

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 28 февраля 2014 г. г. Новосибирск

Решение в полном объеме изготовлено 05 марта 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;

Иванов С.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу закрытого акционерного общества «Корпорация «Руан» (далее – ЗАО «Корпорация «Руан») на действия организатора открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска Муниципального казенного учреждения города Новосибирска «Городской центр наружной рекламы» (далее МКУ «ГЦНР» г. Новосибирска) в отсутствие заявителя (уведомлен надлежащим образом, что подтверждается отчетом об успешной отправке уведомления о поступлении жалобы, посредством факсимильной связи от 24.02.2014г.)

в присутствии представителя организатора торгов: «...»

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС поступила жалоба ЗАО «Корпорация «Руан» (вх. № 694э от 19.02.2014 от 30.12.2013) на действия организатора открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска Муниципального казенного учреждения города Новосибирска «Городской центр наружной рекламы».

Заявитель сообщает следующее.

Согласно пункту 1.1. Конкурсной документации Проведение конкурса регламентируется Гражданским Кодексом РФ, Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», Правилами распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске (приняты решением городского Совета от 25.10.2006 № 372), иными нормативными правовыми актами.

Согласно п.5 Приложения №2 к Правилам распространения наружной рекламы (положение о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска) Участником конкурса может стать любое юридическое или физическое лицо - претендент, представивший организатору конкурса следующие документы и информацию:

а) заявку на участие в конкурсе;

б) копию учредительных документов и свидетельства о государственной регистрации (для юридического лица), копию свидетельства о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (для физического лица);

в) платежный документ, подтверждающий внесение задатка в установленном размере (в случае, если претендент намерен приобрести несколько предметов конкурса, то задаток оплачивается по каждому);

г) доверенность на физическое лицо, уполномоченное действовать от имени претендента при подаче заявки;

д) конкурсное предложение в письменной форме в запечатанном конверте;

е) информацию об общей площади информационных полей рекламных конструкций, разрешение на установку которых выдано этому лицу и его аффилированным лицам на территории города Новосибирска.

Указанный перечень является исчерпывающим и не предусматривает возможность организатора торгов по своему усмотрению затребовать иные документы. Право организатора затребовать дополнительные документы у претендента на участие в конкурсе не предусмотрено какими-либо нормативными актами, в соответствии с которыми должен проводиться указанный выше конкурс.

Однако в конкурсной документации – пункт 2.3.1 и в извещении о проведении конкурса организатор торгов требует иные документы, помимо указанных выше. Так организатор конкурса требует у претендента предоставления следующих документов, не указанных в п.5 Положения о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска:

- фотомонтаж рекламной конструкции в предполагаемом месте размещения;

- эскиз информационного поля рекламной конструкции с указанием размеров;

- план размещения рекламной конструкции с привязкой на местности с указанием расстояния до других рядом стоящих объектов (знаков дорожного движения, зданий, сооружений и других объектов) на расстоянии 100 м до и после объекта (для отдельно стоящих рекламных конструкций); с указанием расстояния до размещенных рекламных конструкций на отдельном конструктивном элементе здания, строения, сооружения (для рекламных конструкций, размещаемых на зданиях, строениях, сооружениях);

- топооснова в М 1:500, на которой указывается место размещения рекламной конструкции (для отдельно стоящих рекламных конструкций);

- документ, удостоверяющий личность претендента (представителя претендента).

Требования организатора торгов в части предоставления документа, удостоверяющего личность, являются не только незаконными но и невыполнимыми:

невозможно к каждой заявке приложить паспорт представителя претендента, о копии такого документа речь в конкурсной документации не идёт.

Поскольку Правилами распространения наружной рекламы не предусмотрена обязанность претендента на участие в конкурсе представлять какие-либо другие (дополнительные) документы, кроме тех, которые указаны в п. 5 Приложения №2 к Правилам распространения наружной рекламы, требования организатора конкурса о предоставлении иных документов является незаконным.

Более того, само по себе требование Организатора Конкурса о представлении дополнительных документов, предусмотренных конкурсной документацией и извещением о проведении конкурса, не только противоречит Правилам распространения наружной рекламы, но и предоставляет преимущество хозяйствующим субъектам, осуществляющим свою деятельность на территории города Новосибирска и Новосибирской области по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, не находящимися в Новосибирском регионе, так как требует от последних дополнительных временных и финансовых затрат, а также сокращает срок подготовки заявки на участие в Конкурсе, что, безусловно, противоречит основному принципу проведения торгов, а именно: создание равных условий и возможностей для всех претендентов.

