

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е
о возбуждении дела об административном правонарушении
№ 4-00-1419/00-04-16
и проведении административного расследования

«01» ноября 2016 года

г. Москва

Я, заместитель начальника Управления контроля строительства и природных ресурсов ФАС России Малая Оксана Сергеевна, рассмотрев жалобу ООО «Лайса Диджитал» на действия организатора торгов – Государственное унитарное предприятие города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (ГУП «Московский метрополитен») при проведении аукциона на право размещения и распространение рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (извещение № 290116/9652683/01) и принятое по результатам рассмотрения указанной жалобы решение ФАС России от 23.03.2016 № Т-23/16, обнаружив признаки нарушения ГУП «Московский метрополитен» (129110, г. Москва, пр-т Мира, д. 41, стр. 2; ОГРН 1027700096280; ИНН 7702038150; КПП 770201001; дата регистрации – 01.11.1994; дата присвоения ОГРН – 05.08.2002) положений подпункта 4 пункта 24 Правил проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, и признав их достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ГУП «Московский метрополитен»,

У С Т А Н О В И Л:

14.03.2016 в Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «Лайса Диджитал» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – ГУП «Московский метрополитен» при проведении аукциона на право размещения и распространение рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (извещение № 290116/9652683/01) (далее – Аукцион; Жалоба).

Жалоба была принята к рассмотрению ФАС России в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 11 (далее – Комиссия ФАС России) было установлено следующее.

29.01.2016 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов www.torgi.gov.ru (далее – официальный сайт)

ГУП «Московский метрополитен» было размещено извещение о проведении Аукциона (далее – Информационное сообщение), согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Аукционе – 30.01.2016; дата и время окончания подачи заявок на участие в Аукционе – 02.03.2016 в 10:00; дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе – 11.03.2016 в 10:00. В составе Информационного сообщения размещена Аукционная документация аукциона в электронной форме на право заключения договора на право на размещение и распространение рекламы в ГУП «Московский метрополитен» для нужд Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее – документация об Аукционе).

Согласно Жалобе Организатором торгов при организации и проведении Аукциона были нарушены требования законодательства Российской Федерации, которые, в свою очередь, могли привести к нарушению прав и законных интересов Заявителя, а именно:

- неверно определена форма проведения торгов на право размещения средств рекламы в Московском метрополитене, а также не размещены сведения, определяющие форму проведения таких торгов;

- проект договора, размещенный в составе документации об Аукционе не содержит информации о местах установки рекламных конструкций, их размерах и видах, порядке и сроках согласования размещения рекламы;

- в документации об Аукционе установлено требование о предоставлении победителем Аукциона в подтверждение исполнения договора банковской гарантии. При этом требования к банкам, предоставляющим такую банковскую гарантию, установленные документацией об Аукционе, а также срок ее представления, по мнению Заявителя, способствуют ограничению круга участников Аукциона;

- документация об Аукционе не содержит копию документа, подтверждающего согласие собственника имущества на представление соответствующих прав по договору, заключаемому по итогам проведения Аукциона;

- информация о ежегодном платеже по договору и о сумме обеспечения исполнения обязательств по договору, размещенная в составе Информационного сообщения на официальном сайте, и информация, размещенная в составе документации об Аукционе, является не идентичной;

- в проекте договора Организатором торгов установлено требование о предоставлении в пользование ГУП «Московский метрополитен» в случае досрочного расторжения договора на безвозмездной основе рекламных конструкций на срок 180 дней, которое, по мнению Заявителя, ущемляет права и законные интересы участников Аукциона.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было установлено, что вышеуказанные доводы Заявителя были ранее рассмотрены Комиссией ФАС России и отражены в решениях от 10.03.2016 № Т-17/16, от 17.03.2016 № Т-20/16.

