

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 16048
на нарушения при организации и проведении торгов

Дата рассмотрения жалобы по существу 02.11.2016 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:

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

членов Комиссии:

Коссовой Ю.С. – ведущего специалиста – эксперта отдела контроля органов власти Управления,

Малининой М.А. – специалиста 1-го разряда отдела контроля за экономической концентрацией и торговой 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. № 16048 от 26.10.2016) ЗАО «ЮНИОН» (далее – заявитель) на действия (бездействие) организатора торгов – Администрации Люберецкого муниципального района Московской области (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Люберецкого муниципального района Московской области, извещение о проведении открытого аукциона размещено в сети «Интернет» по адресу: lubreg.ru и опубликовано в муниципальной газете Люберецкого муниципального района Московской области «Люберецкая панорама» от 15.09.2016 № 23 (42) (далее - Аукцион), в присутствии представителя Организатора торгов и представителя заявителя, 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. Извещение о проведении Аукциона и Аукционная документация, утвержденная постановлением Администрации Люберецкого муниципального

района Московской области от 13.09.2016 № 2211-ПА «О проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Люберецкого муниципального района Московской области» (далее – Аукционная документация) в нарушение пункта 3.1 Аукционной документации не были размещены в срок на официальном сайте Администрации Люберецкого муниципального района Московской области.

2. Пункт 3.5 проекта договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории Люберецкого муниципального района Московской области (далее - проект договора), утвержденного постановлением Администрации Люберецкого муниципального района Московской области от 13.09.2016 № 2211-ПА «О проведении открытого аукциона на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Люберецкого муниципального района Московской области» является обременительным для рекламодателей, так как устанавливает обязанность по внесению платы за установку и эксплуатацию рекламной конструкции с момента заключения договора.

3. 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 №№ 1, 2, 4-20, размещены рекламные конструкции, срок действия разрешения 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. Извещение о проведении Аукциона и Аукционная документация опубликованы на официальном сайте Администрации lubreg.ru и в муниципальной газете Люберецкого муниципального района Московской области «Люберецкая панорама» от 15.09.2016 № 23 (42) в установленный порядок срок.

2. Обязанность по внесению платы за установку и эксплуатацию рекламной конструкции с даты начала действия договора основана на действующем законодательстве Российской Федерации.

3. Места под установку рекламных конструкций, включенных в лоты №№ 1, 2, 4-20 свободны.

В отношении доводов жалобы Комиссией установлено следующее.

1. В соответствии с Порядком проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, утвержденного постановлением Администрации Люберецкого района Московской области от 24.02.2015 № 184/1-ПА, извещение о проведении Аукциона размещается организатором торгов в официальном печатном издании и/или на официальном сайте муниципального образования в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в срок, установленной аукционной документацией, но не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Согласно постановлению Администрации Люберецкого муниципального района Московской области от 13.09.2016 № 2211-ПА Извещение о проведении Аукциона подлежало опубликованию на официальном сайте Администрации в сети Интернет не позднее 16.09.2016.

Таким образом, Организатором торгов, во исполнение пункта 2.2 постановления Администрации Люберецкого района Московской области от 13.09.2016 № 2211-ПА, был выбран такой способ размещения информации об Аукционе, как опубликование на официальном сайте Администрации lubreg.ru в сети Интернет.

Структура официального сайта Администрации lubreg.ru состоит из разделов «Новости», «Наш район», «Муниципальное управление», «Официальные документы», «Пресс-служба», «Справочник», «Обращения граждан», «Интернет приемная», «Территориальная избирательная комиссия Люберецкого района», «Комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав», «Онлайн-вещание», «Архив фото и видео», «Люберецкий МФЦ», «Госадмтехнадзор», в том числе «Торги». При переходе в раздел «Торги» отображаются подразделы, а именно «Продажа права аренды муниципального имущества», «Продажа муниципального имущества», «Аренда земельных участков», «Продажа земельных участков», «Выбор инвестора для реализации инвестиционного проекта на реконструкцию объектов», «Свободные объекты недвижимого имущества, предназначенного для сдачи в аренду», «Аукцион по рекламе», «Муниципальный заказ», «Общественный транспорт».

Из структуры указанного сайта можно сделать вывод о том, что при переходе в подраздел «Аукцион по рекламе» представляется информация о проводимых торгах на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Люберецкого муниципального района Московской области и их итогах, а также документы составленные в ходе их проведения. Информация размещается в хронологической последовательности, в порядке возрастания даты, а именно:

- Протокол от 21.10.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%20итог%2021.10.16.docx>;
- Протокол от 20.10.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%20%20итог%2020.10.2016%20%281%29.docx>;
- Протокол от 19.10.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%20%20№1%20от%20%202019.10.16.docx>;
- Протокол от 18.10.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%20%202018.10.16.docx>;
- Извещение от 13.09.2016 № 2212-ПА,
<http://lubreg.ru/new/reklama/Постановление%20СМИ%20испр.doc>;
- Протокол от 02.09.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%2002.09.2016%20%281%29.docx>;
- Протокол от 31.08.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%20%202031.08.16.docx>;
- Протокол от 05.08.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%2005082016.docx>;
- Протокол от 03.08.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/протокол%20от%2003.08.16.docx>;
- Извещение от 19.07.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/Извещение%20о%20приостановлении%20торгов%20%281%29%20%282%29.doc>;
- Решение от 12.07.2016,
<http://lubreg.ru/new/reklama/Решение%20конкурсной%20комиссии-1.doc>;

