

РЕШЕНИЕ

по делу № 22/01/11-103/2019

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «5» декабря 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «18» декабря 2019 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 22/01/11-103/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...> (далее — Комиссия ФАС России),

рассмотрев дело № 22/01/11-103/2019 по признакам нарушения федеральным государственным унитарным предприятием «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (ИНН 7714072839, Ямского поля 5-я ул., д. 19-21, г. Москва, 125040, далее - ФГУП «ВГТРК», Компания) и обществом с ограниченной ответственностью «Инком-Медиа» (ИНН 2463224971, Советская ул., д. 128, л. 9, г. Красноярск, 660100, далее - ООО «Инком-Медиа», Общество) пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

03.04.2019 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю возбуждено дело № 39-11-19 в отношении ФГУП «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (ИНН 7714072839, Ямского поля 5-я ул., д. 19-21, г. Москва, 125040) и ООО «Инком-Медиа» (ИНН 2463224971, Советская ул., д. 128, л. 9, г. Красноярск, 660100) по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Письмом ФАС России от 20.06.2019 № АЦ/51748/19 из Красноярского УФАС России на основании пункта 1.4.5 Приказа ФАС России от

01.08.2007 № 244 «Об утверждении Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган» ФАС России истребованы материалы дела № 39-11-19 для принятия к своему рассмотрению.

На основании изложенного, издан приказ ФАС России от 24.07.2019 № 996/19 о принятии дела к рассмотрению и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ФГУП «ВГТРК» и ООО «Инком-Медиа» пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым делу № 39-11-19 присвоен новый учетный номер <...> /01/11-103/2019.

Определением ФАС России по делу № 22/01/11-103/2019 (исх. от 05.08.2019 № 22/67283/19) заседание комиссии назначено на 16.08.2019.

Приказом ФАС России о внесении изменений в состав комиссии по рассмотрению дела № 22/01/11-103/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 16.08.2019 № 1102/19 из состава комиссии исключена <...>.

Приказом ФАС России о внесении изменений в состав комиссии по рассмотрению дела № 22/01/11-103/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 15.11.2019 № 1516/19 из состава комиссии исключен <...>. и включен <...>.

Определением ФАС России по делу № 22/01/11-103/2019 от 16.08.2019 (исх. от 19.08.2019 № 22/71886/19) заседание комиссии отложено на 30.09.2019.

Определением ФАС России по делу № 22/01/11-103/2019 от 01.10.2019 (исх. от 03.10.2019 № 22/86609/19) заседание комиссии отложено на 31.10.2019.

Определением ФАС России по делу № 22/01/11-103/2019 от 31.10.2019 (исх. от 05.11.2019 № 22/96755/19) заседание комиссии отложено на 05.12.2019.

На основании статьи 25 Закона о защите конкуренции определениями по делу № 22/01/11-103/2019 и запросами антимонопольным органом были истребованы документы и информация, необходимые для рассмотрения дела, у лиц, участвующих в деле, и иных организаций.

Определением Красноярского УФАС России о назначении дела № 39-11-19 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 11.04.2019 (исх. от 11.04.2019 № 5459) у ответчиков запрошены пояснения

по вменяемому нарушению и иные сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

Определением Красноярского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 39-11-19 о нарушении антимонопольного законодательства от 17.06.2019 (исх. от 20.06.2019 № 9518) у ФГУП «ВГТРК» запрошены договоры, заключенные ФГУП «ВГТРК» с иными лицами в период с 01.01.2016 по дату получения определения, предметом которых является оказание ФГУП «ВГТРК» услуг по размещению рекламы в региональном эфире радиостанций «Маяк», «Вести ФМ», «Радио России», а также телеканалов «Россия», РИК «Россия 24»; документы, подтверждающие исполнение договора от 12.01.12 № 02/607 за период с 01.01.2016 по дату получения определения; заявки, поданные ООО «Инком-Медиа» для размещения рекламы в региональном эфире радиостанций «Маяк», «Вести ФМ», «Радио России», а также телеканалов «Россия» («Россия-1»), РИК «Россия 24» за период с апреля по декабрь 2016 года и 2019 год; акты выполненных работ, подписанные ООО «Инком-Медиа» и ФГУП «ВГТРК». ООО «Инком-Медиа» необходимо представить реестр договоров, заключенных с третьими лицами, предметом которых является производство и размещение рекламы в региональном эфире радиостанций «Маяк», «Вести ФМ», «Радио России», а также телеканалов «Россия» («Россия-1»), РИК «Россия 24», заключенных в период с 01.01.2016 по дату получения определения; сведения о сумме выручки общества, полученной с 2016 по 2018 годы; сведения о материально-техническом обеспечении для осуществления деятельности по производству рекламы.

