

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №02/08-90-2014

Резолютивная часть решения оглашена 04 августа 2014 года. г.Курск
Решение в полном объеме изготовлено 07 августа 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №02/08-90-2014 по признакам нарушения Комитетом архитектуры и градостроительства города Курска статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителя Комитета архитектуры и градостроительства города Курска (по доверенности) – К., заявителя - руководителя ООО «Юнайтед Медиа» - О.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Курской области 28.07.2014 г. поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «Юнайтед Медиа» (далее также — ООО «Юнайтед Медиа») (вх.№4043) на действия организатора открытого конкурса — комитета архитектуры и градостроительства города Курска (далее — Комитет) при заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности города Курска или государственная собственность на который не разграничена, на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Курска по лотам №№1-6, 8-10 по результатам проведенного открытого конкурса, противоречащие, по мнению подателя жалобы, требованиям статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В процессе рассмотрения поступившей жалобы было установлено следующее.

30 мая 2014 года на официальном сайте Администрации города Курска www.kurskadmin.ru опубликовано постановление Администрации г.Курска №1921 от 29.05.2014г. «О проведении открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций», которым утверждена конкурсная документация указанного конкурса по 10-ти лотам. Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе установлено до 11 часов 00 минут 02.07.2014 г.

В течение срока подачи заявок на участие в конкурсе поданы пятнадцать заявок, в том числе ООО «Юнайтед Медиа» (по лотам №№1-10). Согласно протоколу №1 заседания конкурсной комиссии 03.07.2014г. все подавшие заявки претенденты допущены к участию в торгах.

Как следует из протокола №2 оценки и выявления победителя открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности города Курска или государственная собственность на который не разграничена, на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Курска в количестве 10 лотов (№№1-10) от 07.07.2014г. победителями признаны по лотам №№1-6, 8-10 — ООО «Юнайтед Медиа», по лоту №7 — ИП Тимофеев К.К.

Протоколом №3 от 22.07.2014г. по лотам №№1-6, 8-10 ООО «Юнайтед Медиа» признано лицом, уклонившимся от заключения договора по результатам открытого конкурса.

На дату рассмотрения жалобы по существу договор на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности города Курска или государственная собственность на который не разграничена, на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Курска по результатам проведенного открытого конкурса по лоту №7 заключен с победителем торгов ИП Тимофеевым К.К., по лотам №№1-6, 8-10 направлены для заключения проекты договоров участникам конкурса, заявкам на участие в конкурсе которых присвоен второй номер.

На заседании комиссии Управления ФАС по Курской области заявитель – руководитель ООО «Юнайтед Медиа» поддержал заявленные требования, пояснив, что 09.07.2014 г. комитетом архитектуры и градостроительства города Курска в адрес ООО «Юнайтед Медиа» был представлен протокол №2 оценки и выявления победителя данного конкурса от 07.07.2014г., а также проекты договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по лотам №№1-6, 8-10. Представленные проекты договоров, по мнению заявителя, не соответствуют постановлению Администрации города Курска №822 от 11.03.2014г. об утверждении формы договора по результатам конкурса и конкурсной документации. Как следует из устных пояснений заявителя, к проектам договоров не был приложен расчет платы, который должен быть оформлен в виде приложения к договору в соответствии с п.4.1 данного договора и указанным постановлением Администрации г.Курска. 18.07.2014г. ООО «Юнайтед Медиа» направило в адрес Комитета архитектуры и градостроительства г.Курска свой вариант договоров, которые содержат условия, соответствующие конкурсной заявке общества. На дату рассмотрения жалобы ответ от Комитета архитектуры и градостроительства г.Курска по результатам рассмотрения разногласий по договорам в адрес ООО «Юнайтед Медиа» не поступал. Кроме того, заявитель сообщил, что 28.07.2014г. организатором конкурса протоколом №3 от 25.07.2014г. ООО «Юнайтед Медиа» признано уклонившимся от заключения договоров по лотам №№1-6, 8-10, при этом в данный протокол не содержится информации о наличии преддоговорного спора с победителем торгов и не отражает факт поступления 18.07.2014г. письма ООО «Юнайтед Медиа» с проектами договоров в иной редакции.