Помимо изложенного выше отдельного внимания заслуживают следующие факты:

Решением УФАС по Новосибирской области от 03 сентября 2013 года по жалобе ЗАО «Корпорация Руан» на действия организатора конкурса было установлено, что требование организатора конкурса о предоставлении претендентами на участие в конкурсе дополнительных документов, не указанных в пункте 5 Положения о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска, является незаконным и необоснованным.

Аналогичная позиция УФАС по Новосибирской области сформирована в решении от 21.01.2014 года по жалобе ЗАО «Корпорация Руан» на действия организатора конкурса.

Также законность и обоснованность указанных выводов УФАС по Новосибирской области подтверждена решением Арбитражного суда по Новосибирской области по делу А45-8888/2013 от 22 августа 2013 года, вступившим в законную силу, определением Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу А45-8888/2013 от 18 ноября 2013 года и Решением Арбитражного суда от 05 декабря 2013 года по Делу № А45-16506/2013, в соответствии с которыми организатор торгов обязан исключить из конкурсной документации требования к претендентам на участие в конкурсе о предоставлении в составе заявки на участие документов, не указанных в пункте 5 Положения о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирск.

Конкурсной документацией не установлен срок для публикации протокола об итогах проведения конкурса.

В пункте 5.1 документации указано, что договор подписывается сторонами не позднее 14 дней после завершения конкурса и оформления протокола, но не позднее двух месяцев со дня приёма необходимых документов.

Понятие «необходимые документы» не раскрывается и не представляется возможным сделать однозначный вывод о значении понятия, исходя из контекста конкурсной документации, невозможно и установить кем должны быть приняты «необходимые документы» и когда.

Если организатор конкурса имеет в виду документы, подаваемые претендентами на участие в конкурсе, то для каждого претендента этот срок разный, соответственно такой срок нельзя считать установленным для заключения договора.

В связи с этим организатор конкурса вправе по своему усмотрению не изготавливать протокол в течение любого промежутка времени. Такую возможность организатору торгов даёт отсутствие предельного срока опубликования протокола об итогах конкурса.

То есть, если организатор конкурса не публикует и не изготавливает протокол в течение нескольких месяцев, к нему нельзя предъявить требование о заключении договора, нельзя предъявить требование о возврате уплаченных задатков участниками конкурса, не признанными победителями, так как в п. 4.8. Конкурсной документации указано, что: «В течение пяти рабочих дней со дня проведения конкурса участникам, не ставшим победителями конкурса, возвращаются внесенные задатки по соответствующим конкурсным позициям».

Определяет победителя конкурса протокол о подведении итогов. То есть, в связи с тем, что организатор конкурса вправе в течение какого угодно периода времени не публиковать протокол, он вправе и не производить возврат задатков и не подписывать договор так же в течение какого угодно периода времени.

Таким образом, конкурсной документацией не установлен срок заключения договора, поэтому этот срок зависит от воли организатора конкурса, что порождает возможность злоупотреблений со стороны организатора конкурса, а именно ускорение или замедление процедуры заключения договора с победителем торгов.

МКУ «ГЦНР» г. Новосибирска на заседание Комиссии представило следующие возражения на жалобу (вх.№ 220 от 14.01.2014).

27.12.2013 вступило в силу Решение Совета депутатов г. Новосибирска от 18.12.2013 № 1013 «О внесении изменений в Правила распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске, принятые решением городского Совета Новосибирска от 25.10.2006 № 372».

В соответствии с данным решением в раздел 5 Положения о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска (Приложение 2 к Правилам распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске принятые решением городского Совета Новосибирска от 25.10.2006

№ 372) вынесены изменения, в том числе и в части увеличения перечня документов, предоставляемых участниками конкурса. На основании вышеизложенного, список документов, указанный в Конкурсной документации, извещении о проведении конкурса, назначенного на 19.03.2014, соответствует Положению о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

14.02.2014г. на официальном сайте г. Новосибирска <http://www.novo-sibirsk.ru> было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска.

Конкурсная документация, вышеуказанного конкурса, разработана МКУ «ГЦНР» г. Новосибирска на основании Положения о порядке организации и проведения конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска.

