

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

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

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/10/18.1–92/2021

Резолютивная часть решения оглашена 30.06.2021 года

В полном объёме решение изготовлено 02.07.2021 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) на действия «...» (далее также – Организатор торгов) при проведении аукциона в электронной форме (№ 05/2021) 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) 15.06.2021 г. поступила жалоба «...»(вх. №6118) на действия организатора торгов –«...» при проведении аукциона в электронной форме (№ 05/2021) 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 16.06.2021 г. в адрес Организатора торгов направлено письмо (исх. № ДП/3931) 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 23.06.2021г. 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 Организатор торгов в пп.5.1 - 5.7. Раздела 5 Проекта договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции(далее также - Проект договора) установил в условиях договора положения, о том, что в случае нарушения обязанностей рекламораспространитель уплачивает неустойку в форме штрафа в размере трех месячных платежей, что приводит необоснованной выгоде Организатора торгов.

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.

Согласно ч.5 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»(далее - Закон 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.

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 (ст. 447 – 449 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 26.04.2021 г. № 24-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 № SBR012-2104260046), 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 № 05/2021 (Приложение №2 к приказу №24-од от 26.04.2021 г.), далее - Документация, содержащая в том числе и Проект договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Дата и время начала подачи заявок на участие: 26.04.2021 12:40

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 рассмотрения заявок на участие (дата определения участников): 02.07.2020 г.;

Дата и время начала торговой сессии: 05.07.2021 09:00.

18.06.2021 г. Организатором торгов аукцион был приостановлен.

Согласно п.5.3. Раздела 5 Проекта договора, за нарушение обязанностей, предусмотренных п.п.1.2, 1.3, 2.1.3, 2.2.1, 2.2.2, 2.2.3, 2.2.5, 2.3.5, 2.3.7, 2.3.8, 2.3.9, 2.3.12, 4.1-4.5 данного договора, рекламораспространитель уплачивает неустойку в форме штрафа в размере трех месячных платежей.

Согласно пп. Д п.6 Раздела VI. Положения установлено, что проект договора должен содержать меры гражданско-правовой ответственности за несвоевременное внесение платежей и неисполнение иных условий договора.

В ходе рассмотрения дела был исследован реестр действующих договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций согласно которому средний размер платы по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции составляет 12 831 рубль 46 копеек.

Организатор торгов в обоснование размера неустойки форме штрафа указал, что установление неустойки в виде штрафа в размере трех месячных платежей по договору призвано обеспечить исполнение обязательств рекламодателем.

Например, средняя стоимость покраски рекламной конструкции составляет 12 000 рублей, то есть средняя стоимость оплаты по договору на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Стоимость облицовки рекламной конструкции в среднем составляет 18 160 рублей, что составляет полторы средней стоимости оплаты по договору на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Также, Организатор торгов пояснил, что, устанавливая неустойку в форме штрафа в размере трех месячных платежей, «...» руководствовался также практикой других регионов.

Так, постановлением Администрации города Перми от 20.12.2018 г. №1008 утверждена форма договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Так, в п.5.3 данного договора, указано, что рекламодатель уплачивает штраф в размере трехмесячной платы.

Аналогичное положение закреплено в п.5.3 проекта договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, утвержденного Постановлением Администрации г. Сургута от 11.10.2019 №7519.

Согласно п.1 ст.330 ГК РФ, под неустойкой понимается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

В соответствии со ст.331 ГК РФ соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства.

Согласно п.1 ст.421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении 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.

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.

В соответствии с п.1 ст.441 ГК РФ договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен, - в течение нормально необходимого для этого времени, то есть стороны согласны с условиями договора.

Следовательно, участник Аукциона, заключая договор с Организатором торгов соглашается с теми условиями, указанными в Проекте договора

Следовательно, требования п. 5.3 Раздела Проекта договора о включении неустойки в виде штрафа в размере трех месячных платежей, не противоречат действующему законодательству.

Таким образом, довод Заявителя о том, что неустойка в форме штрафа в размере трех месячных платежей приведет к необоснованной выгоде Организатора торгов не находит своего подтверждения.

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 (№ 05/2021) 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:

Признать жалобу ООО «Омикрон» на действия муниципального казённого учреждения «Комитет по рекламе» при проведении аукциона в электронной форме (№ 05/2021) 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.