

РЕШЕНИЕ № 036/10/18.1-307/2021

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Профгрупп» на нарушение процедуры торгов

14.04.2021

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 12.04.2021

Решение в полном объеме изготовлено 14.04.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»), на нарушение процедуры торгов (далее – Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, зам. руководителя-начальник отдела;

Грибанова Н.А. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт;

Сисева Н.И. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт,

в присутствии:

- представителей управления имущественный и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж: <...>, <...>, <...>;

- представителя ООО «Профгрупп» - <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Профгрупп» на действия Управления имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж (далее — УИЗО) при организации и проведении аукциона открытого по составу участников и по форме подачи предложений о размере платы за право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж (реестровый номер торгов 26Р), в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

У С Т А Н О В И Л А:

02.04.2021г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Профгрупп» на действия УИЗО администрации городского округа город Воронеж при организации и проведении аукциона открытого по составу участников и по форме подачи предложений о размере платы за право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж (реестровый номер торгов 26Р).

Указанная жалоба признана соответствующей требованиям, предусмотренным частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению. На основании части 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции информация о поступлении указанной жалобы и ее содержании размещена на официальном сайте Воронежского УФАС России <http://voronezh.fas.gov.ru>.

Как следует из доводов жалобы, в документации неправомерно:

- установлены избыточные требования к рекламным конструкциям, поскольку она должна быть новой или после капитального ремонта;

- отсутствует информация о лицензии компании, проводившей оценку и расчет начального размера платы за право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций;

- установлено требование о приложении к заявке заявления о согласии выполнения претендентом особых (обязательных) условий участия в аукционе;

- установлено требование о праве организатора торгов отказаться от проведения аукционе не позднее чем за пять дней до наступления даты его проведения.

Кроме того, в ходе рассмотрения жалобы представителем Заявителя заявлено дополнение к жалобе, касающееся отсутствия в документации об аукционе согласия на обработку персональных данных, что является нарушением Федерального закона «О персональных данных».

Представитель организатора торгов не согласился с позицией Заявителя по основаниям, изложенным в возражении на жалобу и также считает, что ООО «Профгрупп» является ненадлежащим заявителем, поскольку заявку на участие не подавало и не обжалует порядок размещения информации о проведении торгов, порядок подачи заявок на участие в торгах, порядок организации и проведения торгов.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

На основании изложенного, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке, а жалоба на положения документации о закупке, поданная лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в закупке подлежит оставлению без рассмотрения.

Жалоба ООО «Профгрупп» подана 02.04.2021г. посредством электронной почты. Датой окончания приема заявок на участие в аукционе определено 06.04.2021г. Таким образом, жалоба подана с соблюдением требований законодательства и подлежит рассмотрению в антимонопольном органе.

Также установлено, что отношения, связанные с проведением торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), решением Воронежской городской Думы от 26.09.2012 № 940-III «О наделении правами юридического лица управления имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж», решением Воронежской городской Думы от 26.03.2014 № 1486-III «Об утверждении формы проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности», постановлением администрации городского округа город Воронеж от 25.09.2014 № 1363 «Об утверждении Положения о порядке проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж, в том числе закрепленном за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве» (далее – Порядок проведения торгов), постановлением администрации городского округа город Воронеж от 17.03.2014 № 181 «Об установлении конкретных сроков договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории городского округа город Воронеж».

Согласно части 5.1 статьи 19 Закона 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. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований. Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

12.02.2021г. УИЗО в соответствии с постановлением администрации городского округа город Воронеж № 1363 от 25.09.2015 «Об утверждении Положения о порядке проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж» объявлен открытый аукцион в отношении 24 лотов.

Предметом аукциона является продажа права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж, в отношении мест установки рекламных конструкций.

Аукцион был организован в отношении мест, которые предусмотрены Схемами размещения рекламных конструкций на зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж, которые указаны в сноске к Приложению № 1 аукционной документации, утвержденные приказами Департамента имущественных и земельных отношений Воронежской области.

