

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 04-32/33-2014

«27» ноября 2014 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> ,

в присутствии:

гражданина <...>;

представителей Комитета по архитектуре, градостроительству и землеустройству г. Улан-Удэ <...> доверенность от 26.11.2014 № 2, <...>, доверенность от 26.11.2014 № 2,

рассмотрев жалобу гр. <...> (далее, в т.ч. – Заявитель) (вх. от 19.11.2014 № 7553) на действия организатора торгов – Комитета по архитектуре, градостроительству и землеустройству г. Улан-Удэ (далее – Организатор торгов, Комитет) при проведении аукциона по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности на территории г. Улан-Удэ (далее – Аукцион) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а :

Заявитель считает, что Аукцион проведен с нарушением требований антимонопольного законодательства, а именно:

- исключена возможность участия в Аукционе субъектов малого предпринимательства, в связи с тем, что в одном лоте объединено большое количество рекламных конструкций и соответственно увеличен размер задатка;
- Аукцион назначен на одну дату по всем лотам;
- невозможность 14.11.2014 (последний день подачи заявок) подать заявку на участие в Аукционе, в связи с затягиванием времени приема заявок, а также созданием препятствий для подачи заявки 13.11.2014;
- непонятны требования к составу заявки на участие в Аукционе.

13.11.2014 гр. <...>, придя в Комитет для подачи заявки на участие в Аукционе от имени физического лица, не смог этого сделать, так как представитель Комитета, принимающий заявки, не принял заявку и указал на то, что задаток оплачен от имени индивидуального предпринимателя <...>, соответственно в составе заявки должны быть приложены дополнительные документы из налогового органа в виде свидетельств, справок, отчетной документации.

Из пояснений Заявителя следует, что получив в налоговом органе необходимые

документы, нотариально заверив их (потратив более 1000 рублей), он 14.11.2014 (в последний день приема заявок с 09-12ч), находясь в Комитете с 9 часов утра с целью подачи заявки, не смог этого сделать, так как процесс приема заявок одного претендента на участие в Аукционе длился очень долго по 30-40 минут. Кроме Заявителя не успели подать заявки еще несколько претендентов.

Просит отменить результаты Аукциона, сформировать лоты: по одной рекламной конструкции в лоте, четко прописать требования к составу заявки для физических лиц, для индивидуальных предпринимателей, для юридических лиц.

Комитет считает доводы, изложенные в жалобе гр. <...> необоснованными по следующим основаниям:

Извещение о проведении Аукциона опубликовано в официальном печатном издании «Муниципальный вестник», а также размещено на официальном сайте Администрации г. Улан-Удэ – http://www.ulan-ude-eg.ru/industry/gradostr-politika/otd_reklamy/.

Представитель Комитета поясняет, что назначение даты, времени и места проведения торгов является правом организатора торгов, как и право формирования лотов, их количество и места установки. Лоты формировались с учетом присутствия в лоте всех районов г. Улан-Удэ.

Возможность подачи заявки на участие в Аукционе длилась на протяжении 34,5 календарных дней, что соответствует пункту 5.1 Порядка организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, присоединяемой к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности, утвержденного постановлением Администрации г. Улан-Удэ от 21.06.2007 № 311 (далее – Порядок организации и проведения торгов).

Как пояснил представитель Комитета, заявки на участие в Аукционе принимает один сотрудник отдела наружной рекламы Комитета, в связи с тем, что журнал регистрации и приема заявок в единственном экземпляре. Продолжительность приема одной заявки составляет 3-5 минут, что отражено в журнале и представлено в антимонопольный орган.

Представитель Комитета отрицает факт отказа в принятии 13.11.2014 заявки на участие в Аукционе от гр. <...>.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов, Комиссия Бурятского УФАС России установила:

Решением Комитета о проведении торгов от 06.10.2014 № 1 решено организовать и провести торги в форме Аукциона по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности на территории г. Улан-Удэ.

Комитет при проведении Аукциона руководствовался нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и Порядка организации и проведения торгов.

Комитетом 10.10.2014 в официальном печатном издании «Муниципальный вестник» и на официальном сайте Администрации г. Улан-Удэ размещено извещение о

проведении Аукциона, состоящего из 11 лотов.

В лоте № 1 выставлено 11 рекламных конструкций; в лоте № 2 – 15 конструкций; в лоте № 3 – 10 конструкций; в лоте № 4 – 14 конструкций; в лоте № 5 – 6 конструкций; в лоте № 6 – 12 конструкций; в лоте № 7 – 10 конструкций; в лоте № 8 – 6 конструкций; в лоте № 9 – 13 конструкций; в лоте № 10 – 5 конструкций; в лоте № 11 – 6 конструкций.

