

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 16.12.2022г.

Решение в полном объеме изготовлено __.12.2022г. г. Иркутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии:

при участии представителей заявителя – ИП З (доверенность), В. (доверенность);

при участии представителя организатора торгов — Комитета по экономике и стратегическому планированию администрации г. Иркутска – М (доверенность);

рассмотрев жалобу в порядке, установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Иркутское УФАС России обратилась ИП З с жалобой на действия организатора торгов – Комитет по экономике и стратегическому планированию администрации г. Иркутска при организации и проведении электронного аукциона – торги на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, извещение № 22000142160000000006.

Заявитель считает, что при проведении электронного аукциона могут быть нарушены права и законные интересы заявителя, а также ограничена конкуренция ввиду установления заказчиком ненадлежащего порядка и условий проведения электронного аукциона. В частности, жалоба ИП З содержит следующие доводы:

1. По мнению Заявителя, Комитетом необоснованно установлено требование п.2.1 аукционной документации о предоставлении в составе заявки платежного документа (или копии платежного документа), подтверждающего внесение задатка в установленном размере.

2. Заявитель считает, что описание лотов в Документации не позволяет достоверно определить место, где будет располагаться рекламная конструкция. Организатор торгов, по мнению заявителя, обязан в составе Документации предоставлять документы и указать кадастровые номера земельных участков, подтверждающих принадлежность мест под размещение рекламных конструкций к муниципальной собственности.
3. Заявитель считает неправомерным условие договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, предусмотренного пунктом 3.3, согласно которому размер платы за предоставление места под установку и эксплуатацию рекламной конструкции пересматривается ежегодно.
4. По мнению Заявителя, отдельные условия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции свидетельствуют о недопустимом нарушении прав рекламораспространителя и злоупотреблении правом.

Организатор торгов считает доводы, изложенные в жалобе необоснованными, представил письменные возражения по существу жалобы.

В ходе заседания Комиссии Иркутского УФАС России представители Заявителя поддержали доводы жалобы, представитель Организатора торгов возражал согласно доводам, изложенным в письменных возражениях на жалобу.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения Организатора торгов, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006г. № 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, органом местного самоуправления муниципального округа или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Постановлением администрации города Иркутска от 01.10.2014г. № 31-06-1131/14 утверждена схема размещения рекламных конструкций на территории города Иркутска (далее – Схема размещения РК). Постановлением администрации города Иркутска от 01.09.2022г. № 031-06-633/22 в Схему размещения РК внесены изменения, Схема размещения РК изложена в редакции Приложения к настоящему постановлению.

Постановлением администрации города Иркутска от 28.03.2014г. № 031-06-344/14 утвержден Порядок организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе муниципальной собственности города Иркутска (далее – Порядок организации и проведения торгов, Порядок).

Организатором торгов на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о проведении торгов <https://torgi.gov.ru/> размещено извещение № 22000142160000000006 о проведении электронного аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, а также Документация об аукционе в электронной форме на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, утвержденная распоряжением заместителя мэра – председателя комитета о экономике и стратегическому планированию администрации города Иркутска от 15.11.2022г. № 182-02-666/22 (далее – Документация).

Ознакомившись с указанной информацией ИП З. была подана жалоба в антимонопольный орган.

Рассмотрев доводы жалобы, пояснения сторон, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Согласно п.2.1 Документации, для участия в аукционе Претендент направляет заявку в форме электронного документа, подписанного электронной цифровой подписью Претендента на участие в аукционе, посредством функционала электронной площадки, в соответствии с Регламентом торговой секции, Регламентом электронной площадки, с приложением документов:

а) заявки на участие в аукционе, подготовленной по форме, указанной в Приложении № 3 к настоящей аукционной документации, содержащей фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес участника (для юридического лица), фамилию, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, сведения о месте жительства участника (для физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя), номер контактного телефона;

б) копии выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (для юридического лица), копии выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (для индивидуального предпринимателя), копии паспорта (для физического лица);

в) доверенности на осуществление действий от имени участника аукциона, в случае, если от имени такого участника действует иное лицо (представитель участника), заверенной печатью участника (при наличии печати) и подписанной руководителем участника (для юридического лица) или уполномоченным этим руководителем лицом, либо нотариально заверенной копии такой доверенности. В случае, если указанная доверенность подписана лицом, уполномоченным руководителем участника, заявка на участие в аукционе должна содержать также документ, подтверждающий полномочия такого лица;

г) платежных документов (или копию платежного документа), подтверждающих внесение задатка в установленном размере;

д) решения о согласии на совершение или о последующем одобрении крупной сделки либо копия такого решения - в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительным документом юридического лица и если для участника заключение договора, внесение задатка или обеспечение исполнения Договора(ов) являются крупной сделкой;

е) заявления об отсутствии решения о ликвидации участника - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании участника - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности участника в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Копии документов должны быть подписаны Претендентом и заверены печатью Претендента при наличии печати (для юридического лица) или подписаны представителем Претендента.