В соответствии с пунктом 2.8 аукционной документации - рекламная конструкция, устанавливаемая в рамках договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании, строении и сооружении, находящемся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж, должна быть новой или после капитального ремонта, а также - соответствовать техническим характеристикам, указанным в приложении № 2 к настоящей Аукционной документации, что по мнению Заявителя считается избыточным требованием.

В соответствии с 6.2 Порядка проведения торгов документация по торгам должна содержать, в том числе, информацию об условиях и особенностях установки и эксплуатации рекламной конструкции.

Из аукционной документации, а также пояснений организатора торгов следует, что указанное условие не содержит запрета на установку бывшей в эксплуатации рекламной конструкции, однако должна соответствовать требованиям и характеристикам, установленным в приложении № 2 к аукционной документации.

По мнению Комиссии Воронежского УФАС России, данное условие не противоречит законодательству, направлено на обеспечение безопасности и не приводит к ограничению конкуренции.

Доказательств ограничения прав установлением подобного требования Заявителем в материалы дела не предоставлено, в связи с чем данный довод является необоснованным.

Пунктами 3.1 и 4.1 аукционной документации определены начальный размер платы за право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций и годовой размер платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций на основании отчета об оценке ООО «Корпорация «Право» от 19.11.2020 № МК-1/11 и указан в Приложении № 1 к настоящей Аукционной документации.

По мнению Заявителя, отсутствие сведений, о лицензии ООО «Корпорация «Право», а также методов определения цены вызывает сомнение в правильности и достоверности отчетов.

Однако, запросов на разъяснение возникших вопросов Заявителем в адрес организатора торгов направлено не было.

Более того, из материалов дела следует, что УИЗО с ООО «Корпорация «Право» заключен муниципальный контракт от 15.05.2020г. № 1-ОЦК на оказание услуг по оценке годового размера платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций. Результатом оказания услуги является отчет от 19.11.2020г. № МК-1/11, который в соответствии со ст. 8.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 29.07.1998г. «Об оценочной деятельности» размещен в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей и иных субъектов экономической деятельности на сайте <https://www.fedresurs.ru> с приложением квалификационных аттестатов и свидетельств о членстве СРО оценщиков.

В соответствии с пунктом 2.2 Порядка проведения торгов организатор торгов в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и настоящим Положением, в том числе, устанавливает на основании отчета независимого оценщика начальную цену предмета торгов, а также годовой размер платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж, в том числе закрепленном за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве.

Таким образом, отсутствие вышеуказанных сведений в аукционной документации не свидетельствует о нарушении организатором торгов норм действующего законодательства, ограничении конкуренции и соответственно, нарушении прав и законных интересов ООО «Профгрупп».

Подпунктом д) пункта 9.2 документации об аукционе определено, что заявке прилагается заявление о согласии выполнения претендентом особых (обязательных) условий участия в аукционе, что по мнению Заявителя является избыточным и нарушает статьи 8, 33 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе).

В рассматриваемом аукционе Закон о контрактной системе не применим, в связи с отсутствием муниципальной закупки товаров, работ, услуг. Таким образом, указанный довод также является необоснованным.

Также заявитель считает, что положения документации, а именно пункт 7.1 аукционной документации, предусматривающий право организатора аукциона

отказаться от проведения аукциона не позднее, чем за пять дней до наступления даты его проведения может привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 6.3 Порядка проведения торгов организатор торгов вправе принять решение о внесении изменений в документацию по торгам не позднее чем за пять дней до даты проведения торгов. В течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения такие изменения размещаются организатором торгов или специализированной организацией в порядке, установленном для размещения извещения о проведении торгов.

Согласно части 4 статьи 448 Гражданского кодекса РФ если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

Таким образом, пункт 7.1 аукционной документации не противоречит нормам законодательства и не нарушило прав и законных интересов Заявителя. Доказательств обратного в материалы дела не предоставлено.

