

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/10/18.1–91/2021

Резолютивная часть решения оглашена 23.06.2021 года

В полном объеме решение изготовлено 25.06.2021 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

«.....»

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/10/18.1–91/2021 по жалобе «.....» (далее также – Заявитель, Индивидуальный предприниматель) на действия «...» (далее также – Организатор торгов) при проведении аукциона в электронной форме (№ 04/2021) на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена (далее также – Аукцион), в присутствии:

представителя Заявителя: «...»

представителя Организатора торгов: «...»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 07.06.2021 г. поступила жалоба «...»(вх. №5567) на действия организатора торгов «...» при проведении аукциона в электронной форме (№ 04/2021) на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 названной статьи закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана

соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России 09.06.2021 г. в адрес Организатора торгов направлено письмо (исх. № ИВ/3792) о приостановлении Аукциона до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Аукционе, о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

По результатам рассмотрения комиссией жалобы 16.06.2021г. было принято решение об отложении рассмотрения дела в связи с отсутствием полноты сведений.

В соответствии с ч. 14.1. ст. 18.1 Закон о защите конкуренции в целях получения дополнительной информации срок принятия решения был продлён.

Из довода жалобы Заявителя следует, что Организатором торгов при проведении Аукциона было допущено нарушение ст.10 Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»(далее - Закон о рекламе), а именно в пп. 4.1-4.5. Раздела 4 Проекта договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции была установлена обязанность рекламораспространителя ежегодно на безвозмездной основе по заявке Учреждения размещать на рекламной конструкции в объеме 5 процентов от годового объема распространяемой им рекламы. При этом на рекламораспространителя возлагается обязанность по фактическому выполнению монтажа/демонтажа материалов социальной рекламы своими силами и за свой счет, а также предоставление фотоотчета. Данное условие, по мнению Заявителя, является нарушением прав и законных интересов участников аукциона.

Также, аукцион в электронной форме (№ 04/2021) не был размещен на официальном сайте государственной информационной системы «Официальный сайт Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» torgi.gov.ru», что, по мнению Заявителя, является нарушением Организатором торгов процедуры уведомления участников о планируемом аукционе.

Представитель Организатора торгов с доводами, изложенным в жалобе не согласился и пояснил, что Аукционная документация была подготовлена в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

В соответствии с ч. 5.1 ст. 19 Закон о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного

самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации (ст. 447 – 449 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ(далее – ГК РФ). Форма проведения торгов устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований.

Так, в соответствии с указанной статьёй Закона о рекламе, Постановлением Администрации г. Тюмени от 20.05.2019 г. № 75-пк утверждено Положение о порядке проведения аукционов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (далее также – Положение), которое наделяет МКУ «Комитет по рекламе» полномочиями по организации аукционов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, в том числе по заключению договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах муниципального имущества, на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, а также на земельных участках, находящихся в собственности Тюменской области, при условии наделения органов местного самоуправления города Тюмени в установленном порядке соответствующими государственными полномочиями или при перераспределении указанных государственных полномочий. (п. 1.3 Положения).

На основании Приказа «...» от 23.04.2021 г. № 22-од 23.04.2021 г. на сайте электронной торговой площадки акционерного общества «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://utp.sberbank-ast.ru/> (процедура № SBR012-2104230004), а также на официальном портале Администрации г. Тюмени по адресу: <http://www.tyumen-city.ru/> Организатором торгов было размещено извещение о проведении Аукциона и аукционная документация на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на объекте муниципального имущества № 04/2021 (Приложение №2 к приказу №22-од от 23.04.2021 г.), далее - Документация, содержащая в том числе и Проект договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции(Далее- Проект договора).

Дата начала срока подачи заявок: Претендент вправе подать заявку на участие в аукционе в любое время с момента размещения извещения о его проведении до предусмотренных аукционной документацией даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в аукционе

Дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе: 27.06.2020 г.23:59

Дата и время рассмотрения заявок на участие в аукционе: 02.07.2020 г. в 09:00;

Дата и время проведения аукциона: 06.07.2020 г. в 09:00.

Согласно пп.2.3.3, 4.1-4.5. Проекта договора, рекламодатель обязуется ежегодно на безвозмездной основе по заявке Учреждения размещать социальную рекламу в пределах пяти процентов годового объема распространяемой рекламы.

Согласно ч.11 ст.3 Закона о рекламе, под социальной рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных

целей, а также обеспечение интересов государства.