Кроме того, пунктом 28 Правил установлено, что размещение информации о проведении аукционов на официальном сайте торгов в соответствии с Правилами является публичной офертой, предусмотренной статьей 437 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно пункту 2.4.2 документации об Аукционе извещение, размещенное на сайте www.torgi.gov.ru и электронной торговой площадке, вместе с документацией об Аукционе является публичной офертой, предусмотренной статьей 437 ГК РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 437 ГК РФ содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

Согласно части 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В соответствии с частью 3 статьи 438 ГК РФ совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок № 290116/9652683/01/1 от 11.03.2016 (далее – Протокол рассмотрения заявок) на участие в Аукционе было подано 4 заявки, в том числе заявка Заявителя.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что акцептовав оферту, то есть подав заявку на участие в Аукционе, Заявитель согласился с условиями Аукциона.

Таким образом, довод Заявителя о том, что предложенные Организатором торгов условия проведения Аукциона нарушили права и законные интересы Заявителя, не нашел своего подтверждения.

Согласно Жалобе Заявителю было неправомерно отказано в признании его участником Аукциона.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок заявка Заявителя не соответствовала требованиям, установленным в пункте 5.1.6 раздела 1 документации об Аукционе, пункту 24 Правил, а именно:

- техническое предложение участника не соответствует техническому заданию (документация заявки: техническое предложение с 2 по 4 стр. (согласно описи документов)).
- решение об одобрении крупной сделки не дает право участнику принимать участие в аукционе.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что Техническое предложение Заявителя не в

полном объеме раскрывает все необходимые условия выполнения договора. Представленное в составе заявки Заявителя на участие в Аукционе Техническое предложение, в том числе не содержит предложений по распространению печатной продукции через кассы, порядка размещения рекламных конструкций, условий реализации права на размещение рекламы.

Комиссией ФАС России в ходе изучения документации об Аукционе и Технического предложения Заявителя было установлено следующее.

Пунктом 5.1.6 документации об Аукционе установлено, что участник аукциона должен подать заявку на участие в аукционе включающую, в том числе заявку на участие в аукционе с приложениями по форме и в соответствии с разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения Заявителями» документации об Аукционе, в том числе Техническое предложение, заполненное в соответствии с Техническим заданием и проектом договора, являющимися неотъемлемыми частями документации об Аукционе.

Согласно форме Технического предложения, размещенной в составе раздела 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками аукциона» документации об Аукционе, Техническое предложение готовится в соответствии с Техническим заданием и проектом договора, являющимися неотъемлемой частью документации об Аукционе. В случае если в Техническом задании предъявляются требования к товарам/материалам, участник аукциона в своем Техническом предложении указывает сведения об используемых товарах/материалах в соответствии с Техническим заданием, в том числе наименование и конкретные показатели его характеристик.

Техническое задание на право размещения и распространения рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (далее – Техническое задание), являющееся неотъемлемой частью документации об Аукционе, содержит в том числе такие разделы как:

- Виды рекламных носителей и места возможного размещения рекламы;
- Сроки и этапы представления права на размещение и распространение рекламы;
- Требования к порядку размещения рекламных носителей и рекламно-информационных материалов;
- Порядок распространения печатной продукции через кассовые узлы и т.д.

Техническое предложение, являющееся приложением № 1 к заявке Заявителя на участие в Аукционе, содержит сведения о видах рекламных носителей и объемах рекламных носителей обязательных к размещению.

Вместе с тем Техническое предложение Заявителя не в полном объеме раскрывает все необходимые условия выполнения договора, в том числе, указанные в разделах Технического задания.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 24 Правил заявитель не допускается аукционной комиссией к участию в аукционе в случае несоответствия заявки на участие в аукционе требованиям документации об аукционе.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что довод Заявителя о неправомерном отказе в участии в Аукционе по указанному выше основанию, не нашел своего подтверждения.

Необходимость рассмотрения иных оснований отказа в допуске Заявителя к участию в Аукционе у Комиссии ФАС России отсутствовала, поскольку представленные Заявителем документы в составе заявки на участие в Аукционе изначально не соответствовали требованиям документации об Аукционе.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было установлено, что согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в Аукционе было подано 4 заявки, 3 из которых (в том числе заявка Заявителя) были признаны не соответствующими требованиям документации об Аукционе, 1 заявка была признана соответствующей требованиям.

