

## РЕШЕНИЕ № 305-Т/2017

### по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

27 июля 2017 г.  
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Крамаренко Е.В. - начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Сафронова О.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Оберемок А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев жалобу ООО «РАГ «Медиа-Трон» (далее – Заявитель) на действия Управления архитектуры и градостроительства администрации муниципального образования город-герой Новороссийск (ул. Бирюзова, 6, каб. 507, г. Новороссийск, 353900) (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого конкурса № 1 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся в собственности или распоряжении муниципального

образования город Новороссийск по лотам 1,2,3,4,5,6,7,8 (извещение от 25.05.2017 опубликовано на сайте [www.admnvrsk.ru](http://www.admnvrsk.ru)), в присутствии представителя Организатора торгов – С.И.В. (доверенность), представителей Заявителя – С.Р.А. (доверенность .), Г.М.В. (доверенность .), а также представителя ИП Р.О.А. – Б.Е.Б. (доверенность),

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении открытого конкурса № 1 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся в собственности или распоряжении муниципального образования город Новороссийск по лотам 1,2,3,4,5,6,7,8 (извещение от 25.05.2017 опубликовано на сайте [www.admnvrsk.ru](http://www.admnvrsk.ru)).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: <http://www.krasnodar.fas.gov.ru>.

Рассмотрение жалобы состоялось 27.07.2017 в 14-00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель жалобы оспаривает действия Организатора торгов по включению в конкурную документацию следующих критериев оценки и сопоставления заявок:

- срок распространения социальной рекламы и иной информации о социально значимых мероприятиях, проводимых на территории муниципального образования город Новороссийск, о государственных и иных праздниках, памятных днях, датах, других значимых событиях на каждой рекламной конструкции, указанной в лоте, в течение года эксплуатации рекламной конструкции;
- срок начала эксплуатации всех рекламных конструкций указанных в лоте со дня получения разрешений на их установку и эксплуатацию;
- расходы на работы по благоустройству и санитарному содержанию прилегающей к каждой рекламной конструкции территории, в течение года, руб./год.

Также Заявитель оспаривает систему оценки заявок по ценовому критерию, указывая, что ценовое предложение ООО «РАГ «Медиа-Трон» существенно превышает предложения победителей по лотам 1,2,3 и 8. Однако это не повлияло на признание его победителем.

Кроме того, Заявитель указывает на ограничение конкуренции при предоставлении Организатором торгов преимущества участникам

торгов, ранее эксплуатирующим на территории муниципального образования рекламные конструкции путем установления в конкурсной документации следующего условия: «в случае если в нескольких заявках содержатся одинаковые условия исполнения договора – итоговая величина имеет одинаковое значение, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая подана участником конкурса, надлежащим образом исполнявшим свои обязанности по ранее заключенному договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции и письменно уведомивший организатора конкурса о желании заключить договор..» (п. 21.3 Конкурсной документации).

В связи с изложенным, Заявитель просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов считает жалобу Заявителя необоснованной и указывает, что выполнил все требования законодательства при проведении торгов в полном объеме.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные материалы и пояснения сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

25.05.2017 на сайте [www.admnvrsk.ru](http://www.admnvrsk.ru) Организатором торгов размещено извещение о проведении открытого конкурса № 1 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся в собственности или распоряжении муниципального образования город Новороссийск и конкурсная документация.

Пунктом 20.3 Конкурсной документации установлены критерии оценки и сопоставления заявок на участие в указанном конкурсе.

Пунктом 20.3.2. Конкурсной документации установлен критерий «Срок распространения социальной рекламы и иной информации о социально значимых мероприятиях, проводимых на территории муниципального образования город Новороссийск, о государственных и иных праздниках, памятных днях, датах, других значимых событиях на каждой рекламной конструкции, указанной в лоте, в течение года эксплуатации рекламной конструкции (R2).

