

Дата рассмотрения жалобы по существу 07.11.2019 г.
Москва

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Управление) по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия), в составе:

ведущего заседание:

<...> – начальника отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области;

членов Комиссии:

<...> – заместителя начальника отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

<...> – специалиста 1 разряда отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу (вх. № 37544/19 от 29.10.2019) Ассоциации рекламораспространителей Московской области (далее – Заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации городского округа Солнечногорск Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности городского округа Солнечногорск Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена на территории городского округа Солнечногорск Московской области. Информационное сообщение о проведении торгов размещено на электронной площадке РТС в сети Интернет, процедура № 20917 (далее – Аукцион), в присутствии представителя Организатора торгов – <...> (доверенность от 05.11.2019 б/н) и в присутствии представителя Заявителя <...> (доверенность от 28.10.2019 № 3), уведомленных в соответствии с частью 11 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции о времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступила жалоба на действия Организатора торгов при проведении Аукциона.

Установив соответствие жалобы формальным требованиям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Управлением в установленном порядке в адрес Заявителя, Организатора торгов и Оператора электронной площадки направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам Заявителя:

1. Пункты 3.5 и 3.6 заключаемого по итогам Аукциона Договора нарушают права и законные интересы победителей торгов, поскольку незаконно обязывают победителей вносить платежи за установку и эксплуатацию рекламных конструкций до вступления в силу Договора и независимо от факта установки и эксплуатации рекламных конструкций.
2. Фотопривязка в Извещении о проведении Аукциона (далее – Извещение) содержит сноску*, что она является примерным ориентиром, точное местоположение рекламной конструкции определяется в присутствии сотрудника Администрации. Таким образом, Администрация оставляет за собой право произвольного выбора рекламного места на любом удалении от дорожного полотна и возможного ухудшения его характеристик.
3. В соответствии с подпунктом 2 пункта 8.2 Извещения заявитель не допускается к участию в Аукционе в случае наличия в первой части Заявки недостоверной информации сведений о заявителе, включая наименование, местонахождение юридического лица, либо фамилию, имя, отчество, место жительства индивидуального предпринимателя, либо фамилию, имя, отчество, место жительства, паспортные данные физического лица; идентификационный номер налогоплательщика заявителя; основной государственный регистрационный номер

юридического лица или индивидуального предпринимателя; почтовый адрес; телефон; факс (при наличии); адрес электронной почты; фамилию, имя, отчество и должность лица, уполномоченного на подписание договоров; документ, подтверждающий полномочия лица на подписание договоров; банковские реквизиты. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 7.4 Извещения, в первой части заявки не предусмотрено указание данной выше информации.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Пунктом 2.1 Договора установлено, что договор вступает в силу с даты выдачи Администрацией разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, но не позднее чем через 30 дней со дня заключения Договора. Необходимость наличия разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций установлена частью 10 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Таким образом, обязательства по договору действуют с момента вступления в силу договора до момента окончания предельного срока, на который может быть заключен договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Обязанность по внесению платы на основании пункта 3.5 Договора в течении 10 банковских дней с даты подписания договора в порядке, установленном пунктом 3.4 Договора, является законной и обоснованной, так как сроком действия договора является срок действия разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, установленный федеральным и региональным законодательством, а при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций рекламодатель может использовать рекламные конструкции по их назначению и, соответственно, обязан вносить плату по договору.

Таким образом, оплата по договору производится за возможность установки и использования рекламных конструкций на законных основаниях и в установленные законом сроки.

Внесение платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций с момента подписания договора (пункт 3.6 Договора) также обосновано тем, что установка и эксплуатация рекламных конструкций, возможна только при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, выданным органом

местного управления на срок, установленный действующим законодательством. Проектом договора не предусмотрено взимание платы более, чем на тот срок, на который будет выдано разрешение и, соответственно, когда у стороны будет законное право на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

2. Установка рекламных конструкций будет осуществляться на основании Схемы размещения рекламных конструкций на территории городского округа Солнечногорск Московской области (далее – Схема размещения), кроме того в приложении к Договору «Перечень мест размещения рекламных конструкций с указанием характеристик рекламных конструкций» указаны данные «Координаты GPS». Координаты GPS будут уточнены после подведения итогов Аукциона.
3. Информация, указанная в подпункте 2 пункта 8.2 Извещения может быть внесена участниками Аукциона в первую часть заявки по желанию.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. В соответствии с частью 3 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Пунктом 2.1 Договора установлено, что договор вступает в силу с даты выдачи Администрацией разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, но не позднее чем через 30 дней со дня заключения Договора и действует в части предоставленного рекламораспространителю права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

В соответствии с пунктом 3.5 Договора, плата за первый квартал срока действия Договора уплачивается рекламораспространителем в течение 10 банковских дней с даты подписания сторонами Договора.

