



ЗАО «XXI век - ТВ»

115326, г. Москва, ул. Пятницкая д. 25, стр. 1
117628, г. Москва, ул. Грина, д. 1, корп. 6
Тел.: +7 (495) 660-37-90 / Факс: +7 (495) 660-37-96
E-mail: info@21vektv.ru / www. 21vektv.ru

**И.О. Руководителя Управления Федеральной
антимонопольной службы по Московской
области И.В. Золотареву**
123423, г. Москва, ул. Карамышевская
набережная, д.44

Заявитель: ЗАО «XXI век – ТВ»

адрес местонахождения:

117216, г. Москва, ул. Грина, д.1, корп.6

почтовый адрес:

115326, г. Москва, ул. Пятницкая, д.25, стр.1

Тел.8(495) 660-37-90 факс 8(495) 660-37-96

ЖАЛОБА

на действия организатора торгов

Администрацией городского округа Электросталь Московской области 16.07.2014г. опубликовано извещение о проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа Электросталь Московской области, свободном от прав третьих лиц, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, в форме открытого аукциона (далее – Аукцион).

Основанием для проведения Аукциона является Приказ Комитета имущественных отношений Администрации городского округа Электросталь Московской области» от 15.07.2014 г. №190 «На проведение аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа Электросталь Московской области». в сети Интернет по адресу: <http://electrostal.ru>. Место нахождения (почтовый адрес) организатора торгов: 144003, Московская область, г. Электросталь, ул. Мира, д. 5, тел: 8(496)571-98-33, e-mail: mkureklama@mail.ru.

ЗАО «XXI век – ТВ» (ОГРН 1027739592759 от 21.11.2002 г., ИНН 7727163988, адрес государственной регистрации: 117628, г. Москва, ул. Грина, д.1, корп.6), намереваясь принять участие в Аукционе, полагает, что Организатором торгов при организации аукциона допущены нарушения требований законодательства:

- *Извещение о проведении Аукциона не соответствует требованиям 448 ГК РФ.*
- *К участникам аукциона применяются требования, не основанные на законе.*
- *Участникам аукциона созданы преимущественное положение для участия аукционе*

1. В соответствии с пунктом 2 статьи 448 Гражданского кодекса РФ извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте

МОСКОВСКАЯ ОБЛАСТНОЕ
УФАС РОССИИ
Вх. № 3068 от 22. 07. 2014
на 7 ЛИСТАХ

1

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.

Согласно Извещению о проведении Аукциона **Дата и время начала подачи заявок на участие в аукционе:** 17.07.2014 с 8:45 до 13:00 часов по московскому времени и с 14:00 по 18:00 часов по московскому времени, а **Дата окончания подачи заявок на участие в аукционе:** 08.08.2014.

Кроме того, извещением предусмотрено, что **Организатором аукциона устанавливается требование о внесении задатка, срок внесения задатка до 08.08.2014г.**

Таким образом, Организатором аукциона не соблюдены установленные законодательством РФ требования к извещению о проведении торгов, что в свою очередь может привести к ограничению числа потенциальных участников Аукциона.

2.К участникам аукциона применяются требования, не основанные на законе.

Так согласно, п.3 Аукционной Документации участником аукциона может являться любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель. При проведении торгов устанавливаются следующие обязательные требования к участникам аукциона:

Согласно п.п.3 п.3 Аукционной документации, в отношении участника аукциона должно отсутствовать решение о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях на день рассмотрения заявки на участие аукционе.

Согласно п.п.4 п.3 у участника аукциона должна отсутствовать задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Участник размещения заказа считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в конкурсе или заявки на участие в аукционе не принято.

Согласно п.п.5 п.3 в отношении участника аукциона должны отсутствовать сведения в реестре недобросовестных поставщиков об участниках размещения заказа.

Согласно п.п.е п.5 Аукционной документации к заявке на участие в Аукционе прикладывается заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя – юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя – юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, **об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях.**

Кроме того, согласно п.10 Аукционной документации Заявитель не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе по следующим основаниям:

-непредставление документов, предусмотренных пунктом 5 документации об аукционе, либо наличия в таких документах недостоверных сведений. В случае установления комиссией факта недостоверности сведений, содержащихся в документах, аукционная комиссия обязана отстранить такого заявителя или участника аукциона от участия в аукционе на любом этапе его проведения;

-несоответствие заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе, в том числе наличия в заявке предложения о цене договора ниже начальной (минимальной) цены договора.

- наличие решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом РФ об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в аукционе.

Между тем, предъявление Организатором аукциона к претендентам вышеуказанных требований, не основаны на законодательстве Российской Федерации.

А) Так, 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.