Срок должен быть выражен в днях, указан цифрами и прописью, при этом, если цифрой и прописью указаны разные сроки, конкурсная

комиссия принимает во внимание срок, указанный прописью. Коэффициент значимости критерия (K2)- 0,20. Установлено увеличение начального значения критерия».

Частью 3 статьи 10 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для рекламораспространителя в пределах 5% 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 РФ.

Порядок обязательного заключения договора установлен в статье 445 Гражданского кодекса РФ. При этом частью 4 статьи 445 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что, если сторона, для которой в соответствии с Гражданским кодексом РФ или иными законами заключение является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Следовательно, рекламораспространитель обязан заключить договор с любым лицом, которое к нему обратится с предложением о распространении социальной рекламы в пределах 5% годового объема распространяемой им рекламы.

В соответствии с положением части 3 статьи 423 Гражданского кодекса РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Договор на распространение социальной рекламы (равно как и рекламы) является гражданско-правовым договором, а именно договором оказания услуг.

Согласно нормам статьи 781 Гражданского кодекса РФ оказываемые услуги подлежат оплате в порядке и в сроки, которые указаны в договоре. Поэтому, при обязательности для рекламораспространителя заключения договора оказания услуг по распространению социальной рекламы в пределах 5% годового объема распространяемой им рекламы, безвозмездность такого договора законодательством Российской Федерации не предусмотрена, (постатейный комментарий к Федеральному закону от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», опубликованный

19.05.2011 года на официальном сайте ФАС России).

В Конкурсной документации не только не содержится требований о безвозмездном оказании услуг по распространению социальной рекламы, но, наоборот, предполагается возмездность оказания услуг, что отражено в критерии «Цена на услуги по распространению социальной рекламы и иной информации о социально значимых мероприятиях, проводимых на территории муниципального образования город Новороссийск, о государственных и иных праздниках, памятных днях, датах, других значимых событиях на каждой рекламной конструкции, указанной в лоте, руб./день (R3).»

Установление в конкурсной документации начального значения критерия «Срок распространения социальной рекламы и иной информации о социально значимых мероприятиях, проводимых на территории муниципального образования город Новороссийск, о государственных и иных праздниках, памятных днях, датах, других значимых событиях на каждой рекламной конструкции, указанной в лоте, в течение года эксплуатации рекламной конструкции» в количестве 18 дней полностью соответствует требованиям ч. 3 ст. 10 Федерального закона «О рекламе» - обязательный объем распространения социальной рекламы, не превышающий 5%.

Часть 3 ст. 19 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» не содержит запрета на заключение договора на распространение социальной рекламы сверх 5%, а указывает, что заключение договора на распространение социальной рекламы осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом РФ.

Запрет на заключение договора по распространению социальной рекламы сверх 5% видится явно нелогичным, иначе это будет способствовать ограничению распространению социальной рекламы, то есть ограничению распространения информации, которая направлена на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства (ч. 11 ст. 3 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе»).

Из пояснений Организатора торгов следует, что в конкурсном предложении Заявителя по критерию «Цена на услуги по распространению социальной рекламы и иной информации о социально значимых мероприятиях, проводимых на территории муниципального образования город Новороссийск, о

государственных и иных праздниках, памятных днях, датах, других значимых событиях на каждой рекламной конструкции, указанной в лоте, руб./день (R3).» указана величина, которая явно выходит за пределы 5% годового объема распространения социальной рекламы - 300 дней, что составляет более 83 % годового объема.

Из поведения Заявителя следует, что при подаче конкурсного предложения по данному критерию ООО «РАГ «Медиа-Трон» не заявляло о его неправомерном характере.

По критерию «срок начала эксплуатации всех рекламных конструкций указанных в лоте со дня получения разрешений на их установку и эксплуатацию» установлено следующее.

