

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 12 от 14.01.2016 г.), в составе:

Председателя Комиссии – <....>, членов Комиссии: <....>., <....>., <....>., <....>;

в присутствии представителей ООО «БТЦ» - <....> (доверенность), <....> (доверенность),

в присутствии представителя Управления имущественных отношений администрации г. Бузулука – <....>. (доверенность),

рассмотрев жалобу ООО «БТЦ» (исх. № 453 от 24.05.2016 г.) на действия организатора торгов - Управления имущественных отношений администрации г. Бузулука при организации аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории МО г. Бузулук, (Постановление администрации г. Бузулук № 876-п от 21.04.2016г.),

УСТАНОВИЛА:

24.05.2016 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступила жалоба общества с ограниченной ответственностью «БТЦ» (исх. № 453 от 24 мая 2016 г.) на действия организатора торгов – Управления имущественных отношений администрации г. Бузулука Оренбургской области при организации аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории МО г. Бузулук (постановления администрации г. Бузулук № 876-п от 21.04.2016 г.).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных частью 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции заявителю было направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх. № 6585 от 27.05.2016 г.).

В порядке ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции организатору торгов – Управлению имущественных отношений администрации г. Бузулука выставлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения указанной жалобы по существу (исх. 6586 от 27.05.2016г.).

Согласно вышеуказанным уведомлениям рассмотрение жалобы назначено на 31 мая 2016 г. на 12 ч.00 мин.

В ходе рассмотрения жалобы представитель заявителя требования поддержал, пояснил следующее.

В информационном сообщении о проведении торгов, аукционной документации, размещенных на официальном сайте администрации города Бузулука www.бузулук.рф отсутствует указание на конкретный адрес расположения рекламной конструкции, не определено ее четкое месторасположение, не приложены фотографии местоположения рекламных конструкций. В информационном сообщении не указаны требования к проектной документации, а именно требования к освещению, типу конструкции, материалам, эстетическому оформлению и др., что может повлечь правовую неопределенность для участников аукциона и соответствующий отказ в допуске до участия в аукционе. В разделе 12 информационного сообщения указано, что договор по результатам торгов заключается в десятидневный срок. Однако, это является нарушением права на обжалование действий организатора торгов, т.к. договор может быть заключен на следующий день после подведения итогов аукциона. Таким образом, аукционная документация составлена с нарушением принципов открытости, гласности и состязательности проведения торгов, в виду чего участникам торгов созданы неравные условия участия в них.

На основании изложенного, заявитель просит аннулировать торги.

В ходе рассмотрения жалобы представитель организатора торгов – Управления имущественных отношений г. Бузулука требования заявителя не признала, пояснила следующее.

Месторасположение рекламных конструкций определено в соответствии со схемой размещения рекламных конструкций. Схема размещения рекламных конструкций утверждена администрацией МО г. Бузулук, размещена на сайте, в одном разделе с информацией об аукционе. При этом, у органов местного самоуправления отсутствует обязанность по опубликованию фотографий предполагаемых мест размещения рекламных конструкций. В аукционной документации отсутствуют требования к составу проектной документации, т.к. участники самостоятельно определяют необходимые им параметры относительно рекламных конструкций. В данном случае проводится аукцион, а не конкурс, следовательно, параметры проекта рекламной конструкции не имеют значения при принятии решения аукционной комиссией. При этом, аукционной документацией установлен закрытый перечень оснований для отказа в допуске до участия в аукционе. Основания, позволяющие недопускать претендента до участия в аукционе по причинам неверного оформления проектной документации, отсутствуют. Установление десятидневного срока заключения договора не является нарушением требований действующего законодательства. В связи с рассмотрением Оренбургским УФАС России жалобы ООО «БТЦ» в настоящее время торги приостановлены на стадии рассмотрения заявок.

Представитель организатора торгов просит признать жалобу необоснованной.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения организатора торгов, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

Пунктом 5.1. ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Общие требования проведения торгов закреплены положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (статьи 447- 449).

Из содержания указанных выше норм следует, что полномочия по проведению торгов на установку и эксплуатацию рекламных конструкций закреплены за органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом указанная норма Закона о рекламе позволяет органам государственной власти или представительным органам муниципальных образований самостоятельно выбрать форму проведения торгов (аукцион или конкурс). Кроме того, обозначенные торги проводятся только в отношении рекламных конструкций, указанных в схемах размещения рекламных конструкций, и в соответствии с положениями гражданского законодательства.