Частью 3 ст.10 Закона о рекламе установлено, что заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для рекламодателя в пределах пяти процентов годового объема распространяемой им рекламы (в том числе общего времени рекламы, распространяемой в теле- и радиопрограммах, общей рекламной площади печатного издания, общей рекламной площади рекламных конструкций). Заключение такого договора осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации. Положения ч.3 ст.10 Закона о рекламе отсылает к п.4 ст.445 ГК РФ, согласно которому сторона, для которой в соответствии с законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. В этом случае договор считается заключенным на условиях, указанных в решении суда, с момента вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Анализ положений ч.3 ст.10 Закона о рекламе показал, что в данной норме не содержится запрет на принятие рекламодателем рекламы добровольного обязательства по распространению социальной рекламы в пределах 5 процентов от годового объема распространяемой им рекламы на безвозмездной основе. В положениях данной статьи установлена обязанность на заключение договора по распространению социальной рекламы. А договоры согласно ст.432 ГК РФ бывают возмездные и безвозмездные. При этом, п.3 ст.421 ГК РФ установлена возможность сторонам заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, по результатам торгов заключается в порядке, установленном ст.447 ГК РФ. Согласно п.1 ст.447 ГК РФ, договор заключается с лицом, выигравшим торги. То есть, рекламодатель становится известным для Организатора торгов.

Положения ч.3 ст.10 Закона о рекламе регулируют отношения только в части заключения договора в обязательном порядке, то есть определяют обязательный случай заключения договора с уже известным рекламодателем, которым и является победитель торгов.

В случае, если у Организатора торгов и рекламодателя возникают разногласия, то п.7.2. Раздела 7 Проекта договора предусмотрена возможность разрешения споров путем переговоров, а при не достижении согласия между ними в Арбитражном суде Тюменской области.

В соответствии с п.3 ст.448 Гражданского кодекса РФ условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Так, в Проекте договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции

указаны условия заключения договора. То есть, Организатором торгов были выполнены все условия действующего законодательства.

Доводы Заявителя о том, что Организатор торгов при размещении социальной рекламы должен руководствоваться положениями ч.2 ст.10 Закона о рекламе являются необоснованными.

Так, согласно ч.2 ст.10 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. Положение об осуществлении закупок работ, услуг на производство и распространение социальной рекламы указывает, что данная норма распространяется на случаи, когда органы государственной власти и местного самоуправления осуществляют целенаправленно закупки работ и услуг на производство социальной рекламы.

Следовательно, требования пп.2.3.3, 4.1-4.5. Раздела Проекта договора о включении обязанности рекламораспространителя о распространении социальной рекламы в пределах пяти процентов годового объема распространяемой им рекламы на безвозмездной основе, не противоречат действующему законодательству.

Таким образом, довод Заявителя о нарушении ст.10 Закона о рекламе не находит своего подтверждения.

По поводу доводов Заявителя о необходимости Организатором торгов размещения информации о проведении аукциона в электронной форме (№ 04/2021) на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, на сайте государственной информационной системы «Официальный сайт Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru» следует отметить следующее.

В соответствии с ч. 5.1 ст. 19 Закона о рекламе заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации, то есть по общим правилам, установленным стст. 447 – 449 ГК РФ, поскольку нет специального закона, регулирующего проведение торгов в данной сфере.

При этом, в силу принципа остаточной компетенции органы местного самоуправления вправе осуществлять нормативное регулирование по вопросу проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах муниципального имущества, на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, а также на

земельных участках, находящихся в собственности субъекта РФ, при условии наделения органов местного самоуправления в установленном порядке соответствующими государственными полномочиями или при перераспределении указанных государственных полномочий.

В таком акте орган местного самоуправления должен, в частности, установить порядок опубликования (размещения) информации о проводимых торгах, в том числе определить официальные источники информации, в которых будет такая информация размещаться. Это может быть как местное официальное печатное издание, официальный сайт (портал) органа власти, так и сайт государственной информационной системы «Официальный сайт Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.torgi.gov.ru.

Например, в соответствии с указанной статьёй Закона о рекламе, постановлением администрации г. Тюмени от 20.05.2019 г. № 75-пк утверждено Положение о порядке проведения аукционов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, которое определяет порядок проведения аукционов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, условия участия в аукционах и т.д. Так, в качестве официального источника для размещения информации об проводимых торгах указанным Положением определен официальный портал администрации города Тюмени - www.tyumen-city.ru (пп. 3.6, 4.3).

Между тем, постановлением правительства РФ от 10 сентября 2012 г. № 909 (далее – Постановление № 909) установлен перечень торгов, информация о проведении которых подлежит обязательному размещению на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о проведении торгов - torgi.gov.ru, который, в свою очередь, корреспондирует требованиям специальных отраслевых законов, регулирующих проведение торгов.

Например, абз. 10 п/п «а» п. 1 Постановления № 909 Заявитель корреспондирует ч. 6 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой информация о проведении конкурсов или аукционов на право заключения договоров, указанных в частях 1 и 3 ст. 17.1, размещается на официальном сайте www.torgi.gov.ru.

Следовательно, Организатором торгов были соблюдены требования по размещению информации о проведении Аукциона в электронной форме на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не ограничена. В действиях Организатора торгов отсутствуют признаки нарушения процедуры по организации Аукциона.

Таким образом, данный довод Заявителя не является обоснованным.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные сведения и документы, приходит к выводу о том, что жалоба «...» на действия организатора торгов –«...» при проведении аукциона в электронной форме (№ 04/2021) на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена **не подлежит удовлетворению.**

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия организатора торгов – «...» при проведении аукциона в электронной форме (№ 04/2021) на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена **необоснованной**.

«...»

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.