

Решение № 05-04.1/82-16

30.08.2016

г. Омск

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

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу индивидуального предпринимателя Сусликова Егора Сергеевича (далее – ИП <...>, Заявитель) на действия департамента имущественных отношений Администрации города Омска (далее – Департамент, Организатор торгов, Ответчик) по проведению аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (распоряжение департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 29.06.2016 № 1320) (далее – аукцион),

при участии ИП <...> (личность удостоверена паспортом),

при участии представителей ИП <...>: <...> (доверенность от 29.08.2016 б/н, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 29.08.2016 б/н, личность удостоверена паспортом);

при участии представителей Департамента:

<...> – заместителя начальника управления арендных отношений Департамента (доверенность от 29.08.2016 № Исх-ДИО/12737, удостоверение № 0317/16, выдано до 11.07.2017),

<...> – консультанта судебного-правового отдела правового управления Департамента (доверенность от 20.01.2016 № Исх-ДИО/599, удостоверение № 0074/16, выдано до 11.07.2017);

в присутствии представителей ООО «Компаньон-РА»:

<...> (решение о переводе работника на другую работу от 10.07.2013 № 26, протокол собрания учредителей ООО «Компаньон-РА» от 05.07.2016, личность удостоверена паспортом),

<...> (Доверенность от 29.08.2016 б/н, личность удостоверена паспортом),

<...> (Доверенность от 29.08.2016 б/н, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя ООО «Универсал Групп»: <...> (Доверенность от 29.08.2016 № 1, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителей ЗАО «Компания СТА»: <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом), <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом), <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителей ООО «ДиалогАвиаТрэвел»: <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом), <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя ООО «АПР-Сити/ТВД»: <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя ООО «Сибирь Аутдор»: <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»: <...> (в качестве слушателя, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 22.08.2016 № 6409), который полагает, что документация о проведении аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (далее – аукционная документация) разработана с нарушением требований действующего законодательства.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

1.1. Согласно аукционной документации, Департаментом сформировано 7 крупных лотов. При этом каждый лот сформирован путем объединения от 42 до 206 мест под размещение рекламных конструкций.

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.

Включение в один лот нескольких мест под размещение рекламных конструкций ограничивает возможность участия в торгах хозяйствующих субъектов, у которых отсутствует необходимость либо возможность получения нескольких мест под

размещение рекламных конструкций, однако существует интерес и возможности для установки одной рекламной конструкции.

Таким образом, формирование лотов, по мнению Заявителя, произведено Организатором торгов с нарушением требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

1.2. Основанием для формирования лотов послужила схема размещения рекламных конструкций, утвержденная Постановлением Администрации города Омска от 11.02.2016 № 182-п. В тоже время указанная схема не определяет и не конкретизирует места установки рекламных конструкций. Схема выполнена без масштаба, что позволит Департаменту произвольно определять конкретные места установки рекламных конструкций по результатам проведения аукциона применительно к конкретному лицу, ставшему победителем на торгах. Выставляемое место на торги должно быть индивидуализировано и не может зависеть от усмотрения Организатора торгов.

1.3. Как указывает Заявитель, ИП <...> произвел выборочный объезд предполагаемых рекламных мест, выставяемых на торги, и установил, что на предлагаемые к установке места заведомо технически невозможно установить рекламные конструкции, либо предполагаемые места размещения рекламных конструкций не соответствуют требованиям ГОСТ Р 52044-2003 «Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения», либо были нарушены правила формирования цены (Постановление Администрации города Омска от 17.03.2016 № 308-п).

В частности:

– лот 7, место № 1850 – стоимость в лоте определена как по 2-й зоне, тогда как место относится к улице 3-й зоны;

– лот 4, место № 245 – рекламная конструкция будет загорожена елями;

– лот 4, место № 1963 – рекламная конструкция будет загорожена пирамидальными тополями.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

Заявитель также отмечает, что на многие места, выставленные Организатором торгов, невозможно будет получить разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по основанию пункта 3 части 15 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», либо технически невозможно будет установить рекламные конструкции и соответственно исполнить договоры, заключаемые по результатам торгов. Тем самым лица, участвующие и победившие в торгах, не смогут законно установить и эксплуатировать рекламные конструкции.

В то же время цена каждого лота формируется за счет указанных выше мест, что определяет и размер задатка, подлежащего внесению участником аукциона.

При таких обстоятельствах, Заявитель полагает, что Организатор торгов действует недобросовестно, так как не сообщает участникам торгов о невозможности получения разрешений, невозможности установки рекламных конструкций на местах, указанных в аукционной документации.

Это, в свою очередь, приводит к неправильному формированию лотов, определению начальной продажной цены и размера задатка по каждому лоту.

1.4. Департаментом сформировано 7 крупных лотов на общую стартовую сумму в размере более 150 млн. рублей, которая одновременно является задатком для участия торгах.

По мнению Заявителя, действия Департамента направлены на формирование лотов таким образом, чтобы ограничить участие в торгах действующих участников рынка наружной рекламы.