Постановлением № 81-п от 04.03.2013 г. администрацией г. Бузулук Оренбургской области утверждено положение о порядке проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования г. Бузулук.

21.04.2016 г. администрацией г. Бузулука принято постановление № 876-п «О проведении торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории муниципального образования г. Бузулук Оренбургской области», пунктом 1 которого определены характеристики рекламных конструкций, выставляемых на аукцион в составе двух лотов. Пунктом 2 данного постановления Управление имущественных отношений администрации г. Бузулука (далее - Управление) назначено уполномоченным органом по проведению торгов, пунктом 3 постановления Управлению поручено утвердить форму заявки и аукционную документацию, а также разместить информационное сообщение о торгах на официальном сайте администрации г. Бузулука.

21.04.2016 г. Управлением имущественных отношений администрации г. Бузулука принято распоряжение № 15 «О размещении информационного сообщения и об утверждении аукционной документации». Пунктом 1 данного распоряжения утверждена аукционная документация о проведении аукциона.

На официальном сайте администрации г. Бузулука www.бузулук.рф опубликовано информационное сообщение о проведении конкурса, сформированное на основании постановления администрации г. Бузулука № 876-п от 21.04.2016 г., а также распоряжения Управления имущественных отношений администрации г. Бузулука № 15 от 21.04.2016 г.

Приведенные заявителем доводы об отсутствии указания на конкретное месторасположение рекламных конструкций, отсутствии фотографий их месторасположения являются несостоятельными в силу следующего.

В информационном сообщении, аукционной документации указано примерное месторасположение рекламных конструкций, а также оговаривается, что месторасположение рекламных конструкций определяется схемой размещения рекламных конструкций. По итогам информации, размещенной на сайте www.бузулук.рф Оренбургским УФАС России установлено, что данная схема опубликована на указанном сайте в том же разделе, что и информация о проводимом аукционе, т.е. находится в свободном доступе, претенденты на участие в торгах беспрепятственно могут с ней ознакомиться. Файл со схемой размещения РК открывается с использованием программ архиваторов и текстовых редакторов. Иного месторасположения РК, чем определено схемой размещения РК, организатор торгов не имеет права устанавливать, т.к. данное действие будет противоречить требованиям ч. 5.1 ст. 19 Закона о рекламе.

Обязанность организатора торгов по приложению фотографий будущего месторасположения рекламных конструкций к аукционной документации, информационному сообщению действующим законодательством не предусмотрена

Более того, согласно п. 13.1 конкурсной документации любое заинтересованное лицо вправе обратиться за разъяснениями положений аукционной документации. Вместе с тем, отсутствие вышеуказанной информации не носит характер нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, учитывая изложенное выше, Комиссия по рассмотрению жалоб Оренбургского УФАС России приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

По доводу заявителя об отсутствии характеристики проектной документации, которая должна быть предоставлена участниками торгов в отношении рекламных конструкций, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с п. 8.2 аукционной документации для участия в торгах заявитель подает заявку в письменной форме или в напечатанном виде в установленный в информационном сообщении срок по форме, утверждаемой организатором торгов, с приложением к ней следующих документов:

- подписанное соглашение о внесении задатка на участие в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального образования город Бузулук Оренбургской области;
- платежный документ с отметкой банка плательщика, подтверждающий исполнение заявителем обязательств по внесению задатка;

- для физических лиц – копию документа, удостоверяющего личность. Данные о государственной регистрации юридического лица или государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя запрашиваются Управлением в федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей;
- доверенность на лицо, уполномоченное действовать от имени заявителя при подаче заявки;
- проектную документацию на рекламную конструкцию.

Проектная документация выполняется организацией, имеющей свидетельство о допуске к проведению проектных работ.

Иных требований к документам, в т.ч. к проектной документации, аукционной документацией не установлено.

Согласно п. 11.1 аукционной документации при рассмотрении комиссией заявок на участие в торгах, заявитель не допускается к участию в торгах в следующих случаях:

- заявка подана по истечении срока приёма заявок, указанного в извещении о торгах;
- заявка подана лицом, не уполномоченным действовать от имени заявителя;
- представлены не все документы в соответствии с перечнем, указанным в информационном сообщении о торгах;
- отсутствует подтверждение поступления денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в торгах (задатка) на счет, указанный в информационном сообщении о проведении торгов, в установленный срок.