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 приостановления деятельности, не основано на законодательстве Российской Федерации, и ограничивает доступ к участию в Конкурсе лиц, которым назначено административное наказание в форме административного приостановления отдельного вида деятельности, не связанного с установкой и эксплуатацией рекламных конструкций.

Б) Согласно Постановлению Президиума ВАС РФ от 25.12.2012г. №11237/12 по делу №А41-10785/11 в соответствии с положениями Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления» владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в муниципальной собственности, в том числе и выдача разрешений на установку рекламных конструкций, относится к вопросам местного значения. Согласно пункту 10 статьи 3 Федерального закона от 25.10.2001 №137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации» органы местного самоуправления муниципальных районов, городских округов

осуществляют распоряжение земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена (за установленными в этом же пункте изъятиями).

Исходя из характера и субъектного состава, подлежащих урегулированию отношений, торги на установку и эксплуатацию рекламных конструкций проводятся в целях предоставления равных возможностей участия лицам, ведущим бизнес в сфере рекламы, развития между ними добросовестной конкуренции, соблюдения требований законодательства о конкуренции и рекламе, а также обеспечения гласности и прозрачности, предотвращения коррупции при предоставлении мест для размещения рекламных конструкций на объектах недвижимости, находящихся в публичной собственности. В отличие от торгов, проводимых на основании Закона о размещении заказов, результаты торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций формируют не расходы, а доходы бюджетов, поскольку денежные средства в оплату выигранного на торгах права поступают в бюджет.

Торги на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций проводятся органами местного самоуправления не в качестве муниципальных заказчиков, в отсутствие у них муниципальных нужд, по результатам этих торгов не предполагается удовлетворение интересов муниципальных образований в получении товаров, работ и услуг и выделение бюджетных средств на их приобретение. Следовательно, названные торги и торги, связанные с размещением заказов для государственных (муниципальных) нужд, имеют принципиальные отличия и не могут оцениваться как отношения сходного характера, допускающие применение по аналогии положений Закона о размещении заказов.

Кроме того, статья 28 Закона о размещении заказов устанавливает при проведении конкурсов исчерпывающий перечень критериев оценки заявок участников, включающий помимо цены контракта: функциональные характеристики (потребительские свойства) или качественные характеристики товара; качество работ, услуг и (или) квалификацию участника конкурса при размещении заказа на выполнение работ, оказание услуг; расходы на эксплуатацию товара; расходы на техническое обслуживание товара; сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг; срок и (или) объем представления гарантий качества товара, работ, услуг.

Упомянутые критерии призваны обеспечить приобретение лучших товаров, работ, услуг в необходимые сроки, по меньшим ценам, минимизировать проблемы при их использовании и сэкономить бюджетные средства при удовлетворении государственных (муниципальных) нужд. Между тем, данные критерии в принципе не подходят при организации конкурсов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций. Включение в конкурсную документацию иных критериев оценки заявок лучших товаров, работ, услуг не допускает, поэтому его применение может создать противоречия с полномочиями государственных органов и органов местного самоуправления по своему выбору проводить указанные торги в форме аукциона или конкурса ввиду невозможности организации последнего (часть 5.1 статьи 19 Закона о рекламе). Также эти критерии не корреспондируют с частью 15 статьи 19 Закона о рекламе, предусматривающей право уполномоченного органа отказать в разрешении на установку рекламной конструкции при нарушении внешнего архитектурного облика сложившейся застройки, а также требований законодательства об объектах культурного наследия. Правила лучших товаров, работ, услуг не позволяют учесть и запреты, установленные частью 5.2 статьи 19 Закона о рекламе на участие в торгах лиц, занимающих преимущественное положение на рынке наружной рекламы, и на приобретение указанного положения по результатам торгов.

Таким образом, участники торгов на право установки и эксплуатации рекламных конструкций не являются участниками размещения заказа и к ним не применимы требования об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов

участника размещения заказа по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период. Также к участникам торгов на право установки и эксплуатации рекламных конструкций не применимы требования об отсутствии сведений в реестре недобросовестных поставщиков об участниках размещения заказа.

Учитывая изложенное, требования к участникам Аукциона, являются ограничениями, не основанными на законодательстве Российской Федерации. Действия Организатора аукциона по установлению требований к участникам Аукциона не предусмотренных законодательством Российской Федерации существенно ограничивают конкуренцию и не соответствуют статье 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Участникам аукциона созданы преимущественные условия для участия в аукционе.

