

РЕШЕНИЕ № Т-42/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ББР»

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

Дата принятия решения: 05.07.2016

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 3 в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

<...>,

рассмотрев жалобу ООО «ББР» на действия организатора торгов – Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее – ГУП «Московский метрополитен») при проведении открытого аукциона на право заключения договора по размещению и распространению рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (извещение № 010616/9652683/02, лот № 1) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Федеральную антимонопольную службу поступила жалоба ООО «ББР» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов – ГУП «Московский метрополитен» (далее – Организатор торгов) при проведении открытого аукциона на право заключения договора по размещению и распространению рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (извещение № 010616/9652683/02, лот № 1) (далее – Аукцион; Жалоба).

Из Жалобы следует, что Организатором торгов были нарушены требования законодательства Российской Федерации в части порядка организации и проведения Аукциона.

Организатор торгов с доводами Жалобы не согласился, указав, что при организации и проведении Аукциона действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, в том числе Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о защите конкуренции, Правил проведения

конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, утвержденных приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67 (далее – Правила).

Рассмотрев все представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя и Организатора торгов, Комиссия ФАС России установила следующее.

01.06.2016 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о проведении торгов – [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение о проведении Аукциона (далее — Информационное сообщение), согласно которому дата начала подачи заявок на участие в Аукционе – 02.06.2016; дата и время окончания подачи заявок на участие в Аукционе – 15.07.2016 в 10:00. В составе Информационного сообщения размещено Извещение о проведении аукциона в электронной форме (далее – Извещение) и Аукционная документация аукциона в электронной форме на право заключения договора на: право на размещение и распространение рекламы в ГУП «Московский метрополитен» для нужд Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее – документация об Аукционе).

1. Согласно Жалобе Организатор торгов нарушил порядок проведения торгов на право размещения и распространения рекламы в ГУП «Московский метрополитен», установленный законодательством г. Москвы, а именно постановлением Правительства Москвы от 21.05.2002 № 378-ПП «О проведении конкурсов на право размещения средств рекламы в Московском метрополитене» (далее – постановление № 378-ПП). По мнению Заявителя, Аукцион должен проводиться в форме конкурса в соответствии с требованиями постановления № 378-ПП.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что форма проведения торгов установлена Организатором торгов в Информационном сообщении и в документации об Аукционе.

В соответствии с Извещением способ проведения торгов – аукцион в электронной форме. Согласно документации об Аукционе Аукцион проводится в соответствии Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о защите конкуренции, Правилами.

Частью 3 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции установлено, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, которое принадлежит на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления государственным или муниципальным унитарным предприятиям, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов.

В соответствии с Перечнем имущества, в отношении которого заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса, утвержденного приказом ФАС России от 10.02.2010 № 67, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса по решению собственника или уполномоченного собственником обладателя имущественного права.

Организатором торгов в ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России было представлено письмо Департамента городского имущества города Москвы № ДГИ-Э-41889/16-1 от 30.05.2016, согласно которому собственник имущества, закрепленного за ГУП «Московский метрополитен» на праве хозяйственного ведения и являющегося предметом Аукциона, не возражает против проведения ГУП «Московский метрополитен» аукциона в электронной форме на предоставление права на размещение и распространение рекламы в ГУП «Московский метрополитен».

Таким образом, у Комиссии ФАС России отсутствуют основания полагать, что Организатором торгов при выборе формы проведения торгов на право заключения договора на размещение и распространение рекламы в ГУП «Московский метрополитен» были нарушены требования законодательства Российской Федерации.

2. Согласно Жалобе Организатором торгов в документации об Аукционе установлено требование о предоставлении победителем Аукциона банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора. При этом требования к банкам, предоставляющим такую банковскую гарантию, установленные документацией об Аукционе, по мнению Заявителя, являются незаконными и необоснованно ограничивают перечень кредитных организаций, с которыми претендентами на участие в Аукционе может быть заключен договор банковской гарантии, тем самым ограничивая круг возможных участников Аукциона.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов требования к банкам и иным кредитным организациям установлены Организатором торгов в документации об Аукционе в целях обеспечения исполнения договора и уменьшения рисков ГУП «Московский метрополитен» ввиду нестабильной экономической ситуации в банковском секторе.

В соответствии с пунктом 25 раздела 2 документации об Аукционе обеспечение исполнения договора в размере не менее 30% от цены договора представляется в форме безотзывной банковской гарантии или внесения денежных средств на счет ГУП «Московский метрополитен» в качестве обеспечения исполнения Договора. Выбор обеспечения исполнения договора осуществляется претендентом на участие в Аукционе по своему усмотрению.

