

Жалоба ИП Малаховой Л.Г. 11.12.2014 в Омское УФАС России поступила жалоба ИП Малаховой Л.Г. на действия Департамента имущественных отношений Администрации города Омска по проведению открытого аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (23 Лота), назначенного на 16.12.2014 (извещение о проведении аукциона размещено на сайте <http://www.admomsk.ru> в сети «Интернет»). Информация о поступлении жалобы и ее содержании размещена на сайте Омского УФАС России www.omsk.fas.gov.ru в сети «Интернет». Рассмотрение жалобы по существу состоится 22.12.2014 в 14:30 по адресу: г. Омск, пр. К. Маркса, 12 А, кабинет 203. т. 53-17-06 Федорова Галина Николаевна г я / Исх№ 1 «Ю» декабря 2014г. _ , _ ...аТ'-Л- . В Управление Федеральной антимонопольной аиужбы по Омской оошсти у/ /д)у (Омское УФА С России) Адрес: г. Омск, пр. К. Маркса, 12А e-mail: to55@fas.gov.ru Приёмная управления тел./факс: (3812) 32-06-96 Заявитель: Индивидуальный предприниматель Малахова Лариса Геннадьевна Свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серия <...> от 14.05.2009 ОГРНИП 309505313400010 ИНН 505310401164 Адрес: 144012, г. Электросталь МО улица Тевосяна, дом16, квартира 102 Электронная почта: ma/ahova-larisa@mail.ru Факс: 496 57206602 Телефон -.89039622620 Лица, чьи действия оспариваются: Организатор аукциона - Департамент имущественных отношений Администрации города Омска Адрес организатора аукциона - 644043, г. Омск, ул. Краснофлотская, д. 8, Телефон 20-04-28, Адрес электронной почты: [u\(lizayna@mail.ru](mailto:u(lizayna@mail.ru). ЖАЛОБА на действия организатора аукциона по проведению торгов (ст. ст. 17, 18.1 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»). Департаментом имущественных отношений Администрации города Омска было объявлено о проведении открытого аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена. Предметом аукциона является право на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена (далее-договор). Дата, место и время проведения аукциона: 16 декабря 2014 года, г. Омск, ул. К. Либкнехта, д. 33 (на 1-м этаже пристройки к зданию, конференц-зал) в 9 ч. 30 мин Основанием проведения открытого аукциона является Решение о проведении аукционов по лотам №№ 1 -23: распоряжение департамента имущественных отношений Администрации города Омска от 11 ноября 2014 года № 5941-р Извещение о проведении открытого аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности города Омска, на земельном участке, расположенном на территории города Омска, государственная собственность на который не разграничена было опубликовано в газете "Третья столица от «13»ноября 2014 г. № 50(850), а также на сайте: <http://www.admomsk.ru/web/guest/government/divisions/32/auction/aci>. ИП Малахова Л.Г. желая принять участие в Аукционе, обнаружила нарушения

требований антимонопольного законодательства. О На сайте <http://www.adinoinsk.ru/web/guest/government/divisions/32/auction> опубликован Договор на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности. Положения договора не соответствуют текущему законодательству, практике его применения, положения договора содержат обязанности, которые ограничивают конкуренцию. Во-первых, согласно п. 2.4. Договора налоги на платежи, предусмотренные действующим законодательством, уплачиваются Рекламораспространителем самостоятельно. В случае изменения размеров налога их оплата осуществляется в соответствии с налоговым законодательством. Вместе с этим, в письме Министерства финансов Российской Федерации от 13 марта 2013 г. №03-07-15/7660 указано, что при осуществлении операций по реализации прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций казенными учреждениями налогоплательщиками налога на добавленную стоимость является соответствующее учреждение. Действующим законодательством предусмотрена обязанность исчислять и оплачивать с реализацией по предоставлению прав на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, а также с реализацией по предоставлению прав на заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций налог на добавленную стоимость. Рекламораспространители не могут выступать налоговыми агентами по данным операциям. Данная позиция уже неоднократно находило свое подтверждение в судебной практике. Постановление ФАС Поволжского округа от 14.05.2010 по делу №А55-11869/2009; Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции от 10.04.2014 по делу №А29-6808/2013; Постановление ФАС ЗСО от 23.05.2011 по делу А75-6019/2010). Положения договора, которые возлагают на рекламораспространителя обязанность оплачивать налоги на платежи, предусмотренные данным договором, т.е. налог на добавленную стоимость, противоречит действующему налоговому законодательству. Учитывая данное положение договора, добросовестные участники налогоплательщики не смогут принять участие в аукционе, так как принятие участие в аукционе влечет за собой подписание договора с контрагентом (Департаментом имущественных отношений) на условиях, которые заведомо противоречат действующему налоговому законодательству. Во-вторых, п. 9.5. Договора предусмотрено, что в случае нахождения на земельном участке каких-либо объектов Рекламораспространитель при необходимости освобождает земельный участок за счет собственных средств, претензий к Департаменту Рекламораспространитель не имеет (для отдельно стоящих рекламных конструкций). В настоящее время существует правовая позиция, согласно которой возложение на победителя аукциона самостоятельного разрешения вопроса демонтажа ранее установленного средства наружной рекламы с его прежним собственником препятствует реализации хозяйствующим субъектом права на своевременное размещение средства наружной рекламы и может привести к ограничению конкуренции на этом товарном рынке. Более того, только собственник земельного участка, на котором расположена рекламная щитовая конструкция, вправе распоряжаться этим участком (см. Постановление первого арбитражного апелляционного суда от 12 апреля 2013 года по делу № А79-10359/2012). Помимо этого, в настоящее время ч.21.3. ст. 19 Федерального Закона «О рекламе» предусматривает возможность осуществлять демонтаж рекламных конструкций, срок действия разрешений на установку которых истек, органам местного самоуправления во вне судебном порядке. Также по требованию органа местного

самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владетель рекламной конструкции обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции. Вместе с тем, право осуществить демонтаж, как и право на возмещение произведенных расходов, законодатель предоставляет исключительно органам местного самоуправления. Возможности осуществлять демонтаж рекламной конструкции третьими лицами, в том числе, победителям аукциона закон не предусматривает. В связи с этим, во-первых, возложения обязанности по демонтажу рекламных конструкций чужих владельцев является ограничением конкуренции на товарном рынке. В частности, возложение подобного рода обязанности является нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». (см. Постановление первого арбитражного апелляционного суда от 12 апреля 2013 года по делу № А79-10359/2012). Во-вторых, на законодательном уровне отсутствует возможность для победителя аукциона взыскать в последующем расходы за произведенный им демонтаж рекламных конструкций, принадлежащих третьим лицам. Существующая судебная практика говорит о том, что расходы понесенные лицом в результате незаконных действий не подлежат возмещению. (Постановление № КГ- А40/300-10-П Федерального Арбитражного суда Московской области по делу №А40-83564/08-82-684 от 03.03.2010г.). В-третьих, существующая судебная практика подтверждает, что Владельцами рекламных конструкций (а также иных объектов!) может быть взыскан реальный ущерб в виде рыночной стоимости рекламных щитов, либо стоимости работ по изготовлению или восстановлению рекламных конструкций в случае незаконного демонтажа рекламных конструкций (Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда по делу А78-4169/2011 от 19.12.2011г., Постановление Одиннадцатого Арбитражного апелляционного суда по делу А55-12629/2010 от 11.06.2011г., Постановление Федерального Арбитражного суда Поволжского округа по делу А65-4019/2009 от 18.12.2009г.). В-третьих, п. 9.7. Договора предусмотрено положение, что право для установки и эксплуатации рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином объекте недвижимого имущества, к которому присоединяется рекламная конструкция считается предоставленным Рекламораспространителю с момента начала действия настоящего договора. Договор, в свою очередь, считается заключенным и действуют с момента его подписания сторонами. Согласно Извещению договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати рабочих дней после завершения аукциона и оформления протокола. Согласно п. 2.3. Плата по договору осуществляется Рекламораспространителем с момента заключения договора. Вместе с этим, возможность установить и эксплуатировать рекламную конструкцию в соответствии с положениями действующего законодательства возникает у Рекламораспространителя только с момента получения от соответствующего органа местного самоуправления разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Так, согласно ч.9 ст. 19 Федерального 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, 6, 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.

Решение в письменной форме о выдаче разрешения или об отказе в его выдаче, согласно ч. 14 ст. 19 Федерального закона "О рекламе", должно быть направлено органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа заявителю в течение двух месяцев со дня приема от него необходимых документов. Таким образом, учитывая требования ч. 9, 14 ст. 19 Федерального закона "О рекламе", право на установку и эксплуатацию рекламной конструкции возникает у рекламодателя только после выдачи разрешения на ее установку и эксплуатацию. Считаем, что при таких обстоятельствах, требования п. 9.7. и 2.3. Договора противоречат ч. 9, 14 ст. 19 Федерального закона "О рекламе". Обращаю внимание, что в настоящий момент существует административная практика, в которой полностью подтверждается изложенная заявителем правовая позиция, а именно Решение Управления федеральной антимонопольной службы по Саратовской области № 4-13/03-ж, Предписание № 4-13/03-ж от 16.01.2014г. ИП Малахова Л.Г. на основании вышеизложенного, в соответствии со ст. ст. 17, 18.1., 23. ФЗ «О защите конкуренции», Просит: 1. Признать жалобу обоснованной и выдать Предписание Организатору торгов по проведению о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов. 2. Приостановить проведение аукциона до рассмотрения жалобы по существу. Приложение: 1 .Свидетельство о государственной регистрации Индивидуальный предир Малахова Лариса Геннас