТ» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации городского округа Жуковский Московской области (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого аукцион № 1 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящегося в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области, а также земельных участках, находящихся в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области или государственная собственность на которые не разграничена. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.zhukovskiy.ru/index.php/docs> (далее - Аукцион), в присутствии представителей Организатора торгов – \_\_\_\_\_ и \_\_\_\_\_ (доверенность от \_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_ и № \_\_\_\_\_ соответственно), представителя ООО «ПРОД ЛАЙТ» - \_\_\_\_\_ (доверенность от \_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_), представителя ЗАО «XXIвек-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.

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. В соответствии с пунктом 5.3 Положения о порядке распространения наружной рекламы и установки, эксплуатации и демонтажа рекламных конструкций на территории городского округа Жуковский Московской области, утвержденного решением Совета депутатов городского округа Жуковский Московской области от 23.10.2013 № 66/СД (далее по тексту – Положение о порядке распространения наружной рекламы от 23.10.2013 № 66/СД), заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области, а также земельных участках, находящихся в муниципальной собственности или государственная собственность на которые не разграничена, осуществляется на основе конкурса, а не на основе аукциона.

2. Извещение о проведении Аукциона с внесенными изменениями опубликовано менее чем за тридцать дней до даты окончания подачи заявок для участия в аукционе.

3. Положения пунктов 1.4 и 9.1 Аукционной документации, определяющие сроки заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, противоречат части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», в части заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на срок менее пяти лет.

4. Аукционной документацией (подпункт 2 пункта 4.1, подпункт «г» пункта 7.4 и подпункт 2 пункта 9.14), установлена возможность отказа претенденту в допуске к участию в аукционе, а также в заключение договора по итогам торгов, в случае если в отношении такого лица осуществлено приостановление деятельности в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. 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».

6. Положение пункта 2.4 проектом договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключаемого по итогам Аукциона, о запрете сдавать рекламные конструкции в субаренду и передаче своих прав и обязанностей по договору иным лицам, противоречат части 5 статьи 1 и главе 34 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также статье 17 Закона о защите конкуренции.

7. В Извещении о проведении Аукциона № 1 по лоту № 6 не указан срок, на который будет заключен договор по итогам торгов.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Решением Совета депутатов городского округа Жуковский Московской области от 27.02.2014 № 06/СД «О внесении изменений в Положение о порядке распространения наружной рекламы и установки, эксплуатации и демонтажа рекламных конструкций на территории городского округа Жуковский Московской области» Положение о порядке распространения наружной рекламы от 23.10.2013 № 66/СД было дополнено словом «аукцион».

2. В соответствии с пунктом 3.3 Положения о порядке подготовки и проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящегося в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области, а также земельных участках, находящихся в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области или государственная собственность на которые не разграничена, утвержденного постановлением администрации городского округа Жуковский Московской области от 25.03.2014 № 381 (далее по тексту – Положение о порядке подготовки и проведения торгов от 25.03.2014 № 381), организатор торгов вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении торгов не позднее, чем за пять дней до окончания подачи заявок на участие в торгах. Изменения в извещение о проведении Аукциона не вносились. Извещение опубликовано на официальном сайте 12.04.2014 г., в газете «Авиаград Жуковский» 22.04.2014 г.

3. Положения пунктов 1.4 и 9.1 Аукционной документации, определяющие сроки заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций соответствуют действующему законодательству. Извещение о проведении Аукциона, содержит по каждому лоту срок заключения договора.

4. Требования Аукционной документации о не приостановлении деятельности в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, установлены Положением о порядке подготовки и проведения торгов от 25.03.2014 № 381.

5. 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».

6. Запрет сдавать рекламные конструкции в субаренду и передавать права и обязанности по договору иным лицам не противоречит действующему законодательству.

7. Отсутствие в Извещении о проведении Аукциона по лоту № 6 срока заключения договора является технической ошибкой. Договор по указанному лоту заключается сроком на пять лет.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Положением о порядке распространения наружной рекламы от 23.10.2013 № 66/СД (в редакции от 27.02.2014 г.), определено, что заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области, а также земельных участках, находящихся в муниципальной собственности или государственная собственность на которые не разграничена, осуществляется на основе торгов (в форме конкурса или аукциона).

Довод заявителя не обоснован.

2. Порядок внесения изменений в Извещение о проведении аукциона, определен Положением о порядке подготовки и проведения торгов от 25.03.2014 № 381В.

В соответствии с пунктом 3.3 Положения о порядке подготовки и проведения торгов от 25.03.2014 № 381, организатор торгов вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении торгов не позднее, чем за пять дней до окончания подачи заявок на участие в торгах.