Федеральный закон от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» не содержит требований в части срока установки рекламной конструкции со дня выдачи разрешения на ее установку и эксплуатацию, между тем, пунктом 3 ч. 18 ст. 19 закона №38-ФЗ установлено право органа местного самоуправления аннулировать разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в случае если рекламная конструкция не установлена в течение года.

Таким образом, данная норма закона позволяет рекламораспространителю не устанавливать конструкцию в течение года, что как следствие, создаст невозможность размещения социальной рекламы и ограничит налоговые поступления в бюджет от возможных доходов по договорам аренды рекламной конструкции.

В связи с этим конкурсное предложение с наиболее минимальным сроком начала эксплуатации всех рекламных конструкций указанных в лоте является предпочтительным в сравнении с конкурсным предложением, предусматривающим более длинные сроки начала эксплуатации.

Данный критерий выражен в днях и носит совершенно конкретный характер и не противоречит ч. 1 ст. 17 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 года «О защите конкуренции».

Критерий «Расходы на работы по благоустройству и санитарному содержанию прилегающей к каждой рекламной конструкции территории, в течение года, руб./год (R5).» носит конкретный характер и выражен в сумме затрат на соответствующие работы.

В соответствии с пунктом 3.3.14. договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций рекламораспространитель

обязуется производить работы по благоустройству и санитарному содержанию прилегающей к каждой рекламной конструкции территории в размере суммы указанной в своем конкурсном предложении.

Благоустройство городской территории является одним из приоритетных направлений городской политики. По истечении года, победитель конкурса, на основании указанного выше пункта договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций должен предоставить отчет о выполненных работах по благоустройству с приложением финансовой отчетности, соответствующих актов и фотоматериалов.

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. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований.

Пунктом 5.1. «Положения о порядке установки и эксплуатации рекламных конструкций на территории муниципального образования город Новороссийск», утвержденного Решением городской Думы муниципального образования город Новороссийск от 27 мая 2014 года № 392 установлено, что торги проводятся в форме конкурса.

В связи с чем, цена, предложенная участниками конкурса, не является решающим фактором для определения победителя, и заявки оцениваются с учетом всех критериев оценки.

Как пояснил представитель Организатора торгов, Конкурсная документация по проведению открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся в собственности или распоряжении муниципального образования город Новороссийск № 1 от «25» мая 2017г. разрабатывалась в соответствии с положениями Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

В связи с вышеизложенным победитель определялся по сумме баллов всех критериев. Установленные коэффициенты значимости критериев не нарушают действующее законодательство Российской Федерации.

Поскольку Правила проведения торгов не регулируют порядок определения начальной (минимальной) цены контракта (цены лота), она устанавливается собственником имущества или уполномоченным им обладателем имущественного права самостоятельно, с учетом норм законодательства, регулирующего оценочную деятельность в Российской Федерации (Разъяснения ФАС России по применению статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" от 02.06.2010 г.).

Минимальная цена лота установлена на основании Отчета № 0984-Н «Об оценке рыночной стоимости одного квадратного метра территории (в той числе из земель общего пользования), находящейся в собственности или распоряжении администрации муниципального образования город Новороссийск, для целей установки и эксплуатации рекламных конструкций.

Кроме того, на заседании комиссии по делу № 305-Т/2017 установлено, что все критерии, указанные в пункте 20.3 Конкурсной документации соответствуют пункту 13 Регламента организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся в собственности или распоряжении муниципального образования город Новороссийск», утвержденного постановлением Администрации муниципального образования город Новороссийск от 03.10.2013 № 7031.

Муниципальные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, вступают в силу после их официального опубликования (обнародования).

Текст постановления опубликован в газете «Официальный Новороссийск» от 16 октября 2013 г. № 76-77(201-202).



Информации об обжаловании указанного нормативного акта в судебном порядке на заседание комиссии не представлено.

Критерии оценки заявок, установленные Регламентом и Конкурсной документацией, являются едиными для всех участников регулируемых правоотношений и не содержат каких-либо адаптивных исключений.