Согласно пункту 3.6 Договора, плата за установку и эксплуатацию рекламных конструкций вносится рекламораспространителем с момента подписания Договора в течение всего срока его действия независимо от фактической установки и эксплуатации рекламных конструкций.

В силу положений части 14 статьи 19 Закона о рекламе, решение о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче должно быть направлено органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа заявителю в течение двух месяцев со дня приема от него необходимых документов.

Вместе с тем, положения указанной нормы закона не указывают минимальный срок для выдачи разрешения, таким образом у Администрации имеется возможность выдать победителю Аукциона разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в срок не превышающий 30 дней со дня заключения Договора.

Таким образом, Комиссией не выявлены обстоятельства, исключающие возможность не выдать Администрацией победителю Аукциона разрешение на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в срок не превышающий 30 дней со дня заключения Договора.

Довод Заявителя необоснован.

2. Согласно части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В силу положений части 5.8 статьи 19 Закона о рекламе, органы местного самоуправления муниципальных районов 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.

В соответствии с подпунктом 5.2.2 Положения об организации и проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, здании или ином недвижимом

имуществе, находящемся в собственности городского округа Солнечногорск Московской области, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена на территории городского округа Солнечногорск Московской области, утвержденного постановлением Администрации от 27.08.2018 № 1441 (далее – Положение), Извещение должно содержать сведения о предмете электронного аукциона, то есть о месте размещения рекламной конструкции (адрес установки и эксплуатации, фотоматериалы), номер рекламной конструкции в Схеме размещения и тд.

Согласно пункту 1 Извещения, предметом Аукциона является право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, а также земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена на территории городского округа Солнечногорск.

Пунктом 8 Извещения определено место размещения рекламной конструкции в соответствии со Схемой размещения, утвержденной постановлением Администрации от 10.09.2019 № 1596 «Об утверждении Схемы размещения рекламных конструкций на территории городского округа Солнечногорск Московской области».

Таким образом, предметом Аукциона является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в соответствии со Схемой размещения.

Вместе с тем, Администрация в Извещении использует фотопривязку и сноску о том, что фотопривязка является примерным ориентиром, точное местоположение рекламной конструкции определяется в присутствии сотрудника Администрации. Кроме того, на заседании Комиссии, представитель Администрации пояснил, что координаты GPS, которые должны быть указаны в приложении к Договору «Перечень мест размещения рекламных конструкций с указанием характеристик рекламных конструкций», будут уточнены после подведения итогов Аукциона.

Таким образом, предмет Аукциона не определен.

Кроме того, Заявителем был направлен запрос разъяснений (№ 2191) по указанному вопросу, по которому Администрация пояснила, что максимальная погрешность во всех случаях индивидуальна, зависит

от конкретного места и типа рекламной конструкции.

Довод Заявителя обоснован.

3. В соответствии с пунктом 7.4 Положения, первая часть заявки должна содержать согласие заявителя с условиями Извещения, а также его обязательство установить рекламные конструкции, в соответствии с техническими характеристиками, указанными в Извещении.

Персональных данных, а также сведений об участнике Аукциона первая часть заявки содержать не должна.

Согласно пункту 13.1 Положения, заявка признается не соответствующей требованиям в случае:

- непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктом 7.4 Положения, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным Положением и Извещением, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике Аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок;
- несоответствия участника Аукциона требованиям, установленным Положением и Извещением.

Вместе с тем, пунктом 8.2 Положения определены случаи не допуска заявителя к участию в Аукционе, а именно:

- отсутствие в составе первой части заявки согласия заявителя с условиями Извещения и/или обязательства заявителя установить рекламные конструкции в соответствии с техническими характеристиками, установленными в Извещении;
- наличия в первой части заявки недостоверной информации сведений о заявителе, включая наименование, местонахождение юридического лица, либо фамилию, имя, отчество, место жительства индивидуального предпринимателя, либо фамилию, имя, отчество, место жительства, паспортные данные физического лица; идентификационный номер налогоплательщика Заявителя; основной государственный регистрационный номер юридического лица или индивидуального предпринимателя; почтовый адрес; телефон; факс; адрес электронной почты; фамилию, имя, отчество и должность лица, уполномоченного на подписание договоров; документ, подтверждающий полномочия лица на подписание договоров;

банковские реквизиты.

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

Форма первой части заявки изначально содержит персональные данные, которые первая часть заявки содержать не должна.

Таким образом, пункт 7.4 Положения о том, что должна содержать первая часть заявки противоречит пункту 8.2 Положения, основания для не допуска к участию в Аукционе.

Указанное противоречие пунктов Положения, представитель Организатора торгов пояснить не смог.

Довод Заявителя обоснован.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Ассоциации рекламодателей Московской области на действия Организатора торгов обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, установленных Комиссией.
3. Выдать Оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, установленных Комиссией.
4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении виновных лиц.

Ведущий заседание

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Примечание:

согласно части 23 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции», решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке

в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.