Участие в аукционе возможно при наличии на лицевом счете Претендента денежных средств в размере не менее чем размер задатка, предусмотренного аукционной документацией.

Каждый Претендент вправе подать только одну заявку на участие в отношении каждого лота аукциона. Заявка на участие в аукционе может быть подана в установленные сроки приема заявок.

В соответствии с положениями п.2.5 Документации претендент не допускается

Комиссией к участию в аукционе в случае непредставления документов, определенных аукционной документацией, либо наличия в таких документах недостоверных сведений.

Согласно пп. «д» п.6.1 Порядка организации и проведения торгов участником торгов может быть любое юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения, а также места происхождения капитала или любое физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, претендующее на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции и представивший Организатору, в числе прочего, платежные документы (или копию платежного документа), подтверждающие внесение задатка в установленном размере, - в случае, если в аукционной или конкурсной документации содержится указание на требование о внесении задатка.

Пунктом 1.7 Документации установлен задаток в размере 30% от начальной цены предмета аукциона (лота). В случае, если Претендент намерен приобрести несколько лотов, то задаток оплачивается по каждому лоту отдельно. Задаток перечисляется Претендентом на банковские реквизиты оператора электронной площадки, размещенные в открытой части электронной площадки (<https://utp.sberbank-ast.ru/AP/Notice/653/Requisites>), до подачи заявки.

В соответствии с пунктом 1.8 Порядка организации и проведения торгов аукцион в электронной форме проводится в порядке, определяемом регламентом оператора электронной площадки. Положения настоящего Порядка применяются в части, не противоречащей регламенту оператора электронной площадки.

Регламент торговой секции «Приватизация, аренда и продажа прав» универсальной торговой платформы АО «Сбербанк - АСТ», утвержден генеральным директором АО «Сбербанк - АСТ» 17.11.2022г. (далее – Регламент ТС).

Согласно пп.3.2.3 Регламента ТС претендент заполняет электронную форму заявки, прикладывает предусмотренные извещением и (или) документацией о торгах файлы документов (при необходимости). Документы и сведения из регистрационных данных пользователя на УТП, актуальные на дату и время окончания приема заявок, направляются Оператором вместе с заявкой Организатору процедуры после окончания приема заявок.

В соответствии с пп.3.2.7 Регламента ТС если извещением установлено перечисление задатка и/или депозита, и/или сбора за участие на реквизиты Оператора, Претендент для участия в торгах осуществляет перечисление денежных средств на банковские реквизиты Оператора, размещенные в открытой части УТП и ТС. Подача Претендентом заявки на участие в торгах является поручением Оператору произвести блокирование на лицевом счете Претендента свободных денежных средств в размере задатка и/или депозита, и/или сбора за участие в порядке, предусмотренном настоящим Регламентом.

Таким образом, функционал электронной площадки позволяет претенденту на участие в аукционе представить в составе заявки документы, предусмотренные Документацией. Требования Документации не противоречат Регламенту ТС.

Заявителем не представлено доказательств невозможности получения платежного

документа, подтверждающего перечисление денежных средств на банковские реквизиты Оператора. Также не представлено доказательств невозможности перечисления денежных средств в размере задатка по интересующему лоту, а не в иной сумме. Регламент ТС не содержит требований к размеру суммы денежных средств, перечисляемых на банковские реквизиты Оператора, и о количестве таких перечислений.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

2. Заявитель считает, что описание лотов в Документации не позволяет достоверно определить место, где будет располагаться рекламная конструкция. Организатор торгов, по мнению заявителя, обязан в составе Документации предоставлять документы и указать кадастровые номера земельных участков, подтверждающих принадлежность мест под размещение рекламных конструкций к муниципальной собственности.

Согласно ч.5.8 ст.19 Закона о рекламе органы местного самоуправления муниципальных районов, муниципальных или городских округов утверждают схемы размещения рекламных конструкций на земельных участках независимо от форм собственности, а также на зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности. Схема размещения рекламных конструкций является документом, определяющим места размещения рекламных конструкций, типы и виды рекламных конструкций, установка которых допускается на данных местах. Схема размещения рекламных конструкций должна соответствовать документам территориального планирования и обеспечивать соблюдение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки, градостроительных норм и правил, требований безопасности и содержать карты размещения рекламных конструкций с указанием типов и видов рекламных конструкций, площади информационных полей и технических характеристик рекламных конструкций. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат предварительному согласованию с уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти данного субъекта Российской Федерации. Схема размещения рекламных конструкций и вносимые в нее изменения подлежат опубликованию (обнародованию) в порядке, установленном для официального опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов, и размещению на официальном сайте органа местного самоуправления муниципального района, органа местного самоуправления муниципального округа или органа местного самоуправления городского округа в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет". Для целей настоящей статьи под информационным полем рекламной конструкции понимается часть рекламной конструкции, предназначенная для распространения рекламы.

