

**В УФАС России по Республике
Мордовия**

430005, Республика Мордовия, г. Саранск,
пр-т Ленина, д. 14, 2 этаж

от 07.02.2019г. № 1-Ж

ЖАЛОБА
на действия организатора торгов

Заявитель: Общество с ограниченной ответственностью «БОРД», адрес места нахождения: 127273, Российская Федерация, г. Москва, улица Отрадная, дом 2Б, стр. 1, почтовый адрес: 127273, Российская Федерация, г. Москва, улица Отрадная, дом 2Б, стр. 1, адрес электронной почты: ra@bord-outdoor.ru, телефон/факс: 8(495) 921-22-90.

Организатор открытого аукциона: Казенное учреждение городского округа Саранск «Градостроительство», Адрес: 430005, Республика Мордовия, г. Саранск, пр. Ленина, д. 4 телефон: 8342-47-63-63, 8342-47-46-56, адрес электронной почты: mugrad@mail.ru, официальный сайт: www.torgi.gov.ru

Форма проведения торгов: открытый аукцион

Дата и время проведения открытого аукциона: 19 февраля 2019 г. в 09:00

Место проведения аукциона: 430000, Республика Мордовия, г. Саранск, ул. Пролетарская, д. 21 (актовый зал Администрации Ленинского района городского округа Саранск).

Предмет открытого аукциона: продажа права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в городском округе Саранск согласно приложению к Постановлению Администрации городского округа Саранск от 11.01.2019г. № 6

Извещение о проведении торгов № 160119/1047111/02 Извещение и документация об аукционе опубликованы в газете «Вечерний Саранск» № 2 (1375) от 16.01.2019, а также были размещены на официальном сайте: www.torgi.gov.ru

Обжалуемые действия: действия, которые привели или могут привести к недопущению, ограничению и устранению конкуренции: срок, установленный организатором торгов для подачи заявок (28 дней), не соответствует требованиям части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, и ограничивает круг лиц, которые могут участвовать в открытом аукционе; не определены существенные условия договора на распространение социальной рекламы; необоснованно завышен размер задатка для участия в аукционе.

В газете «Вечерний Саранск» № 2 (1375) от 16.01.2019 было опубликовано, а также было размещено на официальном сайте: www.torgi.gov.ru, Извещение о проведении открытых аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

1. Проект договора, заключаемого по результатам аукциона (далее – Договор), являющийся частью Извещения, подразумевает, что Стороной 1 договора является Администрация городского округа Саранск (далее – Администрация), а Стороной 2 победитель торгов (рекламораспространитель).

08 02 19

Согласно подпункту 8 пункта 2.2.2. Договора Сторона 1 (Администрация) вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего договора в случае:

- несоответствия рекламной конструкции согласованному с Управлением градостроительства и архитектуры Департамента перспективного развития Администрации городского округа Саранск чертежу, эскизу или проекту.

Данное условие расторжения договора Администрацией в одностороннем порядке налагает на Сторону 2 (победителя торгов) избыточные требования, которые отсутствуют в статье 19 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 11 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» у заявителю о выдаче разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции прилагаются:

1) данные о заявителе - физическом лице. Данные о государственной регистрации юридического лица или о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя запрашиваются уполномоченным на выдачу разрешений органом в федеральном органе исполнительной власти, осуществляющем государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств;

2) подтверждение в письменной форме или в форме электронного документа с использованием единого портала государственных и муниципальных услуг и (или) региональных порталов государственных и муниципальных услуг согласия собственника или иного указанного в частях 5, 6, 7 настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества на присоединение к этому имуществу рекламной конструкции, если заявитель не является собственником или иным законным владельцем недвижимого имущества. В случае, если для установки и эксплуатации рекламной конструкции необходимо использование общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме, документом, подтверждающим согласие этих собственников, является протокол общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, в том числе проведенного посредством заочного голосования с использованием государственной информационной системы жилищно-коммунального хозяйства в соответствии с Жилищным кодексом Российской Федерации. В случае, если заявитель не представил документ, подтверждающий получение такого согласия, по собственной инициативе, а соответствующее недвижимое имущество находится в государственной или муниципальной собственности, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа запрашивает сведения о наличии такого согласия в уполномоченном органе.