Для рассмотрения вопроса о нарушении пункта 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, при изменении Извещения о проведении аукциона необходим анализ существенности вносимых изменений, их влияние на предмет торгов.

В ходе рассмотрения Жалобы установлено, что Организатором торгов изменения в Извещение о проведении аукциона не вносились.

Извещение о проведении аукциона опубликовано на официальном сайте администрации городского округа Жуковский Московской области - 12.04.2014 г. и 22.04.2014 г. в газете «Авиаград Жуковский» № 16 (468).

Согласно Извещению о проведении аукциона - срок окончания приема заявок – 22.05.2014, дата проведения Аукциона и подведения итогов – 29.05.2014.

Таким образом, организатором торгов соблюдены требования части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Довод заявителя не обоснован.

3. Пунктами 1.4 и 9.1 Аукционной документации установлено, что договоры заключаются на срок не менее чем пять лет и не более чем на десять лет, за исключением договора на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции, который может быть заключен на срок не более чем двенадцать месяцев.

В соответствии с положениями части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляются ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором. 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. Заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами настоящего Федерального закона и гражданского законодательства.

Согласно пункту 1.4 Аукционной документации, сроки действия договоров устанавливаются Администрацией городского округа Жуковский Московской области по каждому лоту.

Извещение о проведении аукциона, опубликованное на официальном сайте администрации городского округа Жуковский Московской области - 12.04.2014 г. и 22.04.2014 г. в газете «Авиаград Жуковский» № 16 (468), содержит по каждому лоту (за исключением лота № 6) срок заключения договора, который составляет пять лет и восемь лет, в зависимости от типа и вида рекламной конструкции.

Довод заявителя не обоснован.

4. Подпунктом 2 пункта 4.1 Аукционной документации устанавливается требование о не проведении в отношении претендента процедуры приостановления деятельности в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

В соответствии с подпунктом «г» пункта 7.4 Аукционной документации, основанием для отказа претенденту в допуске к участию в аукционе является приостановление деятельности в порядке, предусмотренном КоАП.

Согласно подпункту 2 пункта 9.14 Аукционной документации устанавливает обязанность Организатора торгов отказаться от заключения договора с победителем Аукциона, в случае приостановления деятельности претендента в порядке, предусмотренном КоАП.

Согласно части 1 статьи 3.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

Административное приостановление деятельности применяется в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, эпизоотии, заражения (засорения) подкарантинных объектов карантинными объектами, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причинения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды либо в случае совершения административного правонарушения в области оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, в области установленных в соответствии с федеральным законом в отношении иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных организаций ограничений на осуществление отдельных видов деятельности, в области правил привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к трудовой деятельности, осуществляемой на торговых объектах (в том числе в торговых комплексах), в области порядка управления, в области общественного порядка и общественной безопасности, в области градостроительной деятельности, в области транспортной безопасности.

Административное приостановление деятельности (за исключением административного приостановления деятельности за правонарушение, предусмотренное частью 3 статьи 9.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) назначается судьей.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у суда при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в постановлении по делу судья обязан решить вопрос о мероприятиях, необходимых для обеспечения его исполнения, которые в зависимости от обстоятельств каждого дела могут заключаться во временном прекращении эксплуатации тех агрегатов, объектов, зданий или сооружений, принадлежащих индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу, либо во временном прекращении осуществления индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, его филиалами, представительствами, структурными подразделениями, производственными участками тех видов деятельности (работ), оказания услуг, от которых исходит угроза причинения вреда охраняемым общественным отношениям.

Таким образом, административное приостановление отдельного вида деятельности, которым занимается лицо, не влечет за собой невозможность осуществления таким лицом иных видов деятельности, в том числе невозможность участия в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Требование к участникам Аукциона о не проведении в отношении последних процедуры административного приостановления деятельности, в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, не основано на законодательстве

Российской Федерации, и может ограничить доступ к участию в Аукционе лиц, которым назначено административное наказание в форме административного приостановления отдельного вида деятельности, не связанного с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

Довод заявителя обоснован.

5. Пункт 4.3.6 проекта договора, заключаемого по результатам Аукциона, устанавливает, 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.

6. 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.

7. 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 «Авиаграз Жуковский» № 16 (468) от 22.04.2014, в нарушение пункта 2 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации, по лоту № 6, не содержит сведений о сроке, предоставляемом для заключения договора по результатам Аукциона.

Довод заявителя обоснован.

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 обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Члены Комиссии:

Д.Ю. Стрельников

Э.И. Мамедов

А.А. Мантиков

### 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.