

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2164/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.12.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей:

от АРМО: <...>

от ООО УК «Автодор»: <...>

рассмотрев жалобу АРМО (далее — Заявитель, Общество) на действия — ООО УК «Автодор» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и установку рекламных конструкций в полосе отвода автомобильной дороги ГК «Автодор» М-4 «Дон» (торги для субъектов малого и среднего предпринимательства) (реестровый № 31807098747) (далее — Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в отсутствии конкурентного определения субъекта, правомочного на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, а также в проведении Аукциона в отсутствие у Заказчика соответствующего разрешения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной комиссии или Закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной или Закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 13.06.2018.

01.11.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 6 668 455,46 руб. Датой окончания подачи заявок определено 22.11.2018, дата рассмотрения заявок — 06.12.2018, дата проведения Аукциона — 11.12.2018, дата подведения итогов — 25.12.2018.

1.

1.

1. По мнению Заявителя, в нарушение действующего законодательства, в отношении мест установки рекламных конструкций ГК «Автодор» торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций не проводились.

В соответствии с частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ

«О рекламе» (далее — Закон 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.

Как указывает Заявитель, места поставки и установки рекламных конструкций внесены в Схему размещения рекламных конструкций городского округа Домодедово Московской области на основании Постановления Администрации городского округа Домодедово Московской области от 29.10.2018 № 2474 и Постановления Администрации Ленинского муниципального района Московской области от 23.10.2018 № 1380.

Заявитель считает, что несоблюдение требований части 5.1 статьи 19 Закона о рекламе ведет к ограничению конкуренции и неопределенности относительно того, на каких условиях и в каком размере в федеральный бюджет будут перечислены денежные средства от эксплуатации рекламных конструкций.

Из пояснений Заказчика следует, что ГК «Автодор» создана и действует на основании Федерального закона от 17.07.2009 № 145-ФЗ «О государственной компании «Российские автомобильные дороги» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее — Закон № 145-ФЗ).

Согласно положениям статьи 36 Закона № 145-ФЗ ГК «Автодор» предоставляются в аренду без проведения торгов земельные участки, которые находятся в федеральной собственности или государственная собственность на которые не разграничена, в том числе земельные участки, предназначенные для установки рекламных конструкций в планируемых границах полос отвода и придорожных полос таких автомобильных дорог.

Между Федеральным дорожным агентством и ГК «Автодор» заключен договор аренды от 23.08.2018 № ИЗ-2010-32, предметом которого является земельный участок полосы отвода автомобильной дороги общего пользования федерального значения М-4 «Дон» сроком на 49 лет.

В соответствии со статьей 606 Гражданского кодекса Российской Федерации

(далее — ГК РФ) по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. При этом, использование арендуемого имущества должно соответствовать целевому назначению имущества и условиям, определенным в договоре.

При этом, 27.04.2018 между ГК «Автодор» (Заказчик) и ООО УК «Автодор» (исполнитель) заключен договор № ДЭИБДД-2018-455 на выполнение работ по поставке и установке рекламных конструкций на автомобильных дорогах, принадлежащих ГК «Автодор».

По смыслу части 5 статьи 19 Закона о рекламе, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции возможно только в том случае, если владелец рекламной конструкции и собственник жилого имущества или уполномоченное им лицо — разные лица.

Соответственно, действующее законодательство в сфере рекламы не предусматривает возможности заключения договора и, как следствие, проведения процедуры торгов для размещения арендатором недвижимого имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на данном имуществе собственной рекламной конструкции.

Резюмируя изложенное, для установки ГК «Автодор» собственной рекламной конструкции в границах полос отвода и придорожных полос автомобильных дорог проведения процедуры торгов не требуется.

Таким образом, Комиссия, изучив материалы дела, проанализировав доводы сторон, приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

1.

1.

2. Заявитель считает неправомерным само проведение Аукциона при условии отсутствия у Заказчика разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Так, согласно части 9 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

По мнению Заказчика, действующим законодательством не установлено запрета на проведения торгов на право заключения договора подряда на поставку и установку рекламных конструкций, а также установку и эксплуатацию рекламных конструкций при отсутствии разрешения, предусмотренного частью 9 статьи 19 Закона о рекламе.

На заседании Комиссии Заказчиком были представлены скриншоты,

подтверждающие подачу заявления (05.12.2018 и 06.12.2018) на получение соответствующего разрешения, что, по мнению Заказчика, свидетельствует о том, что необходимое разрешение будет иметься в его распоряжении на момент установки рекламных конструкций (февраль 2019).

Комиссия оценивает доводы Заказчика как несостоятельные ввиду того, что последним не представлено доказательств, дающих гарантию, что на момент установки рекламных конструкций соответствующее разрешение будет получено. При рассмотрении заявления уполномоченным органом может быть принято решение об отказе в выдаче спорного разрешения либо, в случае наличия несущественных недостатков, решение о приостановке процедуры выдачи такого решения до момента устранения недочетов.

Общий срок предоставления государственной услуги включает срок межведомственного информационного взаимодействия в процессе предоставления государственной услуги 33 рабочих дня; срок приостановления процедуры выдачи — 60 рабочих дней (пункты 2.7.1 и 2.9.3.2 Административного регламента предоставления государственной услуги «выдача разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» в г. Москве, утвержденного постановлением Правительства г. Москвы от 12.12.2012 № 713-ПП).

Заказчику не может быть доподлинно известно о том, какое решение будет принято уполномоченным органом по заявлению Заказчика.

В соответствии с пунктом проекта договора в составе Аукционной документации (приложение № 5) работы должны быть выполнены в следующие сроки:

- дата начала выполнения работ – дата подписания договора сторонами;
- дата окончания выполнения работ – 30 (тридцать) календарных дней с даты начала выполнения работ.

При этом, с учетом того, что подведение итогов должно состояться 25.12.2018, в случае несвоевременного получения разрешения Заказчиком, исполнитель по договору не сможет надлежащим образом исполнить его условия, то есть приступить к выполнению работ в установленные сроки.

С учетом изложенного, изучив материалы дела, представленные доказательства, заслушав доводы сторон, Комиссия приходит к выводу о недопустимости проведения Аукциона в отсутствие надлежащего разрешения у Заказчика в соответствии с требованиями части 9 статьи 19 Закона о рекламе, в связи с чем данный довод жалобы признается обоснованным.

Кроме того, Комиссия полагает, что следствием объявления закупочной процедуры с нарушением норм действующего законодательства стало ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки. Заказчик своими действиями фактически создал условия, при которых надлежащее исполнение обязательств победителем Аукциона по договору поставлено в зависимость от получения Заказчиком соответствующего разрешения, что не соответствует единым принципам осуществления закупочной деятельности.

Следовательно, действия Заказчика нарушают принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленные в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу Ассоциации рекламораспространителей Московской области (ОГРН: 1157700013240; ИНН: 9705046441) на действия ООО УК «Автодор» (ОГРН: 1117746252227; ИНН: 7709874971) при проведении Аукциона обоснованной в части второго довода, в остальной части — необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 9 статьи 19 Закона о рекламе, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2164/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.12.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 06.12.2018 по делу № 1-00-2164/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО УК «Автодор» (далее — Заказчику) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку и установку рекламных конструкций в полосе отвода автомобильной дороги ГК «Автодор» М-4 «Дон» (торги для субъектов малого и среднего предпринимательства) (реестровый № 31807098747) (далее — Аукцион), а именно:

1.

1.

1. Заказчику аннулировать процедуру Аукциона.
2. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 15.02.2019.
3. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.02.2019 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.