В соответствии с частью 12 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа не вправе требовать от заявителя представления документов и сведений, не относящихся к территориальному размещению, внешнему виду и техническим параметрам рекламной конструкции, а также взимать помимо государственной пошлины дополнительную плату за подготовку, оформление, выдачу разрешения и совершение иных связанных с выдачей разрешения действий.

Кроме этого, в соответствии с частью 13 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа самостоятельно осуществляет согласование с уполномоченными органами, необходимое для принятия решения о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче. При этом заявитель вправе самостоятельно получить от уполномоченных органов такое согласование и представить его в орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа.

Поэтому Администрация обязана самостоятельно согласовывать с Управлением градостроительством и архитектуры Департамента перспективного развития Администрации городского округа Саранск чертеж, эскиз или проект рекламной конструкции рекламодателя (Стороны 2).

А такое условие одностороннего расторжения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции как несоответствие рекламной конструкции согласованному с Управлением градостроительством и архитектуры Департамента перспективного развития Администрации городского округа Саранск чертежу, эскизу или проекту незаконным и необоснованным.

2. Помимо этого, в п. 2.3.3 Договора владелец рекламной конструкции осуществляет благоустройство и озеленение земельного участка, на котором размещена рекламная конструкция, а также прилегающей территории в срок не более 4 суток после монтажа или демонтажа рекламной конструкции.

Данная обязанность владельца рекламной конструкции (победителя торгов) не относится к предмету договора, а является самостоятельным (отдельным) видом гражданских взаимоотношений между Администрацией и владельцем рекламной конструкции.

Предметом торгов является продажа права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

В соответствии с п. 1.1 Договора согласно настоящему договору «Сторона 1» предоставляет «Стороне 2» за плату право установки и эксплуатации рекламной конструкции.

А осуществление благоустройства и озеленения земельного участка является самостоятельным (отдельным) видом договора оказания услуг, не связанным с законодательством о рекламе.

Кроме этого, в данном пункте договора не указываются ни размеры земельного участка, который надо благоустроить и озеленить владельцу рекламной конструкции, ни стоимость услуг владельца по осуществлению благоустройства и озеленения.

Главное нарушение, которое допустил организатор торгов при включении данного пункта в текст договора в том, что осуществление работ, услуг по благоустройству и озеленению в интересах органа местного самоуправления должно осуществляться в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Об этом ни в данном пункте (2.3.3.), ни в тексте договора ничего не говорится.

3. Согласно п. 2.3.15 Договора Сторона 2 (рекламораспространитель) обязуется «в течение действия настоящего договора оказывать содействие Администрации городского округа Саранск в размещении социальной рекламы на рекламных конструкциях в соответствии с Федеральным законом «О рекламе».

В соответствии с п. 2.3.16 Договора Сторона 2 (рекламораспространитель) обязуется «распространять социальную рекламу на безвозмездной основе по просьбе «Стороны 1» в пределах пяти процентов годового объема общей рекламной площади рекламной конструкции, в том числе в праздничные дни, определенные в соответствии с законодательством Российской Федерации».

Вместе с тем, в соответствии с ч. 3. ст. 10 Федерального закона «О рекламе», заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для рекламораспространителя в пределах пяти процентов годового объема распространяемой им рекламы (в том числе общей рекламной площади рекламных конструкций). **Заключение такого договора осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации.**

Исходя из приведенной нормы, договор о распространении социальной рекламы является самостоятельным документом, определяющим круг прав и обязанностей рекламодателя социальной рекламы и рекламораспространителя.