По доводу жалобы, заявленному в ходе рассмотрения жалобы относительно отсутствия в документации согласия на обработку персональных данных следует установлено следующее.

В соответствии с пунктом 9.1 документации об аукционе для участия в аукционе претендент (лично или через своего представителя) должен подать организатору аукциона заявку на участие в аукционе с полным комплектом документов, требуемых для участия в аукционе.

К заявке прилагаются следующие документы, в том числе:

а) опись представляемых претендентом документов;

б) данные о претенденте:

- для физических лиц и индивидуальных предпринимателей - копия паспорта или иного документа, удостоверяющего личность претендента, контактный номер телефона;

- для юридических лиц - копии учредительных документов претендента, документы, подтверждающие полномочия руководителя (протокол об избрании на должность, приказ о назначении на должность), заверенные печатью претендента и подписанные руководителем.

Предоставления согласия на обработку персональных данных в составе заявки не предусмотрено.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона Российской Федерации от 27.07.2018 №152-ФЗ «О персональных данных» (далее - ФЗ №152-ФЗ) персональными данными являются: любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 6 ФЗ №152-ФЗ обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных. Целью ФЗ №152-ФЗ является обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина при обработке его персональных данных, в том числе защиты прав на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну (статья 2 ФЗ №152-ФЗ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ №152-ФЗ обработкой персональных данных является: любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию,

накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных.

Распространением персональных данных является действие, направленное на раскрытие персональных данных неопределённому кругу лиц, согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ №152-ФЗ.

В соответствии с пунктом 6 статьи 3 ФЗ №152-ФЗ предоставлением персональных данных является действие, направленное на раскрытие персональных данных определённому лицу или определённому кругу лиц.

Таким образом, Заказчик (Организатор), получивший от Участника закупки персональные данные, автоматически приобретает статус оператора (пункт 2 статьи 3 ФЗ №152-ФЗ).

При этом базовое условие для обработки персональных данных – это наличие согласия субъекта персональных данных на их обработку. Если такого согласия нет, персональные данные обрабатываться не могут.

В соответствии с частью 1 статьи 9 ФЗ №152-ФЗ субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и даёт согласие на их обработку свободно, своей волей и в своём интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным. Согласие на обработку персональных данных может быть дано субъектом персональных данных или его представителем в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме, если иное не установлено федеральным законом.

Таким образом, отсутствие требования о предоставлении в составе заявки согласия на обработку персональных данных имеет признаки нарушения ФЗ №152-ФЗ, контроль за соблюдением которого осуществляет Управление Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Воронежской области.

Вместе с тем, следует отметить, что отсутствие в составе заявки согласия на обработку персональных данных не является нарушением антимонопольного законодательства и не привело к ограничению конкуренции.

Запросов о разъяснении положений документации к Организатору торгов по разъяснению положений документации, в том числе и по вышеуказанному требованию от Заявителя не поступало.

Более того, на участие в аукционе по окончании срока подачи заявок подано 96 заявок. Все претенденты признаны участниками аукциона. ООО «Профгрупп» заявку на участие в аукционе не подавало.

Таким образом, принимая во внимание изложенное, Комиссия Воронежского УФАС России приходит к выводу об отсутствии признаков нарушения порядка организации и проведения аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание что ООО «Профгрупп» не были предприняты активные действия, свидетельствующие о намерении принять участие в Аукционе, количество заявок поступивших на участие в аукционе, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Профгрупп» на действия организатора торгов — управления имущественных и земельных отношений администрации городского округа город Воронеж при организации и проведении аукциона открытого по

составу участников и по форме подачи предложений о размере платы за право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях, строениях и сооружениях, находящихся в муниципальной собственности городского округа город Воронеж (реестровый номер торгов 26Р), необоснованной.

Настоящее решение размещено на сайте Воронежского УФАС России в сети «Интернет»: voronezh.fas.gov.ru.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

А.В. Логошин

Н.А. Грибанова

Н.И. Сисева