В ходе рассмотрения дела представитель Комитета архитектуры и градостроительства города Курска пояснил, что вся конкурсная документация была размещена на официальном сайте Администрации города Курска, обращений о разъяснении конкурсной документации от ООО «Юнайтед Медиа» в

адрес Комитета не поступало. Конкурсной документацией установлено 2 критерия для определения победителя торгов, при этом в п.7.2 конкурсной документации раскрыто значение данных критериев. Так, согласно п.п. «б» п.7.2 конкурсной документации оценке подлежат предложения участников конкурса о доле социальной рекламы, размещаемой безвозмездно. ООО «Юнайтед Медиа» были поданы заявки на участие в конкурсе по лотам №№1-10, которыми заявитель выразил свое согласие с условиями данного открытого конкурса, утвержденными конкурсной документацией. Как следует из устных пояснений организатора торгов, ООО «Юнайтед Медиа» отказалось заключить договоры на условиях направленных в его адрес проектов договоров именно по причине наличия спорного пункта о безвозмездности распространения социальной рекламы, в связи с чем и было направлено письмо ООО «Юнайтед Медиа» в адрес Комитета о заключении договора на условиях Общества. При этом, в данном письме отсутствует указание на конкретные пункты конкурсной документации и нормативных актов, которым не соответствует проект договора, направленный Комитетом в адрес ООО «Юнайтед Медиа». Ввиду того, что по истечении срока, установленного конкурсной документацией, от победителя торгов — ООО «Юнайтед Медиа» по лотам №№1-6, 8-10 подписанные договоры не представлены, а также не поступили от ООО «Юнайтед Медиа» предусмотренные конкурсной документацией платежи за право заключения договоров, Комитетом было принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договоров по данным лотам. Представитель Комитета архитектуры и градостроительства города Курска также пояснил, что к каждому проекту договора прилагался порядок расчета стоимости платы по договору, соответствующий постановлению Администрации г.Курска №822, а в пункте 4.1 проекта договора указан конкретный размер платы.

В этой связи, по мнению Комитета, при заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности города Курска или государственная собственность на которые не разграничена, по лотам №№1-6, 8-10 по результатам проведенного открытого конкурса требования антимонопольного законодательства не были нарушены.

Выслушав объяснения сторон, проанализировав материалы дела, Комиссия Управления ФАС по Курской области приходит к следующему.

Согласно постановления Администрации города Курска от 11.11.2013 г.№3934 «Об утверждении Положения о порядке подготовки и проведения торгов (конкурсов, аукционов) на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности г. Курска или государственная собственность на который не разграничена, на зданиях или ином недвижимом имуществе и прочих объектах, находящихся в муниципальной собственности» (далее - Положение о порядке проведения торгов) Комитет архитектуры и градостроительства г.Курска определен организатором указанных торгов.

Постановлением Администрации г.Курска №1921 от 29.05.2014г. «О проведении открытого конкурса на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах, находящихся в муниципальной собственности города Курска» утверждена конкурсная документация указанного конкурса,

который проводится по 10 лотам.

30.05.2014г. вышеуказанные документы размещены на официальном сайте Администрации города Курска www.kurskadmin.ru Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе установлено до 11 часов 00 минут 02.07.2014 г.

Кроме того, на указанном официальном сайте также размещено постановление Администрации г.Курска от 11.03.2014г. №822 об утверждении формы договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции и порядок расчета платы по договору (далее - постановление Администрации г.Курска №822).

Как следует из протокола №2 оценки и определения победителя конкурса от 07.07.2014г., победителем торгов по лотам №№1-6, 8-10 признано ООО «Юнайтед-Медиа», по лоту №7 - ИП Тимофеев К.К., которым по результатам оценки и сопоставления конкурсных предложений присвоено наибольшее количество баллов.

В соответствии с пунктом 9.1. конкурсной документации, утвержденной постановлением Администрации города Курска от 29 мая 2014 года №1921 и пунктом 5.5. Положения о порядке подготовки и проведения торгов, утвержденного постановлением Администрации города Курска №3934 от 11.11.2013г., победителям открытого конкурса по лотам №№1-6, 8-10 - ООО «Юнайтед Медиа», по лоту № 7 - ИП Тимофееву К.К. 09.07.2014г. были направлены экземпляры итогового протокола торгов и проекты договоров для подписания на условиях, указанных в поданной победителем конкурса заявке на участие в конкурсе и в конкурсной документации.

18.07.2014 года ООО «Юнайтед Медиа», посчитав, что направленные в его адрес проекты договоров не соответствуют форме договора, утвержденной постановлением Администрации города Курска №822 и конкурсной документации, направило в адрес Комитета архитектуры и градостроительства города Курска проекты договоров в иной редакции (в частности, по пункту 3.2.16).