Следовательно, оспариваемые заявителем положения Конкурсной документации основаны на законе и могут быть изменены на основании вступившего в законную силу решения суда об оспаривании нормативного правового акта.

Пунктом 21.3. Конкурсной документации предусмотрено, что в случае если в нескольких заявках содержатся одинаковые условия исполнения договора - итоговая величина имеет одинаковое значение, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая подана участником конкурса, надлежащим образом исполнявшим свои обязанности по ранее заключенному договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции и письменно уведомивший организатора конкурса о желании заключить договор, а в случае отсутствия такой заявки - заявке на участие в конкурсе, которая поступила ранее других заявок на участие в конкурсе, содержащих такие условия.

Установлено, что данный пункт соответствует п. 85 Приказа ФАС России от 10.02.2010 № 67 «О порядке 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, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса».

Таким образом, в действиях Организатора торгов по установлению в Конкурсной документации оспариваемых Заявителем критериев оценки и сопоставления заявок, не установлено нарушений порядка проведения торгов.

Вместе с тем, при оценке заявок участников по лоту 8 Организатором торгов предоставлено преимущество участнику конкурса – ИП Р.О.А. путем необоснованного присвоения ее заявкам меньшего порядкового номера.

На заседание комиссии по рассмотрению дела № 305-Т/2017 представителем Организатора торгов в подтверждение исполнения ИП Р.О.А. обязанностей по ранее заключенному договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции представлены три договора:

- договор № 491 от 19.06.2008 на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции (рекламная тумба для афиш, объявлений и т.д.), по адресу: ул. Анапское шоссе, сроком действия до 19.06.2009, заключенным с ООО «ЭфЭм-Технологии» (директор Р.Р.А.);

- договор № 459 от 15.06.2008 на установку и эксплуатацию временной рекламной конструкции (рекламная тумба для афиш, объявлений и т.д.), по адресу: пр. Дзержинского, напротив Южного рынка, сроком действия до 15.06.2009, заключенным с ООО «ЭфЭм-Технологии» (директор Р.Р.А.);

- договор аренды движимого имущества от 01.04.2012 (модульная остановка общественного транспорта, находящаяся по адресу: г. Новороссийск, ул. Анапское шоссе, ост. «Питомник», для размещения рекламно-информационной продукции.

Ни один из перечисленных договоров не подтверждает исполнение ИП Р. О.А. обязанностей по ранее заключенному договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, так как первые два договора заключены, во-первых, не с ИП Р.О.А., во-вторых, договоры заключены на установку временной рекламной конструкции, и в третьих, предоставленные обществу по указанным договорам места установки рекламных конструкций не совпадают с разыгрываемыми на рассматриваемом конкурсе местами, а третий из представленных договоров, вообще заключен на право аренды движимого имущества, а не на право установки и эксплуатации рекламной конструкции.

Таким образом, Организатором торгов допущено нарушение порядка определения победителя торгов по лоту 8.

По лоту № 2 представитель Организатора торгов пояснил, что в связи с допущенной ошибкой результаты торгов отменены протоколом от 04.07.2017 и принято решение объявить новый конкурс по лоту № 2 в течение месяца.

Кроме того, представитель Организатора торгов сообщил, что по

результатам проведенного конкурса с победителями 05.07.2017 заключены договоры.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РАГ «Медиа-Трон» на действия Управления архитектуры и градостроительства администрации муниципального образования город-герой Новороссийск при организации и проведении открытого конкурса № 1 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на недвижимом имуществе, находящемся в собственности или распоряжении муниципального образования город Новороссийск по лоту 8 (извещение от 25.05.2017 опубликовано на сайте [www.admnvrsk.ru](http://www.admnvrsk.ru)), обоснованной.

2. В связи с тем, что договоры на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций заключены, предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по части 7 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии:

Н.В. Левит

О.А. Сафронова

А.А. Оберемок

*Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.*