- Извещение от 21.06.2016

<http://lubreg.ru/new/reklama/Извещение%20о%20приостановлении%20торгов.doc>;

- Решение от 31.05.2016,

<http://lubreg.ru/new/reklama/Решение%20конкурсной%20комиссии.doc>;

-Извещение от 19.05.2016,

http://lubreg.ru/new/reklama/2016_05_19_Извещение%20о%20приостановлении%20торгов.pdf

- Решение от 19.05.2016

http://lubreg.ru/new/reklama/2016_05_19_Решение%20о%20внесении%20изменений%20в%20извещениe.pdf;

- Постановление от 19.04.2016,

<http://lubreg.ru/files/aukc/аукцион%20для%20газеты%20май.doc>;

- Протокол от 29.01.2016,

<http://lubreg.ru/files/aukc/Итоговый%2029.pdf>;

- Протокол от 27.01.2016,

<http://lubreg.ru/files/aukc/протокол%2029.pdf>;

- Протокол от 22.01.2016,

[http://lubreg.ru/files/aukc/2016_01_25_Протокол%20Итоговый\(1\).pdf](http://lubreg.ru/files/aukc/2016_01_25_Протокол%20Итоговый(1).pdf);

- Протокол от 20.01.2016,

<http://lubreg.ru/files/aukc/протокол%20аукциона%2020012016.pdf>;

- Извещение,

http://lubreg.ru/files/postglavy/2015/2015_12_17_Извещение_аукцион%20на%2022.01.2016.doc.

Анализ размещенной информации показывает, что все размещенные сведения относятся к аукционам по рекламе.

Вместе с тем, в конце списка указанного подраздела «Аукционы по рекламе» расположена ссылка «Аукционы», при переходе на которую отображается информация о единственном Извещении от 13.09.2016 № 2211-ПА, относящемся к рассматриваемому Аукциону. Иных документов и сведений в указанном подразделе не размещено. Однако протоколы, составленные по итогу проведения рассматриваемого Аукциона, размещены на странице подраздела «Аукционы по рекламе» в правильном хронологическом порядке по дате размещения.

Кроме того официальный сайт Администрации lubreg.ru имеет функцию поиска по сайту. При вводе запросов «Аукцион по рекламе», «Извещение о проведении аукциона», «Извещение о проведении аукциона на право установки и эксплуатации рекламных конструкций», «Извещение о проведении открытого аукциона на право установки и эксплуатации рекламных конструкций» и иных, связанных с Аукционом ключевых слов, результат выводится списком, состоящим из 1220 ссылок на различные разделы сайта.

Также Московским областным УФАС России установлено, что страницы <http://lubreg.ru/torgi/aukcion-po-reklame/auction/> и <http://lubreg.ru/torgi/aukcion-po-reklame/> не могут быть индексируемы в поисковой системе Яндекс, что указывает на установление запрета на индексацию указанных ссылок поисковыми роботами. Также указанные ссылки не могут быть индексируемы в других поисковых системах, таких как Рамблер, Мэйл.ру, Google, Yahoo.

Вместе с тем, Организатором торгов в ходе рассмотрения жалобы не представлено доказательств надлежащего исполнения сроков размещения Извещения о проведении Аукциона, установленных Гражданским кодексом Российской Федерации и постановлением Администрации Люберецкого

муниципального района Московской области от 13.09.2016 № 2211-ПА.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что размещение информации в ином подразделе не является надлежащим, публичным размещением, а также не позволяет ознакомиться с указанной информацией, что подтверждается поступившими в Московское областное УФАС России жалобами ООО «ДНА Медиа» № 10104эп от 28.10.2016, ООО «Блэк Борд» № 10163эп от 01.11.2016 и физического лица № 16354 от 02.11.2016 о нарушении порядка размещения информации о проведении Аукциона, выразившееся в неопубликовании информации о торгах в установленном порядке.

Согласно толковому словарю Д.Н. Ушакова.:

- ПУБЛИЧНЫЙ, публичная, публичное (от латин. publicus - Общественный) (книжн.). - Совершающийся в присутствии общества, публики, открытый, гласный, Публичные торги (офиц.) - продажа имущества с аукциона или отдача подряда с торгов;

- ДОСТУПНЫЙ, доступная, доступное; доступен, доступна, доступно (книжн.) - Открытый для посещения или пользования; такой, к которому свободен доступ (во 2 знач.);

- ОТКРЫТЫЙ, открытая, открытое; открыт, открыта, открыто - только полн. формы. Такой, где могут присутствовать посторонние; доступный для всех.

Учитывая изложенное, размещение в сети Интернет предполагает публичность, доступность и открытость информации, а действия Администрации, выразившиеся в ненадлежащем размещении информации, являются намеренным сокрытием информации о рассматриваемом Аукционе и сокращением количества участников.

