

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 7790
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 08.07.2014 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. № 7790 от 02.07.2014) ООО «ЭЛМАС» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации городского округа Химки Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности городского округа Химки Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена на территории городского округа Химки Московской области. Информационное сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу: <http://admhimki.ru>, www.mosoblreklama.com.ru/himki/. (далее - Аукцион), в присутствии представителей Государственного казенного учреждения Московской области «Мособлреклама» (далее – ГКУ МО «Мособлреклама», Уполномоченная организация) – директора ГКУ «Мособлреклама» - <...>, <...> (доверенность <...>), представителя ООО «Элмас» - <...> (доверенность <...>) и представителя ЗАО «XXIвек-ТВ» - <...> (доверенность <...>), 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 6.2.1 проекта договора, заключаемого по итогам Аукциона право Администрации расторгнуть договор в одностороннем внесудебном в случае размещения материалов, не относящихся к рекламе, социальной рекламе или использованию рекламных конструкций не по целевому назначению не соответствует законодательству Российской Федерации, так как Администрация не вправе определять соответствие размещенной рекламы действующему законодательству.

3. Установленное пунктом 5.3.4 Аукционной документации право Организатора аукциона отказаться от проведения аукциона в любое время до даты рассмотрения заявок на участие в аукционе не соответствует части 3 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно позиции Уполномоченной организации:

1. Размещение социальной рекламы будет осуществляться на основании договоров, соглашений, заключенных в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

2. Положения пункта 6.2.1 проекта договора, заключаемого по итогам Аукциона, соответствуют законодательству Российской Федерации.

3. Положения пункта 5.3.4 Аукционной документации соответствуют законодательству Российской Федерации.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Пункты 4.4.1 и 4.4.2 договора, заключаемого по результатам Аукциона, устанавливают обязанность владельца рекламной конструкции размещать социальную рекламу и рекламу, представляющую особую общественную 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 рекламодателя 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).

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 пунктом 3.7 договора, заключаемого по итогам Аукциона, условия расчетов за период размещения рекламы на основании пунктов 4.4.1. и 4.4.2 указанного договора определяются дополнительными соглашениями (договорами, контрактами), которые заключаются в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления городского округа Химки Московской области.

Таким образом, договор на размещение социальной рекламы, в том числе и рекламы, представляющей особую общественную значимость, в объемах, установленных в пунктах 4.4.1 и 4.4.2 договора, заключаемого по результатам Аукциона, не может считаться заключенным без определения сторонами условий, указанных в пункте 3.7 договора, заключаемого по результатам Аукциона.

Довод заявителя не обоснован.

2. В соответствии с частью 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 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.

Согласно части 10 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются.

В соответствии с частью 17 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» разрешение выдается органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Разрешение является действующим до истечения указанного в нем срока действия либо до его аннулирования или признания недействительным.

Согласно части 18 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» орган местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа вправе принять решение об аннулировании разрешения, в случае, если рекламная конструкция используется не в целях распространения рекламы, социальной рекламы.

В случае выявления органом местного самоуправления, фактов использования рекламной конструкции не в целях распространения рекламы, социальной рекламы, разрешение на установку и эксплуатацию такой рекламной конструкции подлежит аннулированию. Использование (эксплуатация) рекламной конструкции только на основании договора на установку и эксплуатацию, в отсутствие разрешения не допустимо.

Учитывая изложенное, положение пункта 6.2.1 проекта договора, заключаемого по итогам Аукциона, не противоречит действующему законодательству.

Довод заявителя не обоснован.

3. Согласно части 3 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее, чем за три дня до наступления даты его проведения.

Датой начала проведения торгов, является дата принятия организатором торгов любых юридически значимых действия (вскрытие и рассмотрение заявок на участие в торгах, оценка и сопоставление заявок на участие в торгах).

Согласно Аукционной документации, рассмотрение заявок на участие в Аукционе назначено на 04.07.2014.

Учитывая изложенное, отказ организатора торгов от проведения Аукциона после 01.07.2014 будет являться нарушением требований части 3 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Последствия отказа от проведения торгов с нарушением сроков, определены частью 3 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации. Применение этих последствий не требует участия антимонопольных органов.

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 «ЭЛМАС» на действия Организатора торгов обоснованной.
2. Оснований для выдачи предписания не имеется.

Ведущий заседание Комиссии
Заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьев

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.