Определением Красноярского УФАС России об отложении рассмотрения дела № 39-11-19 о нарушении антимонопольного законодательства от 17.06.2019 (исх. от 20.06.2019 № 9518) принято решение о продлении срока рассмотрения дела до 11.01.2020, а также у ФГУП «ВГТРК» запрошены монтажные листы ООО «Инком-Медиа» для размещения рекламы в региональном эфире радиостанций «Маяк», «Вести ФМ», «Радио России», а также телеканалов «Россия», РИК «Россия 24» за период с апреля по декабрь 2016 года и 2019 год; сведения о частотах, используемых ФГУП «ВГТРК» для вещания радиостанций; списочный состав сотрудников филиала ФГУП ВГТРК ГТРК «Красноярск» за период с 01.01.2019 по дату получения определения. ООО «Инком-Медиа» необходимо представить расшифровку представленной в дело бухгалтерской (финансовой) отчетности в части указания на единицы исчисления сумм, указанных в отчетности; договоры, аналогичные договору от 12.01.12 № 12/607, заключенные с иными лицами, а также иные сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

Определением ФАС России об отложении рассмотрения дела №

22/01/11-103/2019 (исх. от 05.08.2019 № 22/67283/19) у ФГУП «ВГТРК» запрошены: документы, устанавливающие запрет на непосредственную реализацию рекламно-информационных услуг хозяйствующим субъектам; документы, на основании которых (согласно информационным письмам филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») ООО «Инком-Медиа» с 01.01.2011 осуществляет продажу информационно-рекламных услуг; документы, подтверждающие согласие ФГУП «ВГТРК» на передачу помещений, расположенных по адресу: г. Красноярск, ул. Советская д. 128, стр. 9 в аренду ООО «Инком-Медиа»; штатную расстановку (список сотрудников) филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» с указанием Ф.И.О., должностей, структурных подразделений за период с 2008 по дату получения настоящего определения. ООО «Инком-Медиа» необходимо представить правоустанавливающие документы за период с 2010 по 2017 гг. на занимаемые ООО «Инком-Медиа» помещения, расположенные по адресу: г. Красноярск, ул. Советская д. 128 стр. 9; договоры с АО «Регион-Медиа»; документы, на основании которых (согласно информационным письмам филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») ООО «Инком-Медиа» с 01.01.2011 осуществляет продажу информационно-рекламных услуг; положение о закупках ООО «Инком-Медиа»; документы, на основании которых учреждена и действует теле- и радиопрограмма «Медиа-факт»; документы, подтверждающие выделение субсидий Агентством печати и массовых коммуникаций Красноярского края; штатную расстановку (список сотрудников) с указанием Ф.И.О., должностей, структурных подразделений за период с 2016 по дату получения настоящего определения; реестр договоров ООО «Инком-Медиа», связанные с оказанием услуг по реализации информационно-рекламных услуг, с 2010 года по дату получения настоящего определения.

Письмом ФАС России от 20.08.2019 № АЦ/72225/19 запрошена информация у Агентства печати и массовых коммуникаций Красноярского края обо всех случаях, а также основаниях и размерах предоставления субсидий ООО «Инком-Медиа» на возмещение затрат, связанных с производством и распространением социально значимых для населения Красноярского края материалов; о наличии иных хозяйствующих субъектов, подававших заявки на получение субсидий на возмещение затрат, связанных с производством и распространением социально значимых для населения Красноярского края материалов одновременно с ООО «Инком-Медиа», а также причинах их отклонения.

Письмом ФАС России от 22.08.2019 № РП/73375/19 у ООО «Инком-Медиа» запрошены прайс-листы ООО «Инком-Медиа» на оказание услуг по размещению рекламных и информационных материалов за период с 2014 года по настоящее время.