Довод обоснован.

2. В соответствии с пунктом 3.5 проекта договора, утвержденного Постановлением, обязанность по внесению платы за установку и эксплуатацию рекламной конструкции возникает с момента заключения договора.

Согласно части 5 статьи 19 Закона о рекламе установка и эксплуатация рекламной конструкции осуществляются ее владельцем по договору с собственником земельного участка, здания или иного недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция, либо с лицом, уполномоченным собственником такого имущества, в том числе с арендатором. Субъекты Российской Федерации устанавливают предельные сроки, на которые могут заключаться договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в зависимости от типов и видов рекламных конструкций и применяемых технологий демонстрации рекламы, но не менее чем на пять лет и не более чем на десять лет. Конкретные сроки договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, устанавливаются соответственно органом исполнительной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа в зависимости от типа и вида рекламной конструкции, применяемых технологий демонстрации рекламы в границах соответствующих предельных

сроков.

В соответствии с частью 17 статьи 19 Закона о рекламе, разрешение выдается органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа на каждую рекламную конструкцию на срок действия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Согласно части 15 статьи 19 Закона о рекламе решение об отказе в выдаче разрешения должно быть мотивировано и принято органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа исключительно по следующим основаниям:

1) несоответствие проекта рекламной конструкции и ее территориального размещения требованиям технического регламента;

2) несоответствие установки рекламной конструкции в заявленном месте схеме размещения рекламных конструкций (в случае, если место установки рекламной конструкции в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи определяется схемой размещения рекламных конструкций);

3) нарушение требований нормативных актов по безопасности движения транспорта;

4) нарушение внешнего архитектурного облика сложившейся застройки поселения или городского округа. Органы местного самоуправления муниципальных районов или органы местного самоуправления городских округов вправе определять типы и виды рекламных конструкций, допустимых и недопустимых к установке на территории соответствующего муниципального образования или части его территории, в том числе требования к таким рекламным конструкциям, с учетом необходимости сохранения внешнего архитектурного облика сложившейся застройки поселений или городских округов;

5) нарушение требований законодательства Российской Федерации об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации, их охране и использовании;

6) нарушение требований, установленных частями 5.1, 5.6, 5.7 указанной статьи.

При проведении торгов на установку и эксплуатацию рекламных конструкций вопрос нарушения требований пунктов 2, 3, 4, 5, 6 части 15 статьи 19 Закона о рекламе исключен.

Учитывая изложенное, при проведении торгов на право установки и эксплуатации рекламных конструкций не могут возникнуть основания для отказа в выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, предусмотренные частью 15 статьи 19 Закона о рекламе.

Лицо, с которым орган местного самоуправления заключает договор на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, является победителем торгов в силу части 8 статьи 19 Закона о рекламе имеет право беспрепятственного доступа к недвижимому имуществу, к которому присоединяется рекламная конструкция, и пользования этим имуществом для целей, связанных с осуществлением прав владельца рекламной конструкции, в том числе с ее эксплуатацией, техническим обслуживанием и демонтажем.

В соответствии с частью 9 статьи 19 Закона о рекламе основанием для выдачи разрешения может являться заявление собственника рекламной

конструкции либо заявления собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 статьи 19 Закона о рекламе законного владельца соответствующего недвижимого имущества.

Таким образом, в случае проведения торгов орган местного самоуправления уполномочен решать вопрос о выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции без отдельного заявления победителя.

Единственным необходимым действием со стороны победителя торгов является уплата государственной пошлины за выдачу разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Исходя из взаимосвязи частей 8 и 17 статьи 19 Закона о рекламе в случае проведения торгов, если иное не предусмотрено условиями проводимых торгов и заключаемого договора, разрешение должно быть выдано вместе с заключением договора.

Если в договоре не указано, что договор в части установки и эксплуатации рекламной конструкции вступает в силу с момента выдачи разрешения, то разрешение должно быть выдано в момент заключения договора.

При этом риск последствий несвоевременной уплаты государственной пошлины должен нести победитель торгов (владелец рекламной конструкции).

Таким образом, права заявителя в указанной части будут нарушены только в случае если после проведения торгов и заключения с победителем договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций Организатором торгов будут затянуты сроки выдачи разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Довод Заявителя не обоснован.

3. 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 представлены фотографии, сделанные сразу после проведения Аукциона (25.10.2016), в соответствии с которыми на местах под установку рекламных конструкций, включенных в лоты №№ 1, 2, 4-20 установлены рекламные конструкции.

Согласно позиции Организатора торгов указанные места свободны, вместе с тем подтверждающие документы и сведения представлены не были.

Однако ЗАО «ЮНИОН» не являлось участником Аукциона, в связи с чем указанный факт не является нарушением прав и законных интересов Общества.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «ЮНИОН» на действия Организатора торгов обоснованной
2. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, установленных Комиссией.
3. 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-
заместитель председателя Комиссии

В.В. Горбанева

Члены Комиссии:

Ю.С. Коссова

М.А. Малинина

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.