Так, в одном лоте можно встретить так называемые «привлекательные» для размещения наружной рекламы места №№ 28, 48, 378, 397, 1283 (лот № 4); 52, 657, 2223, 2421, 2437 (лот № 5), которые сгруппированы в очень большие лоты (144 конструкции, 206 конструкций), требующие внесения одновременно таких сумм для участия в торгах как 26 558 228,16 руб. и 36 978 350,04 руб. соответственно.

Кроме того, количество выставляемых на торги мест размещения рекламных конструкций в одном лоте превышает разумное.

Формирование лотов с большим количеством мест требует внесения существенного размера задатка для участия в торгах, причем единовременно, что, по мнению Заявителя, свидетельствует об умышленных действиях Департамента ограничить участие на торгах действующих участников рынка наружной рекламы.

1.5. Заявитель указывает в жалобе, что Департаментом на торги выставлены места, в отношении которых имеются действующие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции и договоры.

Выставляя на торги такие места, Департамент, во-первых, необоснованно завышает стоимость лота и сумму задатка. Во-вторых, Департамент нарушает права и законные интересы третьих лиц. При этом аукционная документация не содержит ссылки на имеющиеся обременения в виде действующих договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

В частности, действующий договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции имеется в отношении места № 901 (лот № 5), выставляемого на торги.

Таким образом, Заявитель полагает, что действия Организатора торгов могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, привести к нарушению прав и законных интересов ИП <...> при проведении аукциона.

На основании изложенного, Заявитель просит выдать Департаменту предписание об аннулировании аукциона.

К жалобе Заявителя приложены копии следующих документов:

– аукционной документации;

- фотоматериалов в подтверждение доводов, изложенных в жалобе (на 5 листах);
- договора № 40798/7-РА.

На заседании Комиссии 30.08.2016 представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе ИП <...> (вх. Омского УФАС России от 22.08.2016 № 6409).

2. На основании запроса Омского УФАС России (исх. от 22.09.2016 № 05-5756) Ответчиком представлены надлежащим образом заверенные копии:

- распоряжения Департамента «О проведении аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» от 29.06.2016 № 1320 (с приложением);
- распоряжения Департамента «О внесении изменений в распоряжение заместителя Мэра города Омска, директора департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 29.06.2016 № 1320» от 13.07.2016 № 1418 (с приложением);
- распоряжения Департамента «О внесении изменений в распоряжение заместителя Мэра города Омска, директора департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 13.07.2016 № 1418» от 05.08.2016 № 1623 (с приложением);
- публикаций в газете «Третья столица» от 30.06.2016 № 27 (945), от 14.07.2016 № 29 (947), от 11.08.2016 № 34 (952);
- журнала регистрации заявок;
- заявок на участие в аукционе;
- протоколов о результатах рассмотрения заявок и признания претендентов участниками аукциона от 17.08.2016;

На заседании Комиссии 30.06.2016 представитель Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласился, высказался согласно возражениям Департамента на жалобу ИП <...> (вх. Омского УФАС России от 29.08.2016 № 6563), отметив следующее.

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 подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

По смыслу приведенной нормы, субъектами обжалования являются:

во-первых, лица, подавшие заявки на участие в торгах.

ИП <...> заявку на участие в аукционе по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, назначенном на 23.08.2016, не подавал.

Во-вторых, иные лица (заявители), права и законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов, в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Закон устанавливает, что лица, не подавшие заявки, имеют право обратиться с жалобой на торги в антимонопольный орган, если их права нарушены действиями (бездействием), которые воспрепятствовали им подать заявку (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции). Именно к такому результату приводят нарушения установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Лица, не подавшие заявки, в жалобе на торги должны указать на обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

В том случае, если в жалобе лица, не подавшего заявку, не будет указано на нарушение порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок, такая жалоба не подлежит рассмотрению в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Указанное правило свидетельствует о том, что законодатель предоставил возможность защиты своих прав и законных интересов в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции только заинтересованным лицам, а не любым лицам, выявившим нарушение в порядке организации, проведения торгов.

В жалобе ИП <...> не содержится ни одного довода, указывающего на нарушение Департаментом порядка размещения информации о проведении торгов либо порядка подачи заявок. Также не содержится и доводов, которые бы указывали на нарушение либо ущемление прав заявителя.

Таким образом, жалоба ИП <...> не подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте Администрации города Омска www.adtomsk.ru (далее – официальный сайт) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено, что на официальном сайте Департамент разместил извещение о проведении аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (распоряжение департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 29.06.2016 № 1320 (в ред. распоряжения департамента имущественных отношений

Администрации города Омска от 13.07.2016 № 1418, от 05.08.2016 № 1623), публикации в газете «Третья столица» № 27 (945) от 30.06.2016, № 29 (947) от 14.07.2016, 34 (952) от 11.08.2016).

Согласно аукционной документации предметом договора является право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена.

