

Решение по жалобе № 042/10/18.1-1018/2020

«10» июля 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председатель комиссии: <.....>.– руководитель управления;

Члены комиссии: <.....>. – начальник отдела контроля органов власти;
<.....> – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;
<.....>. – начальник отдела ТЭК;

<.....>. – начальник отдела судебной и правовой работы,

При рассмотрении жалобы с использованием видеоконференцсвязи, при участии:

- <.....> - представителя управления городского развития администрации города Кемерово, доверенность № 01-32/1521 от 08.07.2020,
- <.....>. - представителя управления городского развития администрации города Кемерово, доверенность № 01-32/1522 от 08.07.2020,
- <.....>– заявитель,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу <.....>. и материалы жалобы № 042/10/18.1-1018/2020

УСТАНОВИЛА:

30.06.2020 в Кемеровское УФАС России поступила жалоба <.....> (вх. № 4421э) на действия организатора конкурса – управления городского развития администрации города Кемерово при проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Кемерово (извещение под №1/20 размещено на сайте www.pravo-kemerovo.ru).

По мнению заявителя, нарушение выразилось в установлении в извещении о проведении конкурса, конкурсной документации неправомерных требований к предмету торгов, а также об установлении критерия оценки предложения участника, касающегося внешнего вида, дизайна, функциональности и т.п., создающего не равные условия участия в данном конкурсе.

Уведомлением от 02.07.2020 исх. № 11/5680 рассмотрение жалобы № 042/10/18.1-1018/2020 было назначено на 10.07.2020 на 10 часов 00 минут.

В данном уведомлении лицам, участвующим в рассмотрении жалобы, было сообщено о возможности участия в рассмотрении жалобы дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи (далее – ВКС).

08.07.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <.....> о рассмотрении жалобы с использованием ВКС.

Ходатайство было удовлетворено, <.....> направлена гиперссылка для подключения ВКС.

10.07.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступил отзыв организатора конкурса по доводам жалобы (вх. № 4721э).

В отзыве управление городского развития администрации города Кемерово указало на то, что при формировании лотов организатор конкурса исходил из единого вида технических характеристик рекламной конструкции, критерий оценки «Внешний вид, дизайн и функциональность и т.п.» не влечет неопределенности в порядке определения победителя торгов, так как положения документации раскрывают понятие данного критерия, проект договора полностью разработан с требованиями действующего законодательства.

10.07.2020 г. на рассмотрении жалобы <.....> поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Изучив имеющиеся материалы, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

29.05.2020 г. организатором торгов – управлением городского развития администрации города Кемерово было опубликовано извещение № 1/20 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Кемерово.

Предмет торгов: право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (щитовые конструкции/тип смены изображения – электронно-цифровой) в количестве 12 штук в соответствии с адресной программой размещения рекламных конструкций¹ (приложение № 1 к извещению).

Начальная цена: 1 084 800,00 руб.

Срок действия договора: 5 лет с даты заключения договора.

Дата начала приема заявок: 03.06.2020 г.

Дата окончания приема заявок: 25.06.2020 г.

Место и время подачи заявок: Управление городского развития администрации города Кемерово, отдел выдачи разрешений и наружной рекламы, г. Кемерово, ул. Притомская набережная 7Б, оф. 100, ежедневно, кроме выходных и праздничных дней.

Место, дата и время вскрытия конвертов: 02.07.2020, 10 ч. 00 мин, г. Кемерово, ул. Притомская набережная 7Б, оф. 107.

Срок рассмотрения и оценки заявок: 02.07.2020 – 07.07.2020.

29.06.2020 организатором конкурса был составлен протокол № 1/20-1 о результатах проведения открытого на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Кемерово.

В соответствии с пунктом 6 указанного протокола до окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе не было подано ни одной заявки. Конкурсной комиссией было принято решение о признании конкурса несостоявшимся.

Отношения, возникающие при проведении торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций регулируются Федеральным законом от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

Конкурентный способ определения лица, с которым заключается договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории муниципального образования, обеспечивает развитие и поддержание достигнутого уровня конкуренции на местном региональном уровне, а также способствует экономическому развитию муниципального образования.

Форма и порядок проведения таких торгов устанавливаются организаторами торгов, исходя из общих положений о торгах, содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации (статьи 447-449).

Действующее законодательство Российской Федерации о рекламе не содержит ограничений по порядку формирования или величине лотов, выставляемых на 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.

Соответственно, орган власти и управления муниципального образования вправе утвердить собственный порядок формирования лотов.

Порядок формирования лотов должен носить недискриминационный характер, предусматривать возможность установки в нескольких местах различных типов и видов рекламных конструкций, учитывая различия формирования цены договоров, в том числе различие стоимости размещения рекламных конструкций по их территориальному размещению, типу, виду рекламных конструкций, может учитывать технологические особенности и средство установки и эксплуатации рекламных конструкций, иные параметры, способствующие развитию конкуренции и рыночных отношений в сфере наружной рекламы, снижению избыточной финансовой нагрузки на бизнес, а также созданию равных условий для

осуществления хозяйствующими субъектами предпринимательской деятельности в сфере наружной рекламы на территории региона, в котором проводятся торги.

Комиссией Кемеровского УФАС установлено, что 12 мест размещения рекламных конструкций, представленных на торгах, расположены в разных районах города Кемерово.

Вместе с тем, указанный довод требует дополнительной оценки, в связи с чем будет рассмотрен в порядке, установленном главой 9 ФЗ № 135-ФЗ.

