

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 5159эп
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 27.08.2015 г.

г. Москва

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 – заместителя председателя Комиссии:

Стрельникова Д.Ю. – заместителя руководителя Управления;

членов Комиссии:

Горбаневой В.В. – врио начальника отдела контроля за рекламной деятельностью Управления;

Костиной Р.Р. – ведущего специалиста – эксперта отдела контроля за рекламной деятельностью 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. № 5159эп от 19.08.2015) ООО «ДНА Медиа» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации городского округа Жуковский Московской области (далее – Организатор торгов, Администрация) при организации и проведении открытого аукциона № 5 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящегося в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области, а также земельных участках, находящихся в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области или государственная собственность на которые не разграничена (далее – Аукцион), в присутствии представителей Организатора торгов, ООО «ДНА Медиа», 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 и Организатора торгов направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Согласно доводам заявителя:

1. Организатором торгов и Уполномоченной организацией нарушены требования пункта 3.3 Документации об открытом аукционе № 5 на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящегося в муниципальной

собственности городского округа Жуковский Московской области, а также земельных участках, находящихся в муниципальной собственности городского округа Жуковский Московской области или государственная собственность на которые не разграничена (далее - Аукционная документация), а именно заявителем в адрес электронной почты Организатора торгов был направлен запрос, связанный с разъяснением положений документации об аукционе, однако разъяснений по существу заданных вопросов не были представлены, в связи с чем ООО «ДНА Медиа» был пропущен срок подачи заявок на участие в Аукционе.

2. В нарушение положений статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) на местах под установку рекламных конструкций, включенных в лоты №№ 2 и 4 Аукциона, размещены рекламные конструкции, срок действия разрешений на установку и эксплуатацию которых истек. Согласно позиции заявителя, данное обстоятельство будет препятствовать победителям Аукциона установить рекламные конструкции на местах, являющихся предметом торгов.

Согласно позиции Организатора торгов:

1. Запрос от ООО «ДНА Медиа» по электронной почте не поступал.
2. В лоты №№ 2 и 4 Аукциона включены иные свободные места под установку и эксплуатацию рекламных конструкций. Рекламные конструкции, на которые указывает заявитель были установлены и эксплуатировались без разрешения, Администрацией были направлены соответствующие предписания об их демонтаже.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Согласно пункту 3.2 Аукционной документации, любое заинтересованное лицо вправе направить Организатору торгов запрос о разъяснении положений документации об аукционе.

В соответствии с пунктом 3.3 Аукционной документации, Организатор аукциона письменно ответит на любой запрос заинтересованного лица, связанный с разъяснением положений документации об аукционе в течение трех рабочих дней со дня поступления запроса, если указанный запрос поступил не позднее, чем за три рабочих дня до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе.

Заявитель направил запрос 22 июня 2015 на адрес электронной почты Организатора торгов.

Организатор торгов указанный запрос не получал, что подтверждается распечаткой входящей электронной почты за 22 июня 2015.

Заявителем не представлено доказательств получения Организатором торгов запроса о разъяснении положений документации.

Довод заявителя не обоснован.

2. Согласно части 9 статьи 19 Закона о рекламе, установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в частях 5 - 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом

местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

В соответствии с частью 10 статьи 19 Закона о рекламе, установка и эксплуатация рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, не допускаются. В случае установки и (или) эксплуатации рекламной конструкции без разрешения, срок действия которого не истек, она подлежит демонтажу на основании предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа, на территориях которых установлена рекламная конструкция.

Согласно части 21 статьи 19 Закона 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.

В соответствии с частью 21.1 статьи 19 Закона о рекламе, если в установленный срок владелец рекламной конструкции не выполнил указанную в части 21 указанной статьи обязанность по демонтажу рекламной конструкции или владелец рекламной конструкции неизвестен, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, за исключением случая присоединения рекламной конструкции к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, обязан демонтировать рекламную конструкцию в течение месяца со дня выдачи соответствующего предписания. Демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение рекламной конструкции осуществляется за счет собственника или иного законного владельца недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция. По требованию собственника или иного законного владельца данного недвижимого имущества владелец рекламной конструкции обязан возместить этому собственнику или этому законному владельцу необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажем, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции.

В соответствии с частью 21.3 статьи 19 Закона о рекламе, если рекламная конструкция присоединена к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, в случае, указанном в части 21.1 указанной статьи, ее

демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета. По требованию органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владелец рекламной конструкции обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажем, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции.

Заявителем 24.08.2015 представлены фотографии, сделанные в период приема заявок на участие в Аукционе, в соответствии с которыми на местах под установку рекламных конструкций, включенных в лоты №№ 2 и 4 установлены рекламные конструкции.

