

*Утверждено
решением постоянной депутатской
комиссии Думы города Костромы
шестого созыва по экономике и финансам
от 21 февраля 2017 года № 21*

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об экспертизе муниципального нормативного правового акта – Положения об организации торгов на право заключения и порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к недвижимому имуществу, находящемуся в муниципальной собственности города Костромы

В соответствии с Законом Костромской области от 16 июля 2014 года № 557-5-ЗКО "Об экспертизе муниципальных нормативных правовых актов, затрагивающих вопросы осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности, и оценке регулирующего воздействия проектов таких актов", Порядком проведения экспертизы муниципальных нормативных правовых актов города Костромы, затрагивающих вопросы осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности, утвержденным решением Думы города Костромы от 18 декабря 2014 года № 250, на основании Плана проведения в 2017 году экспертизы муниципальных нормативных правовых актов города Костромы, затрагивающих вопросы осуществления предпринимательской и инвестиционной деятельности, постоянная депутатская комиссия Думы города Костромы шестого созыва по экономике и финансам провела экспертизу Положения об организации торгов на право заключения и порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к недвижимому имуществу, находящемуся в муниципальной собственности города Костромы, утвержденного решением Думы города Костромы от 20 апреля 2010 года № 45 (далее также – Положение), и сообщает следующее.

1. Обоснование необходимости правового регулирования общественных отношений, на которые распространяется действие нормативного правового акта.

Необходимость правового регулирования отношений, связанных с определением положения об организации торгов на право заключения и порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к недвижимому имуществу, обусловлена следующим.

Правовой основой для принятия Положения является Гражданский кодекс Российской Федерации, статья 19 Федерального закон от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ "О рекламе".

В соответствии с частью 10 статьи 35 Федерального закона от 6 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», пунктом 34 части 1 статьи 10 Устава города Костромы к вопросам местного значения и исключительной компетенции Думы города Костромы отнесено определение порядка управления и распоряжения имуществом,

находящимся в муниципальной собственности города Костромы.

На основании изложенного к компетенции Думы города Костромы относится принятие положения об организации торгов на право заключения и порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к недвижимому имуществу, находящемуся в муниципальной собственности города Костромы.

2. Описание и обоснование практической проблемы в осуществлении предпринимательской и инвестиционной деятельности, связанной с применением положений нормативного правового акта.

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

Однако статьей 3 Положения, предусматривающего исчерпывающий перечень сведений, которые должны содержаться в извещении не предусмотрено наличие сведений об условиях договора. В связи с чем, предлагается указанную статью дополнить пунктом, предусматривающим обязательное указание в извещении информации об условиях договора.

Такое правовое регулирование позволит участникам торгов получить полную информацию о всех условиях договора без поиска дополнительного источника информации.

2. В силу положений части 5 статьи 5 Положения при принятии заявки с прилагаемыми к ней документами проверяется их комплектность и соответствие предъявляемым требованиям, указанным в извещении о проведении торгов и настоящем Положении. В случае выявления несоответствия заявка с письменным мотивированным указанием причин отказа возвращается лицу, желающему участвовать в торгах. При этом срок и порядок возврата такой заявки не предусмотрен. Проектом устраняется указанный пробел, что позволит установить прозрачные требования к сроку и порядку возврата заявки, не соответствующей требованиям, указанным в извещении на проведение торгов или Положении, лицу, желающему участвовать в торгах, и исключит избирательный подход в установлении срока и порядка возврата заявки, не закрепленных Положением.

3. Пунктом 3 части 2 статьи 6 Положения предусмотрено, что комиссия по проведению торгов определяет участника аукциона, предложившего наиболее высокую цену, и объявляет его победителем аукциона. Однако является не урегулированной ситуация, при которой участники аукциона в конверте могут указать одинаковую наиболее высокую цену и, соответственно, способ определения победителя аукциона. В связи с чем, предлагается применить по аналогии положение части 16 статьи 68 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусматривающее, что в случае, если участником аукциона предложена цена, равная цене, предложенной другим участником такого аукциона, лучшим признается предложение о цене, поступившее раньше.