Участие в Аукционе приняли:

- по лоту № 1 - 15 претендентов, из них допущено 2 претендента – ООО «Техно-Экспорт» и ООО «Барис-Сайн»;

- по лоту № 2 приняли участие 7 претендентов, допущено 3 – ООО «Техно-Экспорт», ООО «Арт-лазер» и ООО «АПР-Сити/ТВД»;

- по лоту № 3 – 5 претендентов, признаны участниками 2 – ООО «Техно-Экспорт», ИП <...>;

- по лоту № 4 – 14 претендентов, из них признаны участниками Аукциона 2 – ООО «Техно-Экспорт» и ООО «Барис-Аутдор»;

- по лоту № 5 – 1 претендент, признанный участником Аукциона – ИП <...>;

- по лоту № 6 – 5 претендентов, из них ООО «Техно-Экспорт» и ООО «Барис-Сайн» признаны участниками Аукциона;

- по лоту № 7 – 2 претендента и 2 допущенных – ООО «Техно-Экспорт» и ИП <...>;

- по лоту № 8 – 2 претендента и 2 допущенных участника – ООО «Диана» и ООО «БайкалОпт»;

- по лоту № 9 – 4 претендента, допущены 2 участника – ООО «Техно-Экспорт» и ООО «Барис-Аутдор»;

- по лоту № 10 – 3 претендента, допущены 2 участника – ИП <...> и ООО БРШСО «Сарма»;

- по лоту № 11 – 5 претендентов, из них 2 участника допущены – ИП <...> и ООО «Барис-Сайн».

15 физических лиц желало принять участие в Аукционе, но ни одно физическое лицо не допущено к участию в Аукционе по причине не представления полного перечня документов (без указания конкретного документа, которое отсутствовало в составе заявки).

1. Заявки на участие в Аукционе принимались по рабочим дням с 9-00 до 12-00 часов, начиная со дня публикации извещения, т.е. с 10.10.2014 по 14.11.2014.

Часть 2 статьи 448 ГК РФ устанавливает, что если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Согласно пункту 5.1 Порядка организации и проведения торгов извещение о проведении торгов должно быть опубликовано в газете «Муниципальный вестник

города Улан-Удэ» для всеобщего сведения не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Соответственно, организатор торгов обеспечивает возможность подачи заявки на участие в торгах в течение тридцати дней.

Фактически Организатор торгов принимал заявки на участие в Аукционе 72 часа, что составляет 9 рабочих дней.

В адрес антимонопольного органа поступали жалобы от 3 хозяйствующих субъектов, которые не успели подать заявки на участие в данном Аукционе, в том числе и Заявитель.

2. В извещении о проведении Аукциона Организатор торгов установил незаконные требования к составу заявки, а именно:

- информацию об общей площади информационных полей рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы заявителю и его аффилированным лицам на территории г. Улан-Удэ;

- справку ИФНС России об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций за прошедший календарный год или нотариально заверенная копия такой справки;

- форму № 1 «Бухгалтерский баланс» и № 2 «Отчет о прибылях и убытках за предшествующий год и последний отчетный период отчетного года, с отметкой налоговой инспекции и заверенные печатью организации.

Извещением предусмотрено, что в случае неполного представления перечисленных документов претендент аукциона не допускается к участию в аукционе.

Требование от участников Аукциона справки ИФНС России об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций за прошедший календарный год или нотариально заверенная копия такой справки, формы № 1 «Бухгалтерский баланс» и № 2 «Отчет о прибылях и убытках за предшествующий год и последний отчетный период отчетного года, с отметкой налоговой инспекции, не основано на законодательстве. Обязанность хозяйствующих субъектов на получение и предоставление справки и бухгалтерской отчетности создает необоснованное препятствование для осуществления ими хозяйственной деятельности, поскольку в случае непредоставления таких документов участник Аукциона не допускается к участию.

Постоянно действующая комиссия по проведению Аукциона вправе запросить у соответствующего органа необходимые сведения.

Кроме того, в извещении установлено незаконное основание отстранения претендента от участия в Аукционе в виде установления факта занятия претендентом преимущественного положения в сфере распространения наружной рекламы на территории города Улан-Удэ, если его доля в сфере распространения наружной рекламы на территории города Улан-Удэ на момент подачи заявки на участие в торгах превышает тридцать пять процентов общей

площади информационных полей рекламных конструкций, включая временные рекламные конструкции, разрешения на установку которых выданы участнику аукциона и его аффилированным лицам на территории города Улан-Удэ, по отношению к общей площади информационных полей всех рекламных конструкций, разрешения на установку которых выданы на территории города Улан-Удэ.

