

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 7660
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 07.07.2014 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;

Жукова Е.А. – главный специалист-эксперт 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. № 7660 от 27.06.2014) ООО «ЭЛМАС» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Комитета по вопросам жилищно-коммунального хозяйства и дорожной деятельности администрации Пушкинского муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении аукциона по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Пушкинского муниципального района Московской области. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://www.adm-pushkino.ru/about/info/messages/7277/> (далее - Аукцион), в присутствии представителя Организатора торгов – ХХХ, (представителя ООО «Элмас» - ХХХ и представителя ЗАО «ХХIвек-ТВ» - ХХХ, 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. 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».

2. Установленное пунктом 3.3 Аукционной документации требование о не приостановлении деятельности участника Аукциона в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях не соответствует требованиям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. При разработке Аукционной документации Организатор торгов полагал, что предусмотренный проектом договора порядок размещения социальной рекламы и рекламы представляющей особую общественную значимость соответствует положениям статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Положения пункта 3.3 Аукционной документации соответствует законодательству Российской Федерации.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. 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 в объеме не менее 5 % и 10 % годового объема размещаемой рекламы соответственно на основании договора на распространение социальной рекламы, заключенного в соответствии с частью 3 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», заключенного не позднее 5-ти дней с момента подписания настоящего Договора.

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.

Положения пунктов 4.2.2, 4.3.4, 6.3.4 договора, заключаемого по итогам Аукциона, могут быть истолкованы как обязанность победителя Аукциона разместить социальную рекламу, в том числе и рекламу, представляющую особую общественную значимость, на основании договора, заключаемого в порядке, отличном от предусмотренного Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, договор следует дополнить фразой следующего или аналогичного содержания: «размещение социальной рекламы, в том числе рекламы, представляющей особую общественную значимость (пункты 4.2.2, 4.3.4, 6.3.4 договора), осуществляется на основании отдельных соглашений, договоров, контрактов, 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».

Довод заявителя обоснован.

2. Вопрос несоответствия положений пункта 3.3 Аукционной документации, статье 17 Закона о защите конкуренции, не подлежит разрешению в порядке статьи 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.

Порядок проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций определен статьями 447 – 448 Гражданского кодекса Российской Федерации и Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с абзацем второй части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в открытом аукционе может участвовать любое лицо.

Таким образом, круг лиц, которые могут принять участие в Аукционе, может быть ограничен только законом.

В соответствии с частью 5.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 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.

Иных требований к участникам торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций законодательством Российской Федерации не установлено.

Положения пункта 3.3 Аукционной документации, содержащие требования к участникам Аукциона, не соответствуют положениям части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

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 «Элмас» на действия Организатора торгов 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 Комиссии
Заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьёв

Члены Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Е.А. Жукова

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.