Протоколом №3 от 22.07.2014г. по лотам №№1-6, 8-10 ООО «Юнайтед Медиа» признано конкурсной комиссией лицом, уклонившимся от заключения договора по результатам открытого конкурса, с указанием следующих причин:

- по лотам №№1,2,3,4,5,6,8,9,10 победителем — ООО «Юнайтед Медиа» **не представлены подписанные договоры** на установку и эксплуатацию рекламных конструкций;

- по состоянию на 22.07.2014г. у Комитета архитектуры и градостроительства города Курска **отсутствуют сведения о поступлении платежей** за право заключения договоров по указанным лотам с ООО «Юнайтед Медиа».

Заявитель в обоснование своей правовой позиции ссылается на отсутствие в поданной им заявке на участие в конкурсе по всем лотам по критерию К2 «доля социальной рекламы» указания на безвозмездность ее размещения на соответствующих рекламных конструкциях, в связи с чем п.3.2.16 проекта договора, по мнению ООО «Юнайтед Медиа», не должен содержать условие о безвозмездности. Кроме того, заявителем указано на отсутствие в проектах договоров, направленных в его адрес организатором торгов, расчета платы по

договорам в соответствии с утвержденным Администрацией г.Курска порядком, в связи с чем договоры не могут быть им подписаны в редакции Комитета архитектуры и градостроительства г.Курска. О данном обстоятельстве ООО «Юнайтед Медиа» проинформировало организатора торгов письмом от 18.07.2014г., направив проекты договоров в иной редакции, в частности, изложив п.3.2.16 без указания на безвозмездность размещения социальной рекламы. При этом, денежные средства в качестве оплаты за право заключения договоров по рассматриваемым лотам перечислены на счет организатора торгов не были в связи с наличием преддоговорного спора.

В соответствии с п.8.7 конкурсной документации, утвержденной постановлением Администрации г.Курска от 29.05.2014г. №1921, победитель конкурса **обязан произвести плату** за право заключения договора в размере, указанном в заявке на участие в конкурсе, **и передать организатору конкурса подписанный договор** в течение 5 календарных дней с даты его получения. При этом, согласно п.8.8 конкурсной документации, внесенный победителем торгов задаток засчитывается в счет оплаты за право заключения договора.

П.9.1 конкурсной документации установлено, что заключение договора осуществляется по итогам конкурса в соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом РФ, иными федеральными законами и конкурсной документацией. Договор заключается **на условиях, указанных в поданной победителем конкурса заявке и в конкурсной документации.**

Критерии оценки конкурсных предложений установлены пунктом 7.1 конкурсной документации, утвержденной постановлением Администрации г.Курска от 29.05.2014г. №1921, в том числе критерий К2: наилучшие предложения по доле социальной рекламы, размещаемой по инициативе Администрации города Курска.

При этом, пунктом 7.2 конкурсной документации определены содержание и значимость указанного критерия: наилучшее предложение по доле социальной рекламы, размещаемой по инициативе Администрации города Курска **(размещение проводится на безвозмездной основе**, рекламные материалы для размещения предоставляются Администрацией, срок размещения рекламы для конкретного праздничного мероприятия устанавливается по согласованию с Администрацией, демонтаж рекламных материалов по окончании сроков размещения производится самостоятельно владельцем рекламной конструкции с последующим возвратом Администрации) в общем годовом объеме распространяемой рекламы - 20 %, т.е. удельный вес критерия К2=0,20.

Заявка ООО «Юнайтед Медиа» на участие в конкурсе по всем лотам содержала предложение о доле социальной рекламы 90%, в связи с чем по результатам балльной оценки конкурсных предложений данный участник конкурса признан победителем по лотам №1-6, №8-10. При этом, как следует из представленных Комитетом архитектуры и градостроительства города Курска документов, в заявке ООО «Юнайтед Медиа» указано, что общество **обязуется соблюдать условия и требования, содержащиеся в конкурсной документации**, т.е. выражает согласие в том числе с содержанием конкурсных критериев, установленных данной документацией.

09.07.2014г. Комитетом архитектуры и градостроительства г.Курска в адрес ООО «Юнайтед Медиа» направлены проекты договоров по указанным лотам, положения которых соответствуют условиям, содержащимся в форме договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, утвержденной Приложением №1 к постановлению Администрации города Курска №822 от 11.03.2014г.