В связи с необходимостью подготовки позиции Организатором торгов по фотоматериалам, представленным заявителем, в ходе рассмотрения Жалобы был объявлен перерыв до 16:00 27.08.2015.

В ходе рассмотрения Жалобы 27.08.2015 представитель Заявителя дополнил довод жалобы № 2, заменив лот № 2 на лот № 1.

После перерыва, Заявителем представлено дополнение к жалобе 5159эп, в соответствии с которым, на местах под установку и эксплуатацию рекламных конструкций, включенных в лоты №№ 1 и 4 (лот № 1 - 25.08.2015 и лот № 4 - 25.08.2015-26.08.2015) установлены рекламные конструкции.

Организатор торгов предоставил Акты обследования мест размещения рекламных конструкций, включенных в лоты № 2 и 4 Аукциона, составленные 27.08.2015 года совместно с представителем ООО «ДНА Медиа». Согласно указанным Актам обследования, места под установку и эксплуатацию рекламных конструкций, включенные в лоты № 2 и 4 Аукциона, свободны.

Также, согласно представленных Заявителем дополнений к жалобе от 27.08.2015 года исх. № 2101, место под установку и эксплуатацию рекламной конструкции, включенное в лот № 1 Аукциона, на дату рассмотрения жалобы по существу (27.08.2015) свободно.

Предметом договора, заключаемого по итогам Аукциона, является место под размещение рекламной конструкции, предоставляемое по итогам Аукциона.

В соответствии с пунктом 4.1 договора, заключаемого по итогам Аукциона, Администрация обязуется предоставить рекламораспространителю место для установки и эксплуатации рекламной конструкции на срок действия договора.

Согласно пункту 2 статьи 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации, договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В соответствии с пунктом 1 статьи 435 Гражданского Кодекса Российской Федерации офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

Согласно пункту 1 статьи 438 Гражданского Кодекса Российской Федерации акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В рамках проведения торгов Организатором торгов направлена оферта, которая была акцептована участниками Аукциона.

Учитывая изложенное, заключение договора на условиях отличных от условий, определенных в Аукционной документации невозможно.

Довод заявителя обоснован.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что на момент рассмотрения жалобы после перерыва (27.08.2015) места под установку рекламных конструкций, включенные в лоты №№ 1 и 4 свободны, договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по итогам Аукциона не заключены, в связи с чем, на момент рассмотрения жалобы по существу заключение договоров на данных условиях возможно.

Заявитель заявку на участие в Аукционе не подавал, задаток не перечислял, таким образом, участником Аукциона не являлся.

Учитывая изложенное, права и законные интересы участников и победителей Аукциона не нарушаются.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией рассмотрены иные обстоятельства проведения Аукциона.

3. Пунктом 4.1 Аукционной документации установлены требования к претендентам.

Подпунктом 1 пункта 4.1 Аукционной документации устанавливается требование о не проведении в отношении претендента процедуры банкротства - конкурсного производства (для юридических лиц, индивидуальных предпринимателей) либо процедуры ликвидации (для юридических лиц).

Согласно подпункту 6 пункта 5.2 Аукционной документации, заявка на участие в аукционе должна содержать в том числе заявление об отсутствии решения о ликвидации претендента - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании претендента - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства.

В соответствии со статьей 27 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» при рассмотрении дела о банкротстве должника - юридического лица применяются следующие процедуры:

- наблюдение;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение,

при рассмотрении дела о банкротстве должника - гражданина применяются следующие процедуры:

- конкурсное производство;
- мировое соглашение;
- иные предусмотренные указанным законом процедуры.

Перечень ограничений и обязанностей должников в ходе процедур наблюдения и финансового оздоровления, применяемых в делах о банкротстве, установлен статьями 64 и 82 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» соответственно.

Перечень прав и обязанностей административного управляющего в ходе процедуры финансового оздоровления, применяемой в делах о банкротстве (несостоятельности), определен статьей 83 Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Перечисленные нормы не предусматривают ограничений, влекущих недопустимость совершения должником (от имени должника) сделок, в том числе участия должника в торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, при проведении таких процедур банкротства, как наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее наблюдение.

Требование к участникам Аукциона о не проведении в отношении их процедуры банкротства не основано на законодательстве Российской Федерации и может ограничить доступ к участию в Аукционе лиц, в отношении которых возбуждено дело о банкротстве и введена процедура наблюдения, финансового оздоровления, внешнего управления.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДНА Медиа» на действия организатора торгов обоснованной.
2. Установить иные нарушения организации и проведения торгов.
3. В связи с наличием сведений об отсутствии препятствий для заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по итогам Аукциона, предписание Организатору торгов не выдавать.

Ведущий заседание-
заместитель председателя Комиссии

Д.Ю. Стрельников

Члены Комиссии:

В.В. Горбанева

Р.Р. Костина

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.