После вступления в силу с 22.07.2014 изменений, предусмотренных Федеральным законом от 21.07.2014 № 264-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рекламе», при проведении торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, при заключении указанных договоров, а также при выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции не принимается во внимание доля того или иного лица (владельца рекламной конструкции) в сфере распространения наружной рекламы.

Соответственно, организатор торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций не вправе отказать в допуске к участию в указанных торгах лицу по размеру занимаемой им доли в сфере распространения наружной рекламы, в том числе, если такое лицо владеет более 35 процентов всех рекламных конструкций, разрешения на установку и эксплуатацию которых выданы на территории соответствующего муниципального образования.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, Комитет ограничил круг участников Аукциона, сократив время приема заявок на участие в Аукционе, предусмотрев незаконные требования к составу заявки на участие в Аукционе, а также предусмотрев незаконное основание отстранения претендента от участия в Аукционе, тем самым нарушил требования части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

3. При проведении проверки по поступившей жалобе гр. <...> у Организатора торгов были запрошены документы по торгам, в том числе извещение о проведении Аукциона. В представленном Комитетом извещении не содержится незаконное основание отстранения претендента от участия в Аукционе в виде установления факта занятия претендентом преимущественного положения в сфере распространения наружной рекламы на территории города Улан-Удэ.

Вместе с тем, при поступлении жалобы от гр. <...> 19.11.2014 должностными лицами Бурятского УФАС России был произведен осмотр официального сайта органов местного самоуправления Улан-Удэ.рф по адресу: http://www.ulan-ude-eg.ru/industry/gradostr-politika/otd_reklamy/, о чем составлен акт, снят скрин-шот извещения о проведении Аукциона и само извещение, в котором содержится незаконное основание отстранения претендента от участия в Аукционе.

Представитель Комитета на заседании Комиссии не смог пояснить о несоответствии извещения, представленного Комитетом с извещением, распечатанным с сайта 19.11.2014 антимонопольным органом.

Частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный

орган заведомо недостоверных сведений (информации).

Таким образом, антимонопольный орган оставляет за собой право возбудить дело об административном правонарушении по данному факту.

4 . Антимонопольный орган извещает организатора торгов, действия которых обжалуются о поступлении жалобы, и устанавливает запрет на заключение договора до принятия решения по жалобе.

19.11.2014 Бурятским УФАС России в адрес Комитета направлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы гр. <...> с приложением самой жалобы.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представитель Комитета сообщил о том, что по всем 11 лотам заключены договоры с победителями Аукциона до рассмотрения настоящей жалобы.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, Комитетом нарушена норма части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, что является основанием для обращения с заявлением в суд о признании заключенных договоров ничтожными.

5 . Довод Заявителя об исключении возможности участия в Аукционе мелких предпринимателей, в связи с тем, что в одном лоте объединено большое количество рекламных конструкций и соответственно увеличен размер задатка не может быть оценен как нарушение, в связи с тем, что Закон о рекламе не содержит запрета на объединение в один лот заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в нескольких местах, предназначенных для установки и эксплуатации рекламных конструкций.

Однако в будущем необходимо учитывать то, что подобное объединение должно быть произведено таким образом, чтобы не была ограничена конкуренция по доступу на рынок услуг по распространению рекламы.

6 . Довод Заявителя о том, что Организатор торгов не вправе назначать Аукцион на одну дату по всем лотам, необоснован и законодательно не урегулирован.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу гражданина <...> обоснованной в части установления незаконных требований к составу заявки на участие в Аукционе, сокращения времени приема заявок на участие в Аукционе.

2. Признать Комитет по архитектуре, градостроительству и землеустройству г.

Улан-Удэ нарушившим часть 1 статьи 17, часть 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать Комитету по архитектуре, градостроительству и землеустройству г. Улан-Удэ обязательное для исполнения предписание об аннулировании Аукциона.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Предписание № 04-32/33-2014

об устранении нарушений

«27» ноября 2014 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Бурятского УФАС) в составе:

<...>,

на основании решения от 27.11.2014 № 04-32/33-2014 по результатам рассмотрения жалобы гражданина <...> на действия организатора торгов – Комитета по архитектуре, градостроительству и землеустройству г. Улан-Удэ (далее – Комитет) при проведении аукциона по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к имуществу, находящемуся в муниципальной собственности на территории г. Улан-Удэ (далее – Аукцион) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

предписывает:

1. Комитету **в срок не позднее 12.12.2014** устранить нарушения требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции путем аннулирования Аукциона.

2. Комитету **в срок не позднее 16.12.2014** уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания с предоставлением документального подтверждения исполнения предписания.

Неисполнение в установленный срок предписания влечёт за собой последствия, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>