В соответствии с пунктом 5.2 проекта договора в составе документации об Аукционе банковская гарантия выдается банком или иным кредитным

учреждением, имеющим право на осуществление указанной деятельности в Российской Федерации и имеющим кредитный рейтинг по оценке международных рейтинговых агентств на дату выдачи или на дату продления Банковской гарантии, не более чем на две ступени ниже уровня суверенного кредитного рейтинга Российской Федерации согласно Standard & Poor's

(или соответствующий рейтинг, согласно Moody's Investors Service или Fitch Ratings) или входящим в первую группу финансовой устойчивости (активы свыше 120 млрд. рублей) по версии Национального рейтингового агентства.

Таким образом, документацией об Аукционе установлена возможность претендентам на участие в Аукционе самостоятельно определять форму обеспечения исполнения договора. В соответствии с документацией об Аукционе банк, договор банковской гарантии с которым может быть представлен победителем Аукциона в качестве обеспечения исполнения договора, должен соответствовать одному из требований к кредитному рейтингу банков, перечисленных в проекте договора в составе документации об Аукционе.

В соответствии с пунктом 114 Правил документация об аукционе должна содержать, в том числе размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок его предоставления, в случае если организатором аукциона установлено требование об обеспечении исполнения договора.

Таким образом, Организатор торгов вправе самостоятельно устанавливать требования к обеспечению исполнения договора и порядок его предоставления при соблюдении требований антимонопольного законодательства Российской Федерации.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что на рассмотрении Жалобы Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

3. Согласно Жалобе действия Организатора торгов по установлению необоснованно высокого размера обеспечения исполнения договора и гарантийных обязательств направлены на ограничение числа участников Аукциона.

В ходе рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России представитель Организатора торгов пояснил, что при определении размера обеспечения исполнения договора исходил из экономических интересов ГУП «Московский метрополитен».

В соответствии с пунктом 25 раздела 2 документации об Аукционе размер обеспечения исполнения договора и гарантийных обязательств составляет не менее 30% от цены договора, заключенного по итогам проведения Аукциона.

Пунктом 114 Правил установлено, что размер обеспечения исполнения договора устанавливается организатором аукциона.

При этом следует отметить, что требования к размеру обеспечения исполнения договора Правилами не установлены.

Таким образом, принимая во внимание, что при установлении обеспечения

исполнения договора в размере 30% от цены договора Организатор торгов действовал в соответствии с требованиями Правил, а также ввиду того, что Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих о наличии признаков нарушения требований антимонопольного законодательства, Комиссия ФАС России приходит к выводу о недоказанности указанного довода Заявителя.

4. Согласно Жалобе положения технического задания, установленные Организатором торгов в документации об Аукционе, создают предпосылки для возникновения споров относительно законности действий Организатора торгов при принятии им решения о допуске (отказе в допуске) заявителей к участию в Аукционе.

Техническое задание на право размещения и распространения рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (далее – Техническое задание) является приложением № 1 к документации об Аукционе.

В соответствии с приложением № 1 к форме заявки на участие в Аукционе в составе документации об Аукционе техническое предложение претендента на участие в Аукционе готовится в соответствии с Техническим заданием и проектом договора. Согласно пункту 5 инструкции по заполнению формы технического предложения техническое предложение участника Аукциона составляется на основании и в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью документации об Аукционе, с указанием конкретных качественных и функциональных характеристик, потребительских свойств предлагаемого к поставке товара/объемов и способов (методов) выполнения работ/объемов и способов (методов) оказания услуг.

В соответствии с пунктом 120 Правил заявка на участие в аукционе подается в срок и по форме, которые установлены документацией об аукционе.

Согласно пункту 121 Правил заявка на участие в аукционе должна содержать предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества.

Таким образом, неуказание в документации об Аукционе конкретных требований к условиям работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного имущества, права на которое передаются по договору, заключаемому с победителем Аукциона, предполагает, что заявитель определяет такой перечень условий в техническом предложении по своему усмотрению.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**Р Е Ш И Л А:**

Признать жалобу ООО «ББР» на действия организатора торгов –

Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее – ГУП «Московский метрополитен») при проведении открытого аукциона на право заключения договора по размещению и распространению рекламы в ГУП «Московский метрополитен» (извещение № 010616/9652683/02, лот № 1) необоснованной.

Решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.