Так, в соответствии с Протоколом рассмотрения заявок:

«Заявка на участие в Аукционе под регистрационным номером № 168117 (подана 01.03.2016 11:05) не отвечает условиям Аукциона, поскольку содержит нарушения требований документации об Аукционе в части несоответствия технического предложения участника Техническому заданию (документация заявки: техническое предложение стр. 8 и стр. 9).

Заявка на участие в Аукционе под регистрационным номером № 168368 (подана 01.03.2016 11:05) не отвечает условиям Аукциона, поскольку содержит нарушения требований документации об Аукционе в части несоответствия технического предложения участника Техническому заданию (документация заявки: техническое предложение стр. 7 и стр. 8)».

Согласно пояснениям представителя ГУП «Московский метрополитен» Технические предложения в составе заявок под регистрационными номерами № 168117, № 168368 были сделаны под отлагательным условием о соблюдении ГУП «Московский метрополитен» технических условий, а именно присоединение энергопринимающих рекламных носителей к электросетям станций метрополитена в случае наличия полученного в электросбытовой организации технического условия на организацию коммерческого учета электроэнергии по каждому присоединению; наличия возможности подключения энергопринимающих устройств рекламных носителей от распределительных устройств до 1000 В станций метрополитена; наличие разработанного проекта (электротехнический расчет) электроснабжения по каждому присоединению. Тогда как согласно Техническому заданию исполнение данных условий возлагалось на самих претендентов на участие в Аукционе.

В соответствии со статьей 443 Гражданского кодекса Российской Федерации ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта.

Учитывая вышеизложенное, ГУП «Московский метрополитен» было принято решение о признании заявок под регистрационными номерами № 168117, № 168368 не соответствующими условиям Аукциона.

В ходе рассмотрения заявки на участие в Аукционе под регистрационным номером № 168227, то есть заявки, признанной соответствующей требованиям документации об Аукционе согласно Протоколу рассмотрения заявок, Комиссией ФАС России было установлено, что Техническое предложение в составе указанной заявки содержит аналогичные отлагательные условия, что и в заявках под регистрационными номерами № 168117 и № 168368.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что заявка под регистрационным номером № 68227 также должна была быть признанной ГУП «Московский метрополитен» не соответствующей условиям Аукциона.

По результатам рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было принято решение от 23.03.2016 № Т-23/16 о признании Жалобы необоснованной и выдано обязательное для исполнения предписание от 23.03.2016 № Т-23/16.

Решение ФАС России от 23.03.2016 № Т-23/16, а также предписание ФАС России от 23.03.2016 № Т-23/16 ГУП «Московский метрополитен» в судебном порядке обжаловано не было.

Ответственность за нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 6 статьи 7.32.4 КоАП нарушение установленного законодательством Российской Федерации порядка допуска к участию в обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгах, за исключением случаев, предусмотренных статьями 7.30 и 7.32.3 КоАП, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц – от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Возбудить в отношении ГУП «Московский метрополитен» дело № 4-00-1419/00-04-16 об административном правонарушении по признакам

нарушения подпункта 4 пункта 24 Правил, выразившегося в допуске ГУП «Московский метрополитен» к участию в Аукционе заявителя, заявка которого не соответствовала требованиям документации об Аукционе, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32.4 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП ГУП «Московский метрополитен» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие заверенные надлежащим образом сведения (документы и материалы):

- письменные пояснения о причинах и условиях, способствовавших совершению административного правонарушения;
- паспортные данные (с указанием даты и места рождения, места регистрации), адрес фактического места проживания должностного лица, ответственного за проведение Аукциона;
- документы о назначении на должность должностного лица, ответственного за проведение Аукциона;
- документы, подтверждающие полномочия данного должностного лица по проведению Аукциона;
- письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

Законному представителю ГУП «Московский метрополитен» явиться «18» ноября 2016 г. в «10» час. «30» мин. по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 2, каб. № 255 для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении по административному производству по делу № 4-00-1419/00-04-16 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка законного представителя ГУП «Московский метрополитен» в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.