Пп. 2.3.1. п.2.3 Конкурсной документации установлен необходимый перечень документов, необходимый для подачи заявки на участие в конкурсе:

- копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица (для юридического лица), копия свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (для индивидуального предпринимателя);
- платежный документ, подтверждающий внесение задатка в установленном размере (в случае, если претендент намерен приобрести несколько предметов конкурса, то задаток оплачивается по каждому);
- задаток, округленный в большую сторону до сотен, за каждое рекламное место устанавливается в размере минимальной цены договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции за трехмесячный период.
- доверенность на физическое лицо, уполномоченное действовать от имени претендента при подаче заявки;
- конкурсное предложение в письменной форме в запечатанном конверте;
- информацию об общей площади информационных полей рекламных конструкций, размещение на установку которых выдано этому лицу и его аффилированным лицам на территории города Новосибирска;
- фотомонтаж рекламной конструкции в предполагаемом месте размещения;
- эскиз информационного поля рекламной конструкции с указанием размеров;
- план размещения рекламной конструкции с привязкой на местности с указанием

расстояния до других рядом стоящих объектов (знаков дорожного движения, зданий, сооружений и других объектов) на расстоянии 100 м до и после объекта (для отдельно стоящих рекламных конструкций); с указанием расстояния до размещенных рекламных конструкций на отдельном конструктивном элементе здания, строения, сооружения (для рекламных конструкций, размещаемых на зданиях, строениях, сооружениях);

- топооснова в М 1:500, на которой указывается место размещения рекламной конструкции (для отдельно стоящих рекламных конструкций);

- документ, удостоверяющий личность претендента (представителя претендента).

Данный перечень соответствует перечню документов, установленному п.5 Решения Совета депутатов г. Новосибирска от 18.12.2013 № 1013 «О внесении изменений в Правила распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске, принятые решением городского Совета Новосибирска от 25.10.2006 № 372».

Следовательно, доводы заявителя о неправомерности требования вышеуказанных документов для подачи заявки на участие в конкурсе не находят своего подтверждения.

Согласно 8.3 Правил распространения наружной рекламы и информации в городе Новосибирске, принятых решением городского Совета Новосибирска от 25.10.2006 № 372, В течение пяти рабочих дней со дня проведения конкурса участникам, не ставшим победителями конкурса, возвращаются внесенные задатки по соответствующим конкурсным позициям.

Отсюда следует, что срок возвращения задатков на участие в конкурсе имеет привязку ко дню проведения конкурса, который установлен конкурсной документацией, что указывает на необоснованность претензий заявителя, касательно невозможности определения максимального срока возврата уплаченных задатков.

Из п 4.4. Конкурсной документации следует, что результаты конкурса оформляются протоколом комиссии по проведению конкурса, который подписывается всеми присутствующими членами комиссии по проведению конкурса, после проведения оценки каждой заявки и определения победителя конкурса, результаты объявляются и заносятся в протокол. Согласно п. 9.1. Правил распространения наружной рекламы, договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности города Новосибирска, подписывается сторонами не позднее 14 дней после завершения конкурса и оформления протокола, но не позднее двух месяцев со дня приема необходимых документов.

Исходя из анализа текста конкурсной документации, можно прийти к выводам о том, что протокол, отражающий итоги конкурса, составляется в процессе оценки заявок, т.е. в день проведения конкурса, установленный соответствующим извещением о проведении конкурса.

Следовательно, договор по результатам конкурса должен быть подписан не позднее 14 дней с даты проведения конкурса.

На заседании Комиссии представитель МКУ «ГЦНР» подтвердила тот факт, что договор по результатам конкурса должен быть заключен не позднее 14 дней с момента проведения конкурса, под словосочетанием «не позднее двух месяцев со дня приема необходимых документов» следует понимать день приема заявок на участие в конкурсе.

Необходимость прикладывать документ удостоверяющий личность к каждой из заявок отсутствует, указанный документ предъявляется при подаче заявки. Требование сдавать копию или сам документ не установлено конкурсной документацией.

Вышеуказанная позиция МКУ «ГЦНР» отражена в протоколе заседания Новосибирского УФАС России от 28.02.2014г.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135- ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ЗАО «Корпорация «Руан» на действия организатора открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Новосибирска Муниципального казенного учреждения города Новосибирска «Городской центр наружной рекламы» необоснованной.

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