Согласно пп.2 п.13 Аукционной документации, аукцион начинается с объявления аукционистом начала проведения аукциона (лота), номера лота (в случае проведения аукциона по нескольким лотам), предмета договора, начальной цены договора, "шага аукциона", после чего аукционист предлагает участникам аукциона заявлять свои предложения о цене договора. Каждая последующая цена, превышающая предыдущую цену на «шаг аукциона», заявляется участниками аукциона путем поднятия карточек. **В случае заявления цены, кратной «шагу аукциона», эта цена заявляется участниками аукциона путем поднятия карточек и ее оглашения.**

Согласно ст.17 ФЗ "О защите конкуренции" запрещены действия которые могут привести к ограничению конкуренции. К таким действиям в том числе относятся, создание участнику торгов преимущественных условий для участия в торгах. При этом, действующее законодательство РФ, не запрещает одновременно принимать участие в одних торгах аффилированным лицам. Такой порядок проведения аукциона, создает возможность для организации, участвующей в аукционе совместно с аффилированным лицом, предложить не высокую цену за право заключения договора, а аффилированное лицо на следующем шаге существенно увеличить цену в несколько крат для того, чтобы в последующем отказаться от заключения договора предоставив право на заключение данного договора организации, сделавшей предыдущий шаг. Тем самым, иные участники аукциона будут лишены возможности делать предложения о цене аукциона в промежутке между предложениями организации и её аффилированного лица, а увеличение цены за право заключения договора на шаг после последнего предложения будет экономически не выгодным.

При таких обстоятельствах, считаем, что увеличение цены аукциона должно происходить, только на один шаг аукциона, либо на ограниченное число кратности увеличения, тем самым обеспечив участникам аукциона равные условия для участия в аукционе.

Кроме того, согласно ч.5.2. ст.19 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. Если по результатам проведения аукциона или конкурса лицо приобретает преимущественное положение, данные результаты являются недействительными.

Согласно ч.5.3. ст.19 ФЗ "О рекламе" Преимущественным положением лица в сфере распространения наружной рекламы на территории муниципального района или городского округа, территориях городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга признается положение лица, при котором его доля в этой сфере на указанных территориях превышает тридцать пять процентов (за исключением случаев, если на территории муниципального района или городского округа установлено не более чем десять рекламных конструкций). Доля лица в сфере распространения наружной рекламы определяется как отношение общей площади информационных полей рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы лицу и его аффилированным лицам на соответствующей территории, к общей площади информационных полей всех рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы на этой территории.

Для целей настоящей статьи под информационным полем рекламной конструкции понимается часть рекламной конструкции, предназначенная для распространения рекламы.

На основании ч.5.4. ст.19 ФЗ "О рекламе" при определении общей площади информационных полей рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы одному лицу, учитываются площади информационных полей временных рекламных конструкций. Временными рекламными конструкциями признаются рекламные конструкции, срок размещения которых обусловлен их функциональным назначением и местом установки (строительные сетки, ограждения строительных площадок, мест торговли и иных подобных мест, другие аналогичные технические средства) и составляет не более чем двенадцать месяцев.

В соответствии с ч.5.5. ст.19 ФЗ "О рекламе" Для участия в торгах (аукционе или конкурсе) лицо обязано предоставить соответственно в орган государственной власти, орган местного самоуправления информацию об общей площади информационных полей рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы этому лицу и его аффилированным лицам на соответствующей территории.

Согласно официальной позиции ФАС России, изложенной в письме от 22.07.2013г. №АД/28389/13 на имя руководителя Департамента СМИ и рекламы г. Москвы, во избежание приобретения каким-либо лицом (участником аукциона) по результатам проведения аукциона преимущественного положения в сфере распространения наружной рекламы, и признания результатов торгов недействительными, ФАС России предложил осуществлять пересчет долей участников рынка в процессе проведения аукциона.

Однако, ни Аукционная Документация городского округа Электросталь Московской области, ни иные муниципальные правовые акты городского округа Электросталь Московской области, не предусматривает возможности осуществления пересчета долей рынка наружной рекламы в процессе проведения торгов, что создает возможность для участника аукциона занять преимущественное положение, а в остальной части аукцион будет признан не состоявшимся, так как документации содержат ограничения для допуска к участию в аукционе только на момент подачи заявок. УФАС России, при проведении аукциона в Москве, указал о необходимости пересчета доли рекламных поверхностей перед розыгрышем каждого лота. Данное письмо действует на территории РФ, но органами местного самоуправления МО игнорируется. При таких обстоятельствах существует необходимость урегулирования порядка пересчета доли рынка наружной рекламы на территории Московской области с целью обеспечения добросовестной конкуренции и не допущения занятия преимущественного положения участниками рынка наружной рекламы.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 17, 18.1, 23 ФЗ «О защите конкуренции», ЗАО «XXI век-ТВ»

ПРОСИТ:

Выдать Администрации городского округа Электросталь Московской области предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения Аукциона.

Приложение:

Копия доверенности на представителя;

Представитель
ЗАО «XXI век – ТВ»
21 июля 2014г.