Относительно довода заявителя о том, что пунктом 4.2.1 проекта договора установлена обязанность по установке рекламной конструкции в течение двух месяцев после получения разрешения на ее установку сообщаем следующее:

Как следует из положений конкурсной документации, предметом торгов является право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций - щитовые конструкции/тип смены изображения – электронно-цифровой. Следовательно, в отношении указанной конструкции необходимо осуществить мероприятия по технологическому подключению к электрическим сетям.

Правила недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг утверждены Постановлением Правительства РФ от 27.12.20004 № 861.

На основании пункта 6 Правил технологического присоединения технологическое присоединение осуществляется на основании договора, заключаемого между сетевой организацией и юридическим или физическим лицом, в сроки, установленные настоящими Правилами. Заключение договора является обязательным для сетевой организации.

Пунктом 7 Правил технологического присоединения настоящие Правила установлен порядок технологического присоединения.

В соответствии с пп. «б» пункта 16 Правил технологического присоединения срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению, который исчисляется со дня заключения договора и не может превышать:

15 рабочих дней (если в заявке не указан более продолжительный срок) для осуществления мероприятий по технологическому присоединению, отнесенных к обязанностям сетевой организации, - при временном технологическом присоединении;

4 месяца - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет до 670 кВт включительно;

1 год - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет свыше 670 кВт;

в иных случаях:

15 рабочих дней (если в заявке не указан более продолжительный срок) - при временном технологическом присоединении заявителей, энергопринимающие

устройства которых являются передвижными и имеют максимальную мощность до 150 кВт включительно, если расстояние от энергопринимающего устройства заявителя до существующих электрических сетей необходимого класса напряжения составляет не более 300 метров;

6 месяцев - для заявителей, указанных в пунктах 12(1), 14 и 34 настоящих Правил, если технологическое присоединение осуществляется к электрическим сетям, уровень напряжения которых составляет до 20 кВ включительно, и если расстояние от существующих электрических сетей необходимого класса напряжения до границ участка заявителя, на котором расположены присоединяемые энергопринимающие устройства, составляет не более 300 метров в городах и поселках городского типа и не более 500 метров в сельской местности;

1 год - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет менее 670 кВт, если более короткие сроки не предусмотрены инвестиционной программой соответствующей сетевой организации или соглашением сторон;

2 года - для заявителей, максимальная мощность энергопринимающих устройств которых составляет не менее 670 кВт, если иные сроки (но не более 4 лет) не предусмотрены инвестиционной программой соответствующей сетевой организации или соглашением сторон.

Таким образом, общий срок выполнения мероприятий сетевой организацией по подключению в зависимости от максимальной мощности энергопринимающих устройств может составлять от 15 дней до 2 – х лет, следовательно пункт 4.2.1 проекта договора не соответствует требованиям, установленным Постановлением Правительства РФ от 27.12.20004 № 861.

Относительно пунктов проекта договора, регулирующих порядок размещения (распространения) социальной рекламы и социально значимой информации комиссия отмечает следующее:

В соответствии с часть 2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы, социальной рекламы.

Социальная реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства (пункт 11 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе»).

Понятие «социально значимой информации» в указанном Федеральном законе отсутствует, а также отсутствует и в иных нормативных правовых актах РФ.

Указание в пунктах 3.10, 4.1.2, 4.2.6, 4.2.19, 4.2.20, 4.3.6 проекта договора понятия «социально значимая информация» не соответствует требованиям Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

По мнению комиссии, использование данного понятия в договоре, который будет заключен результатам торгов, может привести к возникновению разногласий, недопониманию между сторонами договора в части размещения рекламы, в том

числе – социальной.

Пунктом 4.2.16 проекта договора не может быть расценен как нарушающий права потенциальных владельцев рекламных конструкций, так как в соответствии с частью 21 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» владелец рекламной конструкции обязан осуществить демонтаж рекламной конструкции в течение месяца со дня выдачи предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, а также удалить информацию, размещенную на такой рекламной конструкции, в течение трех дней со дня выдачи указанного предписания.

Таким образом, срок, который установлен в пункте 4.2.16 регулирует процедуру демонтажа рекламной конструкции до момента выдачи предписания о ее демонтаже в случаях аннулирования разрешений или признания его недействительным. Общий срок, который отводится владельцу рекламной конструкций демонтаже рекламной конструкции с учетом положений Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» и пункта 4.2.16 проекта договора, составляет 50 – 51 день.

Комиссии Кемеровского УФАС России в рамках рассмотрения данной жалобы не предоставляется возможным оценить пункты 4.2.21, 5.2, 5.4 проекта договора на предмет соответствия их законодательству РФ, в связи с чем указанные доводы будут рассмотрены в порядке, установленном главой 9 ФЗ № 135-ФЗ.

Также, в указанном выше порядке, Комиссия полагает необходимым рассмотреть действия организатора торгов при утверждении в конкурсной документации порядка рассмотрения и оценки заявок участников.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 ФЗ № 135-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 ФЗ № 135-ФЗ. Учитывая выявленные нарушения, однако то, что конкурс признан несостоявшимся, договор сторонами не подписан, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....>обоснованной.
2. Признать пункт 4.2.1 проекта договора, приведенного в приложении 4 раздела 1 извещения № 1/20 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Кемерово, не соответствующим Правилам недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, утв. Постановление Правительства РФ от 27.12.2004 № 861.

3. Признать пункты 3.10, 4.1.2, 4.2.6, 4.2.19, 4.2.20, 4.3.6 проекта договора, приведенного в приложении 4 раздела 1 извещения № 1/20 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Кемерово, не соответствующими требованиям Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

4. Передать материалы жалобы должностному лицу для рассмотрения в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель комиссии:

<.....>

Члены Комиссии: отпуск, приказ № 980 от 10.08.2016г.

<.....>

<.....>

<.....>

<.....>

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке
в течение трех месяцев со дня его принятия.