Места установки рекламной конструкции указаны в Документации ровно так, как они указаны в Схеме размещения РК. Требование о каком-либо большем уровне конкретизации координат месторасположения рекламной конструкции законодательством не предусмотрено.

Схема размещения РК также включает сведения о форме собственности на земельные участки и недвижимое имущество, на которых предполагается размещение рекламной конструкции. Законодательством не установлена обязанность Организатора торгов публиковать в составе Документации кадастровые номера участков и документы, подтверждающие право муниципальной собственности.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

3. Заявитель считает неправомерным условие договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, предусмотренного пунктом 3.3, согласно которому размер платы за предоставление места под установку и эксплуатацию рекламной конструкции пересматривается ежегодно.

Условие о возможности организатора торгов пересматривать ежегодно плату за предоставление места на установку рекламной конструкции, по мнению Заявителя, является нарушением действующего законодательства.

Приложение № 4 к Документации содержит типовой договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Согласно п.3.3 типового договора «Размер платы за предоставление места под установку и эксплуатацию РК пересматривается ежегодно.

Об изменении платы за предоставление места под установку и эксплуатацию РК Администрация отправляет заказным письмом (с уведомлением о вручении) Рекламораспространителю соответствующее уведомление.

Если Рекламораспространитель не желает продолжения договорных отношений в связи с изменением размера платы за предоставление места под установку и эксплуатацию РК, предусмотренной настоящим Договором, он должен направить Администрации письменное извещение о расторжении Договора в течение 15 (пятнадцати) дней с момента получения уведомления.

В случае, если от Рекламораспространителя не поступило извещение о расторжении Договора, изменение размера платы за предоставление места под установку и эксплуатацию РК считается внесенным в Договор с первого числа месяца, в котором Рекламораспространителю было направлено уведомление.»

Постановлением мэра города Иркутска от 13.12.2007г. № 031-06-2555/7 утвержден Порядок определения размера платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Иркутска (далее – Порядок определения платы).

На основании Порядка определения платы устанавливается начальная цена предмета аукциона, которая равна размеру годовой платы по Договору. Предметом аукциона, согласно п.1.4 Порядка организации и проведения торгов, является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Нормами Закона о рекламе не регламентирован порядок установления размера платы за предоставления места под установку и эксплуатацию рекламной конструкции, вместе с тем, по мнению Комиссии Иркутского УФАС России, размер такой платы должен быть экономически обоснован.

В силу п.2 ст.448 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о том, что условие договора о пересмотре платы за предоставление места под установку и эксплуатацию рекламной конструкции не противоречат действующему законодательству и не нарушают прав участников аукциона.

Согласно п.3.2 Договора размер платы за предоставление места под установку и эксплуатацию рекламной конструкции на текущий календарный год определяется расчетом, прилагаемым к настоящему Договору и являющимся его неотъемлемой частью.

Вместе с тем, Документация не содержит, предусмотренного п.3.2 Договора, расчета.

В соответствии с п.2.2 Порядка организации и проведения торгов Организатор в частности, разрабатывает конкурсную или аукционную документацию; составляет и публикует информационное сообщение (извещение) о проведении торгов; размещает конкурсную или аукционную документацию на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении конкурсов и аукционов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества (www.torgi.gov.ru) (далее - официальный сайт торгов (www.torgi.gov.ru)).

Согласно п.4.2 Порядка условия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, заключаемого по результатам торгов, является обязательным сведением, которое должно содержать извещение.

В соответствии п.5.1. Порядка к конкурсной или аукционной документации прилагается проект договора на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий), подготовленный в соответствии с типовым договором на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (Приложение N 1 к настоящему Порядку), который является неотъемлемой частью конкурсной или аукционной документации.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о нарушении Организатором торгов п.2.2, п.4.2, п.5.1 Порядка организации и проведения торгов.

4. Комиссия Иркутского УФАС России считает необоснованным довод заявителя относительно того, что отдельные условия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции свидетельствуют о недопустимом нарушении прав рекламодателя и злоупотреблении правом.

В соответствии с п.4 ст.421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами ([статья 422](#)).

Согласно п.2 ст.448 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Положениями Закона о рекламе не установлены требования к содержанию и условиям договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Оспариваемые условия договора не являются требованием, предъявляемым к участнику аукциона, а относятся к способу и порядку исполнения договора.

По результатам рассмотрения жалобы Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о нарушении Организатором торгов пунктов 2.2, 4.2, 5.1 Порядка организации и проведения торгов, а также о необходимости выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП З (ИНН 383700017710) на действия организатора торгов – Комитет по экономике и стратегическому планированию администрации г. Иркутска (ИНН 3808193750) при организации и проведении электронного аукциона – торги на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, извещение № 22000142160000000006, обоснованной;

2. Признать Организатора торгов нарушившим пункты 2.2, 4.2, 5.1 Порядка организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе муниципальной собственности города Иркутска, утвержденного Постановлением администрации города Иркутска от 28.03.2014г. № 031-06-344/14;

3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения

предписание об устранении выявленных нарушений;

4. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