Письмом ФАС России от 22.08.2019 № РП/73378/19 от 22.08.2019 запрошена информация у рекламодателей ООО «Инком-Медиа», в том числе ООО «КРАСБЕТОН», ООО «ИнвестАгент», ООО ТД «ЭлектроСила», ООО «Производственная компания «Мелви», ООО «Сосновоборская градостроительная компания», ООО «Грин-Парк», АО «ЦУМ», ООО «Сибирь-концерт», ООО «Центр Современной Кардиологии», ЗАО «Санаторий Сосновый Бор», ООО «Семейный Центр «АСТЕРИЯ», ООО «КрасНЕО», ООО «Виктория»: о фактах обращения к ФГУП «ВГТРК», в том числе ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» с целью заключения договора по размещению и/или производству рекламно-информационных материалов; в случае наличия фактов, указанных в п. 1, об ответе ФГУП «ВГТРК» (ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») на обращение по поводу заключения договора по размещению и/или производству рекламно-информационных материалов; о наличии либо об отсутствии желания заключить договор непосредственно с ФГУП «ВГТРК» (ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») без привлечения иных лиц.

Письмом ФАС России от 22.08.2019 № РП/73376/19 от 22.08.2019 у ФГУП «ВГТРК» запрошены заверенные надлежащим образом копии прайс-листов ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» на оказание услуг по размещению рекламных и информационных материалов за период с 2014 года по настоящее время; сведения о порядке и способах размещения рекламных и информационных материалов филиалом ФГУП «ВГТРК» на территории иных субъектов.

Письмом ФАС России от 11.09.2019 № АД/79606/19 у ФНС запрошены сведения о местонахождении и иные известные адреса, по которым организации осуществляют (осуществляли) деятельность, а также контактные номера телефонов; имеющиеся сведения об IP-адресах, с которых осуществлялось представление налоговых деклараций; сведения обо всех открытых и закрытых счетах юридических лиц с указанием номеров, а также наименования местонахождения банков и иных кредитных организаций, в которых открыты данные счета; сведения о всех лицах, являющихся плательщиками налога на доходы физических лиц налогового агента вышеуказанных хозяйствующих субъектов; следующую информацию о связях указанных лиц между собой: пересечение руководителей и/или учредителей за весь период деятельности юридических лиц; пересечение физических лиц, осуществляющих (осуществлявших) деятельность на основании трудового или иного договора в указанных организациях; пересечение юридических и/или фактических адресов, номеров телефонов, адресов электронной почты; пересечение лиц, на которых указанные организации выдавали доверенности на осуществление юридически значимых действий (представление налоговой и бухгалтерской отчетности, заявлений, запросов, писем, а также любых других документов;

получение справок, требований, актов, решений по результатам проверки и других документов) с приложением копии доверенности.

Письмом ФАС России от 11.09.2019 № АД/79607/19 запрошена информация у КГАУ «Дирекция краевых телепрограмм» о фактах обращения к ФГУП «ВГТРК», в том числе ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» с целью заключения договора по размещению и/или производству рекламно-информационных материалов; в случае наличия фактов, указанных в п. 1, об ответе ФГУП «ВГТРК» (ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») на обращение по поводу заключения договора по размещению и/или производству рекламно-информационных материалов; о наличии либо об отсутствии желания заключить договор непосредственно с ФГУП «ВГТРК» (ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») без привлечения иных лиц.

Фактические и иные обстоятельства, установленные Комиссией ФАС России по результатам анализа доказательств, имеющих в материалах дела № 22/01/11-103/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела № 22/01/11-103/2019 Комиссией ФАС России установлено, что Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания была учреждена постановлением Правительства Российской Федерации от 27.07.1998 № 844 путем присоединения к Компании радиотелевизионных передающих центров, радиоцентров и иные государственных предприятий, осуществляющих производство, распространение и трансляцию государственных телерадиопрограмм с созданием на их базе филиалов Компании.

28.08.2014 в Единый государственный реестр юридических лиц внесена запись о государственной регистрации Федерального государственного унитарного предприятия «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания»¹.

В соответствии с уставом ФГУП «ВГТРК», утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 № 111 (далее – Устав), Компания является коммерческой организацией, созданной для выполнения функции государственного производителя и распространителя телерадиопрограмм. Компания находится в ведении Министерства Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовой информации².

В пункте 5 Устава предусмотрено, что Компания является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, расчетный и иные счета в банках, органах федерального казначейства, круглую печать с изображением Государственного герба Российской Федерации и со

своим наименованием, штампы, бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированные в установленном порядке товарные знаки и иные средства индивидуализации.

Согласно пункту 6 Устава Компания отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ей имуществом, не несет ответственности по обязательствам государства и его органов.