В результате установления такого правового регулирования будет исключена возможность члена комиссии по проведению торгов применять избирательный подход при определении победителя аукциона в случае

предложения участниками аукциона в конверте одинаковой наиболее высокой цены.

4. Частью 9 статьи 6 Положения установлено, что все споры и разногласия, возникшие в ходе проведения аукциона, разрешаются комиссией по проведению торгов, решение которой является окончательным. Данное положение противоречит статьям 11 и 12 Гражданского кодекса Российской Федерации, предусматривающим различные способы защиты гражданских прав, в частности, в административном порядке в контрольный орган в сфере закупок или в судебном порядке, что неизбежно создает трудности для осуществления предпринимательской деятельности.

5. В соответствии с частью 8 статьи 7 Положения задаток, внесенный участником аукциона, который представил предпоследнее предложение о цене за предмет торгов, возвращается такому участнику аукциона в течение пяти рабочих дней с даты подписания договора с победителем аукциона или с таким участником аукциона.

Вместе с тем, иным заявителям, в частности, не допущенным к участию в аукционе, а также его проигравшим, организатор возвращает задаток в течение пяти рабочих дней со дня подписания протокола о результатах торгов.

Следовательно, участник, сделавший предпоследнее предложение о цене предмета торга, вправе получить внесенный им ранее задаток в более поздние сроки, чем остальные заявители и участники торгов, вынужденно ожидая факта подписания договора его сторонами, чем поставлен в неравные условия по сравнению с другими участниками, проигравшими торги.

Действующим законодательством, в частности, процедурой проведения торгов в других сферах, не предусматривается возможность обжаловать участника, который сделал предпоследнее предложение, заключать договор.

В связи с чем, по аналогии с электронными аукционами (часть 6 статьи 44 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), где предпоследний участник вправе досрочно разблокировать свой счет с обеспечением (вернуть задаток), предлагаются изменения, в соответствии с которыми такой участник может сам ускорить возврат задатка. По такой схеме представится возможным вернуть задаток предпоследнему участнику аукциона в те же сроки, как и другим участникам аукциона, при условии, что уведомление об отказе быть признанным победителем будет подано им в день подведения итогов аукциона.

3. Вывод по результатам экспертизы.

По результатам проведенного исследования постоянная депутатская комиссия Думы города Костромы шестого созыва по экономике и финансам пришла к выводу о наличии в статье 3, части 5 статьи 5, пункте 3 части 2, части 9 статьи 6 и части 8 статьи 7 Положения об организации торгов на право заключения и порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к недвижимому имуществу, находящемуся в муниципальной собственности города Костромы, утвержденного решением Думы города Костромы от 20 апреля 2010 года № 45, норм, необоснованно затрудняющих осуществление предпринимательской деятельности.

Необоснованные затруднения заключаются в необходимости поиска

дополнительного источника информации участниками торгов в целях получения полной информации о всех условиях договора (часть 2 статьи 3 Положения).

Кроме того, необоснованные затруднения заключаются в избирательном подходе членов комиссии по проведению торгов в установлении срока и порядка возврата заявки, не закрепленных Положением (часть 5 статьи 5 Положения).

Также необоснованные затруднения заключаются в нарушении прав участников аукциона быть признанными победителями в результате предложения ими в конверте одинаковой наиболее высокой цены, в связи с применением избирательного подхода членом комиссии по проведению торгов при определении победителя аукциона, в связи с отсутствием соответствующего правового регулирования (часть 2 статьи 6 Положения).

Необоснованные затруднения также заключаются в нарушении прав предпоследнего участника аукциона получение внесенного им ранее задатка одновременно с другими участниками аукциона, проигравшими торги (часть 8 статьи 7 Положения).

4. Сведения о проведенных публичных консультациях.

Публичные консультации в рамках проведения экспертизы нормативного правового акта – Положения об организации торгов на право заключения и порядке заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, присоединяемых к недвижимому имуществу, находящемуся в муниципальной собственности города Костромы, утвержденного решением Думы города Костромы от 20 апреля 2010 года № 45, проводились в целях выявления в нормативном правовом акте положений, которые необоснованно затрудняют осуществление предпринимательской и инвестиционной деятельности в срок с 17 января 2017 года по 16 февраля 2017 года.