В пункте 3.2.16 проектов вышеуказанных договоров, направленных для подписания в адрес победителя торгов ООО «Юнайтед Медиа», предусмотрены дополнительные условия согласно заявке рекламодателя и п.7.2 конкурсной документации, в том числе указано, что «размещение социальной рекламы, размещаемой по инициативе Администрации города Курска *проводится на безвозмездной основе* в общем годовом объеме распространяемой рекламы в количестве 90% общего годового объема распространяемой рекламы, т.е. 328 дней в году».

Таким образом, доводы заявителя о том, что проекты договоров, направленные Комитетом архитектуры и градостроительства города Курска, содержат условия, не соответствующие конкурсной документации, утвержденной постановлением Администрации города Курска от 29 мая 2014 г. №1921 и предложению участника в поданной им заявке, не подтверждаются фактическими обстоятельствами дела и представленными организатором торгов документами.

Направленные в адрес ООО «Юнайтед Медиа» проекты договоров содержали указание *размера* ежемесячной платы по договору в соответствии с порядком, утвержденным постановлением Администрации г.Курска от 11.03.2014г. №822, а также приложение, определяющее *порядок расчета* данной платы, соответствующее разделу 2 конкурсной документации и указанному постановлению органа местного самоуправления. При этом, непосредственно *расчет* указанного в п.4.1 проекта договора размера ежемесячной платы в договоре отсутствует.

В соответствии со статьей 445 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Как подтверждается материалами дела, 18.07.2014г. ООО «Юнайтед Медиа» направило в адрес комитета архитектуры и градостроительства города Курска письмо с предложением рассмотреть проекты договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке в редакции победителя конкурса. При этом, к данному письму не прилагался предусмотренный гражданским законодательством РФ для подобных случаев протокол разногласий, а также направленные ООО «Юнайтед Медиа» проекты договоров в своей редакции не содержали подписи уполномоченного лица данного Общества.

Вместе с тем, пунктом 8.7 конкурсной документации, регулирующей порядок проведения рассматриваемых торгов, установлена обязанность победителя конкурса передать организатору конкурса подписанный договор в течении 5

календарных дней со дня его получения. Возможность заключения договора **на иных условиях**, нежели установленные конкурсной документацией, в рассматриваемой ситуации не предусмотрена действующим законодательством и **противоречит утвержденному Администрацией г.Курска порядку проведения соответствующих торгов** (п.9.1 конкурсной документации, утвержденной постановлением Администрации г.Курска от 29.05.2014гг. №1921).

Как установлено материалами дела, согласно п.8.7 конкурсной документации срок внесения платы за право заключения договора и предоставления подписанных договоров был продлен организатором торгов до 21.07.2014г. в связи с приостановлением процедуры торгов на период рассмотрения антимонопольным органом жалобы ООО «АПР-Сити/ТВД» на нарушения антимонопольного законодательства при проведении данного конкурса. Однако на дату 22.07.2014г. ООО «Юнайтед Медиа» в адрес Комитета архитектуры и градостроительства города Курска не представлены подписанные договоры, соответствующие установленным конкурсной документацией условиям, и не перечислены денежные средства за право заключения договоров на счет организатора торгов, в связи с чем принятие решения о признании победителя торгов уклонившимся от заключения договоров не противоречит положениям законодательства города Курска, регулирующего порядок проведения рассматриваемого конкурса.

Статьей 17 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе координация организаторами торгов деятельности их участников, создание участнику (нескольким участникам) торгов преимущественных условий участия в торгах, нарушение порядка определения победителя торгов.

Признание победителя торгов уклонившимся от заключения договоров по результатам проведенного открытого конкурса не является действием, которое приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на торгах, в связи с чем не может квалифицироваться как нарушение ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Юнайтед Медиа» и анализа представленных организатором торгов - Комитетом архитектуры и градостроительства г.Курска документов при заключении договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, находящемся в муниципальной собственности города Курска или государственная собственность на который не разграничена, на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Курска по лотам №№1-6, 8-10 нарушений статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» не установлено.

На основании изложенного, руководствуясь ст.17, ст. 18.1, ч. 1 ст.23, ст. 41, ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Юнайтед Медиа» необоснованной.
2. Производство по делу №02/08-90-2014 по признакам нарушения организатором торгов - Комитетом архитектуры и градостроительства города Курска статьи 17 ФЗ

«О защите конкуренции» прекратить в связи с неподтверждением нарушения антимонопольного законодательства.

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