

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 6156
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 09.06.2014 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;

Жуковой Е.А. – главного 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 (вх. № 6156 от 02.06.2014) ООО «ПРОД ЛАЙТ» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Щелковского муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов) при организации и проведении аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций размещаемых 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 представителя Организатора торгов – <...> (доверенность от <...> № <...>), 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. Установленное абзацем 9 пункта 10 Аукционной документации требование о не приостановлении деятельности участника Аукциона в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, может ограничить круг лиц, желающих принять участие в торгах, которым назначено административное наказание в форме административного приостановления отдельного вида деятельности, не связанного с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

2. Положения пункта 4.3.4 проекта договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключаемого по итогам Аукциона, устанавливающие порядок размещения социальной рекламы и рекламы, представляющей особую общественную значимость, не соответствуют требованиям статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Абзац 9 пункта 10 Аукционной документации применяется только в случае принятия арбитражным судом решения о приостановлении в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, деятельности лица, связанной только с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

2. Пункт 4.3.4 проекта договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключаемого по итогам Аукциона, соответствует требованиям статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Абзацем 9 пункта 10 Аукционной документации установлено, что заявитель не допускается аукционной комиссией к участию в Аукционе, в том числе в случае наличия решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) на день рассмотрения заявки на участие в Аукционе.

Согласно части 1 статьи 3.12 КоАП, 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 КоАП) 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 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.

В Аукционной документации отсутствуют сведения о применении абзаца 9 пункта 10 Аукционной документации только в отношении деятельности связанной с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

Довод заявителя обоснован.

2. Пункт 4.3.4 Договора, заключаемого по результатам Аукциона, устанавливает обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу и рекламу, представляющую особую общественную значимость для Московской области до 5 % и 10 % годового объема размещаемой рекламы соответственно.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы, социальной рекламы.

Согласно пункту 11 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», социальная реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства.

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).

Положения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» не содержат запрета на увеличение в договорном порядке объема размещаемой социальной рекламы.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации, договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно пункту 2 статьи 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации, договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В соответствии с абзацем 5 пункта 4.3.4 Договора, заключаемого по итогам Аукциона, распространение социальной рекламы, в том числе и рекламы, представляющей особую общественную значимость,

осуществляется на основании отдельных соглашений, договоров, контрактов, заключаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, договор на размещение социальной рекламы, в том числе и рекламы, представляющей особую общественную значимость, в объёмах, установленных в пункте 4.3.4 Договора, заключаемого по результатам Аукциона, не может считаться заключенным без определения сторонами условий, указанных в абзаце 5 пункта 4.3.4 Договора, заключаемого по результатам Аукциона.

Довод заявителя не 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

Е.А. Жукова

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.