Прием заявок на участие в аукционе осуществлялся Организатором торгов ежедневно с 9 часов 00 минут до 17 часов 00 минут, пятница до 16 часов 30 минут, кроме субботы, воскресенья и праздничных дней с 01.07.2016 по 15.08.2016, по адресу: 644043, город Омск, ул. Краснофлотская, д. 8, каб. 503 (Департамент имущественных отношений).

Дата определения участников аукциона – 17.08.2016.

Дата проведения аукциона – 23.08.2016.

Дата подведения итогов аукциона – 23.08.2016.

Всего на аукцион выставлено 44 лота. В состав лота № 1 входит 75 мест установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 13 355 280 руб. Лот № 2: 58 мест установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 10 879 945,92 руб. Лот № 3: 42 места установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 7 470 792 руб. Лот № 4: 144 места установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 26 558 228,16 руб. Лот № 5: 206 мест установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 36 978 350,04 руб. Лот № 6: 182 места установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 30 885 416,64 руб. Лот № 7: 180 мест установки рекламных конструкций, начальная цена лота – 28 208 684,16 руб. 37 лотов сформированы по принципу «1 лот – 1 рекламное место» с начальной ценой лота от 96 228 руб. до 801 900 руб.

Согласно журналу регистрации заявок на участие в аукционе:

– по лоту № 1 подано 2 заявки: ООО «АПР-Сити/ТВД», ООО «Сибирь Аутдор»;

– по лоту № 2 подано 3 заявки: ООО «АПР-Сити/ТВД», ЗАО «Компания СТА», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;

– по лоту № 3 подано 3 заявки: ООО «АПР-Сити/ТВД», ЗАО «Компания СТА», ООО «Волга Аутдор»;

– по лоту № 4 подано 3 заявки: ООО «ДиалогАвиаТрэвел», ООО «АПР-Сити/ТВД», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;

– по лоту № 5 подана 1 заявка: ООО «Сибирь Аутдор»;

– по лоту № 6 подано 2 заявки: ЗАО «Компания СТА», ООО «АПР-Сити/ТВД»;

– по лоту № 7 подано 2 заявки: ООО «ДиалогАвиаТрэвел», ООО «Компаньон-РА»;

- по лоту № 9 подано 4 заявки: ООО «Зеленая суббота», ИП <...>, ООО «Сибирь Аутдор», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 10 подана 1 заявка: ООО «АПР-Сити/ТВД»;
- по лоту № 11 подана 1 заявка: ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 12 подано 2 заявки: ООО «Сибирь Аутдор», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 13 подана 1 заявка: ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 14 подано 3 заявки: ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово», ЗАО «Компания СТА», ООО «Сибирь Аутдор»;
- по лоту № 15 подано 2 заявки: ООО «Сибирь Аутдор», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 16 подана 1 заявка: ООО «АПР-Сити/ТВД»;
- по лоту № 17 подано 3 заявки: ЗАО «Компания СТА», ООО «Сибирь Аутдор», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 18 подано 2 заявки: ООО «Сибирь Аутдор», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 23 подано 2 заявки: ООО «АПР-Сити/ТВД», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 25 подана 1 заявка: ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 27 подано 2 заявки: ООО «АПР-Сити/ТВД», ООО «Рекламное агентство Медиа-Холдинг «Слово»;
- по лоту № 28 подана 1 заявка: ООО «АПР-Сити/ТВД»;
- по лоту № 36 подана 1 заявка: ООО «АПР-Сити/ТВД»;
- по лоту № 39 подана 1 заявка: ООО «АПР-Сити/ТВД»;
- по лоту № 44 подана 1 заявка: ООО «Сибирь Аутдор».

Согласно протоколам о результатах рассмотрения заявок и признания претендентов участниками аукциона от 17.08.2016 все претенденты на участие в торгах допущены к участию в аукционе и признаны его участниками.

По лотам №№ 8, 19, 20, 21, 22, 24, 26, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 37, 38, 40, 41, 42, 43 не подано ни одной заявки.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы,

заслушав доводы представителей сторон, Комиссия прекращает рассмотрение жалобы по следующим основаниям.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган в порядке, предусмотренном данной статьей, лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Обращение иных лиц (лиц, не подавших заявки на участие в торгах) с жалобой в антимонопольный орган возможно при условии, что допущены нарушения установленного нормативными правовыми актами *порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.*

Проанализировав представленные Департаментом документы, Комиссия установила, что ИП <...> не подавал заявку на участие в аукционе (что подтверждается журналом регистрации заявок, протоколами о результатах рассмотрения заявок и признания претендентов участниками аукциона).

Нарушений установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении аукциона, порядка подачи заявок на участие в данном аукционе Комиссией не установлено.

Таким образом, ИП <...> не является лицом, обладающим правом обжалования действий Департамента по организации и проведению аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (распоряжение департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 29.06.2016 № 1320) в антимонопольный орган.

Нарушение требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при

организации и проведении торгов не установлено.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение жалобы индивидуального предпринимателя <...> на действия департамента имущественных отношений Администрации города Омска по проведению аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (распоряжение департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 29.06.2016 № 1320).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>