В ходе публичных консультаций поступили мнения, замечания и предложения от Костромского регионального отделения Общероссийской общественной организации малого и среднего предпринимательства "ОПОРА РОССИИ". По результатам правовой экспертизы, представленных в ходе публичных консультаций мнений, замечаний и предложений, необходимо отметить следующее.

1. *По предложению установить размер задатка в значении не более 50 процентов от начальной цены предмета торгов и предложению установить размер начальной цены предмета торгов в сумме не более годового размера платы по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.*

Уменьшение размера начальной минимальной цены и размера задатка приведет к увеличению отказов от подписания протоколов об итогах аукциона и договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций победителями аукционов, имеющими юридические лица, которые так же участвовали в аукционе, но предложили меньшую цену. Таким образом крупные игроки смогут манипулировать итогами аукционов, неся при этом минимальные затраты в виде невозвратных задатков.

Кроме того, данная мера не приведет к увеличению числа победителей аукционов в лице малых и средних предпринимателей, так как реальная средняя цена за право заключения договора превышает начальную минимальную цену за такой лот в шесть раз. Для справки: за период с 2012 по 2017 год средняя начальная

минимальная цена составила 91 496,25 рублей, а средняя конечная цена за лот составила 555 183,99 рублей.

С целью поддержки малого и среднего предпринимательства в Государственную Думу внесен Законопроект № 18549-7 О внесении изменений в статью 19 Федерального закона "О рекламе" и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (в части наружной рекламы). В соответствии с данным Законопроектом организатор торгов обязан в течение календарного года выставить на торги в сфере наружной рекламы для субъектов малого и среднего предпринимательства (далее - специализированные торги в сфере наружной рекламы) не менее чем двадцать процентов общего количества мест установки рекламных конструкций каждого типа (вида).

В настоящее время количество индивидуальных предпринимателей составляет 8,4% от общего числа лиц, выигравших торги на право заключения договора.

2. По предложению обеспечить возможность электронного документооборота между субъектами в сфере торгов по установке и эксплуатации рекламных конструкций на объектах муниципальной собственности.

Подача документов в электронном виде с использованием федеральной государственной информационной системы "Единый портал государственных и муниципальных услуг" приостановлена до подключения Администрации города Костромы к данному информационному ресурсу.

3. По предложению установить сокращенные сроки заключения сделки по установке и эксплуатации рекламной конструкции.

В соответствии с частью 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения.

В соответствии с частью 1 статьи 7 Положения максимальный срок подписания договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции составляет восемь рабочих дней. Это оптимальный срок для подготовки, согласования и подписания проекта договора.

Кроме того, Администрация города заинтересована в скорейшем подписании договора и выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, так как от этого зависит сумма поступлений в бюджет города.

Таким образом, большая часть срока заключения сделки установлена Гражданским Кодексом Российской Федерации и уменьшению не подлежит.

4. По предложению установить единые сроки возврата задатка всем участникам торгов, не выигравшим их, правовая позиция отражена в пункте 5 раздела 2 настоящего заключения.

5. По предложению уточнить часть 7 статьи 6 и часть 5 статьи 7 Положения во избежание двойного толкования замечание признано обоснованным и будет учтено при подготовке проекта о соответствующих изменениях в Положение.

6. По предложению установить закрытый перечень документов, прилагаемых к заявке в пункте 6 части 1 статьи 4 Положения.

Полагаем, что перечень документов, прилагаемых к заявке на участие в торгах, является исчерпывающим и не нуждается в доработке, поскольку пункт 6 указанной нормы Положения ограничивается рамками представления документов, указанных в аукционной документации, извещении о проведении торгов и

нормативных правовых актах, вступивших в силу на дату принятия решения о проведении торгов.

7. По предложению определить сроки и механизм возврата организатором торгов заявок на участие в аукционе, правовая позиция отражена в пункте 2 раздела 2 настоящего заключения.

8. По предложению приведения Положения в соответствие с юридико-техническими требованиями - в него будут внесены соответствующие изменения.

Председатель постоянной депутатской
комиссии Думы города Костромы
шестого созыва по экономике и финансам

A handwritten signature in blue ink, appearing to be 'А. Н. Егоров', written over a faint circular stamp or watermark.

А. Н. Егоров