

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 10161
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 14.08.2014

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;

Мамедов Э.И. – ведущего специалиста-эксперта 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. № 10161 от 07.08.2014) ООО «Респект» (далее – заявитель) на

действия (бездействие) организатора торгов – Администрации

муниципального образования «Городской округ Черноголовка» Московской

области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и

проведении открытого аукциона на право заключения договоров на

установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке,

здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности

муниципального образования «Городской округ Черноголовка» Московской

области, а также земельных участках, государственная собственность на

которые не разграничена на территории муниципального образования

«Городской округ Черноголовка» Московской области. Информационное

сообщение о проведении торгов размещено в сети «Интернет» по адресу:

<http://www.chgcity.ru/pages/%D1%82%D0%BE%D1%80%D0%B3%D0%B8>

(далее - Аукцион), в присутствии представителей Организатора торгов –

(доверенность от _____ № _____),

(доверенность от _____) представителя ООО «Респект»

- _____ (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.

Обжалуемые действия: нарушение порядка размещения информации о проведении торгов, а также порядка проведения торгов.

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 нарушение требований пункта 3.5 Положения о порядке проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования «Городской округ Черноголовка», утвержденного постановлением Администрации муниципального образования «Городской округ Черноголовка» от 25.03.2014 г. № 132, Организатор торгов не опубликовал проект договора, заключаемый по итогам торгов.

2. Аукционной документацией установлена возможность не допустить претендента к участию в аукционе, в случае если он занимает или займет по итогам аукциона преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы на территории муниципального образования «Городской округ Черноголовка», что не соответствует требованиям статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Проект договора, заключаемый по итогам торгов опубликован не был.

2. Внесенные в статью 19 Закона о рекламе изменения вступили в силу после объявления Аукциона, и не могли быть учтены при формировании Аукционной документации.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Аукцион проводится в соответствии с Положением о порядке проведения торгов от 25.03.2014 г. № 132.

В соответствии с пунктом 3.5 Положения о порядке проведения торгов от 25.03.2014 г. № 132, Извещение о проведении торгов должно содержать, в том числе проект договора.

Довод заявителя обоснован.

2. В соответствии с пунктом 4.10 Аукционной документации, комиссия принимает решение об отказе в допуске претендентов к участию в торгах, в том числе в следующем случае: претендент занимает или в случае победы на торгах будет занимать преимущественное положение в сфере распространения наружной рекламы на территории муниципального образования «Городской округ Черноголовка» на момент подачи заявки на участие в торгах.

Аукционная документация утверждена Главой городского округа Черноголовка Московской области 25.03.2014, опубликована в газете «Институтский проспект» № 12 (70) 10.07.2014.

Часть 5.5 статьи 19 Закона о рекламе, предусматривающая обязанность участника торгов на право заключения договора на установку и эксплуатации рекламной конструкции предоставлять сведения об общей площади информационных полей рекламных конструкций, признана утратившей силу Федеральным законом от 21.07.2014 № 264-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рекламе», который вступил в силу 22.07.2014.

Таким образом, Организатор торгов не мог учесть указанные изменения при объявлении Аукциона.

Фактов отклонения претендентов на участие в Аукционе по основаниям указанным в 4.10 Аукционной документации не установлено.

Довод заявителя не обоснован.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией рассмотрены иные обстоятельства проведения Аукциона.

1. В соответствии с Аукционной документацией, дата начала приема заявок – 11.07.2014, дата окончания приема заявок – 05.08.2014.

Согласно пункту 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

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

Учитывая изложенное, любое лицо до начала проведения торгов должно иметь возможность подать заявку на участие в конкурсе, причем минимальный срок для осуществления указанного действия составляет 30 дней, и этот срок может быть ограничен только законом.

Таким образом, срок, установленный Организатором торгов для подачи заявок (25 дней), не соответствует требованиям части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, и ограничивает круг лиц, которые могут участвовать в Конкурсе, что не соответствует требованиям части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

2. В соответствии с пунктом 4.3.4 проекта договора заключаемого по итогам Аукциона, рекламодатель обязуется по требованию Администрации размещать на рекламных конструкциях социальную рекламу и рекламу, представляющую особую общественную значимость для Московской области, в объеме не менее 5 % и 10 % годового объема размещаемой рекламы соответственно.

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). 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, в том числе и рекламы, представляющей особую общественную значимость для Московской области 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».

3. 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 вторым 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.

Требования, установленные пунктом 10 Аукционной документацией об отказе в допуске к участию в аукционе по основаниям:

- наличие решения суда об открытии в отношении претендента конкурсного производства;

- наличие решения о приостановлении деятельности претендента в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день рассмотрения заявки на участие в аукционе;

- наличие у претендента задолженности по ранее заключенным договорам за отчетный период (календарный год), предшествующий году проведения аукциона,

законодательством Российской Федерации не установлены.

Таким образом, положения пункта 10 Аукционной документации, содержащие требования к участникам Аукциона, не соответствуют положениям части 1 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

4. Пункт 4.1.6 проекта договора заключаемого по итогам Аукциона, содержат условия о возможности предоставления владельцу рекламной конструкции компенсационного места в случаях, временного локального переноса объекта или его временного демонтажа и если установка и эксплуатация на данном рекламном месте не может быть возобновлена в течение более шести месяцев с момента прекращения эксплуатации рекламной конструкции.

Согласно части 5 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется в соответствии с нормами указанного Федерального закона и гражданского законодательства.

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с письмом ФАС России от 08.07.2009 г. № ПС/22015 «О порядке заключения договоров на установку рекламных конструкций» предоставление владельцам рекламных конструкций, подлежащих демонтажу в связи с реконструкцией города или по иным причинам, новых рекламных мест без проведения процедуры торгов будет нарушением статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», в том числе если такое предоставление мест предусмотрено договором.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных

органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Учитывая изложенное, предоставление новых (компенсационных) рекламных мест на имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, без проведения торгов, может послужить поводом к возбуждению дела по факту нарушения органом местного самоуправления части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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 «Респект» 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-
заместитель председателя Комиссии

С.Е. Муравьев

Члены Комиссии:

Д.Ю. Стрельников

Э.И. Мамедов

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.