Отказ в допуске к участию в торгах по иным основаниям не допускается.

Следовательно, у аукционной комиссии отсутствуют полномочия по отказу претендентам в участии в аукционе в случае, если проектная документация будет содержать информацию об освещенности рекламных конструкций, типе рекламных конструкций, материалам и т.д. определенную непосредственно претендентом, поскольку в данном случае организатором торгов – Управлением имущественных отношений администрации г. Бузулука объявлено о проведении торгов в форме аукциона, а не конкурса. В данном случае, организатором торгов предоставлено право претендентам по собственному усмотрению составлять проектную документацию. Исходя из смысла главы 12 аукционной документации победителем признается участник, предложивший наибольшую стоимость за право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, ввиду чего освещение рекламной конструкции, ее тип, и т.д. не имеют значения при проведении рассматриваемых торгов.

Таким образом, вышеуказанный довод заявителя признается Комиссией Оренбургского УФАС России по рассмотрению жалоб несостоятельным.

Довод заявителя о том, что установление информационным сообщением сроков заключения договора по результатам торгов – в течение десяти дней с момента оформления протокола итогов аукциона, препятствующее реализации права на обжалование действия организатора торгов признан Комиссией Оренбургского УФАС России по рассмотрению жалоб обоснованным в силу следующего.

Частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции определено, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

При организации, проведении, а также подведении итогов торгов организатор торгов располагает совокупностью прав, закрепленных действующим законодательством в зависимости от вида торгов. Однако вместе с тем, реализуя собственные полномочия, организатор торгов не должен допускать ограничение, нарушение, ущемление прав участников аукциона и иных лиц, в частности на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган.

Следовательно, установление в аукционной документации срока заключения договора по результатам торгов, не учитывающего закрепленной в Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого - либо юридического смысла, а потому направлено на ущемление прав участников торгов.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Учитывая изложенное, аукционная документация, информационное сообщение, иные документы, составляемые в ходе организации торгов, не должны вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в

административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав, в связи с чем, Комиссия по рассмотрению жалоб приходит к выводу, что п. 12 Информационного сообщения противоречит требованиям ст. 18.1 Закона о защите конкуренции. Таким образом, организатор торгов – Управление имущественных отношений администрации г. Бузулука нарушило положения ч. 4, 11, 18, 19 ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Как следует из представленных документов, аукцион на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в настоящее время находится на стадии рассмотрения заявок. Учитывая, что дальнейшее проведение аукциона с вышеуказанным нарушением может повлечь нарушение прав интересов участников торгов, иных хозяйствующих субъектов, Комиссия по рассмотрению жалоб Оренбургского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о внесении изменений в аукционную документацию, информационное сообщение.

В соответствии с ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БТЦ» обоснованной.

2. Выдать организатору торгов – Управлению имущественных отношений администрации г. Бузулука Оренбургской области предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов, для чего:

- внести изменения в аукционную документацию, информационное сообщение о проведении аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории МО г. Бузулук Оренбургской области (Постановление администрации г. Бузулук № 876-п от 21.04.2016 г.) в части заключения срока договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;

- установить новые сроки рассмотрения заявок и подведения итогов аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

<....>

Председатель Комиссии

<....>

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

Предписание по делу № 06-18-14/2016

о совершении действий, направленных на устранение нарушения порядка проведения торгов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области № 12 от 14.01.2016 г.), в составе:

Председателя Комиссии – <....>; членов Комиссии: <....>., <....>., <....>., <....>.;

руководствуясь п. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», на основании решения по делу № 06-18-14/2016 о нарушении организатором торгов – Управление имущественных отношений администрации г. Бузулука нарушившим ч. 4, 11, 18, 19 ст. 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

предписывает:

1. Организатору торгов – Управлению имущественных отношений администрации г. Бузулука Оренбургской области **ПРЕКРАТИТЬ** нарушение ч. 4, 11, 18, 19 ст. 18.1

Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», для чего в срок до **10 июня 2016 года**,

- внести изменения в аукционную документацию, информационное сообщение о проведении аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории МО г. Бузулук Оренбургской области (Постановление администрации г. Бузулук № 876-п от 21.04.2016 г.) в части заключения срока договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;

- продлить срок подачи заявок на участие в аукционе на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции;

- установить новые сроки рассмотрения заявок и подведения итогов аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области **до 15 июня 2016 г.**, представив документы, подтверждающие его исполнение.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.