В соответствии с ч. 2 статьи 10 Федерального закона «О рекламе» органы государственной власти, иные государственные органы и **органы местного самоуправления**, а также муниципальные органы, которые не входят в структуру органов местного самоуправления, **осуществляют закупки работ, услуг на производство и**

распространение социальной рекламы в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Ни в данных пунктах (2.3.15. и 2.3.16) договора, ни в остальном тексте договора ничего не говорится об осуществлении работ услуг на производство и распространение социальной рекламы в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Отсутствие в договоре определения порядка осуществления работ, услуг на производство и распространение социальной рекламе для нужд городского округа Саранск является грубейшим нарушением Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд».

В силу перечисленных норм, договор о распространении социальной рекламы является возмездным и подлежит заключению органом местного самоуправления в порядке, отличном от порядка заключения Договора.

Учитывая изложенное, полагаем, что Извещение в части Договора, содержит ряд противоречий как Гражданскому кодексу Российской Федерации, так и Закону о рекламе, Закону о защите конкуренции.

4. В разделе 3 договора «платежи и расчеты по договору», где устанавливается размер платы за установку и эксплуатацию рекламной конструкции, в пункте 3.3 Договора указывается, что «размер платы за установку и эксплуатацию рекламной конструкции установлен на день подписания настоящего договора, в дальнейшем может изменяться «Стороной 1» в одностороннем порядке в связи с установлением муниципальными правовыми актами иного размера платы, при этом плата за установку и эксплуатацию рекламной конструкции подлежит перерасчету с момента, указанного в муниципальном правовом акте. Об изменении платы за установку и эксплуатацию рекламной конструкции «Сторона 1» уведомляет «Сторону 2» письменно или через средства массовой информации путем размещения соответствующего муниципального правового акта».

Указанная формулировка дезавуирует указанный в п. 3.2 договора якобы установленный размер платы по договору, порождая финансовую неопределенность и полную правовую бесправность одной из сторон договора, а именно владельца рекламной конструкции (победителя торгов).

В соответствии с частью 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В то же время, согласно ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. При этом существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Однако буквальное толкование положений договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, как это предусмотрено ст. 431 ГК РФ, не позволяет признать согласованными все существенные условия договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, а именно **не согласовано сторонами существенное условие о размере платы по договору за предоставляемое Администрацией право на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.**

В соответствии со ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции

указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Согласно ч. 1 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений (ч. 2 ст. 17 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Согласно подп. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы: на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При выявлении нарушений антимонопольный орган выдает организаторам торгов предписания, обязательные для исполнения, в том числе об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, о направлении извещения о проведении торгов, об аннулировании торгов (см. п. 3.1 части 1 ст. 23 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Согласно п. 3.1. части 1 ст. 23 антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Ввиду изложенного, действия (бездействие) организатора торгов при организации и проведении торгов может привести к ограничению конкуренции, запрещенному ст.ст. 15–17, 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно – к ограничению доступа к участию в торгах.

На основании вышеизложенного прошу принять меры, установленные законодательством, по недопущению нарушения антимонопольного законодательства при проведении открытого аукциона, в том числе:

- приостановить указанные торги (извещение о проведении торгов № 160119/1047111/02) в порядке ч. 18 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».
- выдать организатору торгов (открытого аукциона) – Казенному учреждению городского округа Саранск «Градостроительство» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.
- информировать Заявителя о ходе рассмотрения настоящего заявления посредством электронной почты на адрес: ra@bord-outdoor.ru

Приложения:

1) копия постановления администрации городского округа Саранск «О проведении аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» от 11.01.2019г. № 6 – распечатка с официального сайта: <http://www.torgi.gov.ru>;

2) извещение о проведении торгов под № 160119/1047111/02 (основание проведения: постановление администрации городского округа Саранск от 11.01.2019г. № 6) – распечатка с официального сайта: <http://www.torgi.gov.ru>;

3) копия Свидетельства о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации (ИНН ООО «БОРД»), серия 77 № 015238533, выданного ИФНС России № 15 по г. Москве 26 февраля 2013г.;

4) копия Решения единственного участника ООО «БОРД» от 30.07.2018г. об избрании на должность Генерального директора ООО «БОРД»

Всего скреплено и пронумеровано документов, включая саму жалобу, на 22 л.

И.А. Ухина