Компания от своего имени приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, несет обязанности, выступает истцом и ответчиком в судах.

Компания имеет филиалы и представительства (пункт 9 Устава).

В соответствии с пунктом 11 Устава Компания осуществляет следующие виды деятельности:

- 1) телерадиовещание, производство и распространение телерадиопрограмм;
- 2) производство и распространение кино-, видео- и аудиопродукции;
- 3) организация телерадиотрансляций с места событий;
- 4) сбор, обработка, анализ, производство и распространение всех видов информационной продукции;
- 5) создание и эксплуатация эфирных, кабельных и спутниковых средств, систем и сетей связи, иных коммуникационных сетей;
- 6) оказание услуг по производству телерадиопродукции и предоставление производственных мощностей, а также услуг связи, в том числе путем сдачи в аренду каналов связи и предоставления иных возможностей для распространения информации;
- 7) создание информационных банков данных и сетей распространения информации, передача информации электронным способом;
- 8) редакционная и издательская деятельность;
- 9) рекламная и маркетинговая деятельность;
- 10) разработка, производство, реализация и ремонт техники и оборудования, программных средств;
- 11) проведение проектно-изыскательских, научно-исследовательских, инженерно-конструкторских и строительно-монтажных работ и капитального строительства в целях развития собственной

производственной базы; 12) внешнеэкономическая деятельность; 13) организация обучения и подготовки специалистов; 14) организация и проведение выставок, семинаров и конференции, а также концертов, театральных, спортивных, музыкальных представлений и иных массовых зрелищ; 15) участие в международном информационном обмене, сотрудничество с государственными и негосударственными зарубежными телерадиокомпаниями и информационными агентствами; 16) участие в работе российских и международных организаций по вопросам деятельности средств массовой информации; 17) модернизация и развитие материально-технической базы телерадиовещания, сети распространения телерадиосигнала и иных коммуникационных систем в Российской Федерации и за ее пределами на основе Внедрения современных технологий; 18) создание объектов социально-культурного назначения и строительство жилья для работников Компании; 19) обеспечение защиты сведений, составляющих государственную тайну, защиты имущества Компании.

ФГУП «ВГТРК» наделено правом на вещание, в том числе на телеканалах «Россия» (далее - «Россия – 1»), Российский информационный канал «Россия 24» (далее - «Россия – 24») и радиоканалах «Радио России», «Маяк», «Вести ФМ» лицензиями Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций от 12.04.2012 №№ 20457, 20456, 20519, 20518 и 20517³.

В разделе III Устава предусмотрено, что Компания в пределах, установленных законодательством Российской Федерации и Уставом, владеет, пользуется и распоряжается имуществом, принадлежащим Компании на праве хозяйственного ведения.

Имущество Компании формируется за счет:

- 1) имущества, закрепленного за Компанией на праве хозяйственного ведения;
- 2) доходов от ее деятельности;
- 3) заемных средств, в том числе кредитов банков и других кредитных организаций;
- 4) амортизационных отчислений;
- 5) средств федерального бюджета;
- 6) дивидендов (доходов), поступающих от хозяйственных обществ и товариществ, в уставных капиталах которых участвует Компания;
- 7) добровольных взносов (пожертвований) организаций и граждан;

8) иных, не запрещенных законодательством Российской Федерации, источников.

Компания имеет право продавать принадлежащее ей имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ и пр.

Компания самостоятельно распоряжается результатами производственной деятельности, полученной чистой прибылью.

Разделом IV Устава предусмотрено, что Компания строит свои отношения с другими организациями и гражданами во всех сферах хозяйственной деятельности на основе договоров, соглашений и контрактов. Компания свободна в выборе предмета и содержания договоров и обязательств, любых форм хозяйственных взаимоотношений, которые не противоречат законодательству Российской Федерации и Уставу.

Для выполнения уставных целей Компания вправе в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, в том числе создавать филиалы, сдавать в аренду имущество. При этом передача имущества должна осуществляться путем оформления акта приема-передачи.

Филиалы и представительства Компании осуществляют свою деятельность от имени Компании, которая несет ответственность и осуществляет контроль за их производственной и финансовой деятельностью.

Филиалы и представительства Компании не являются юридическими лицами, наделяются Компанией имуществом и действуют в соответствии с положениями о них.

В соответствии с приложением к Уставу ФГУП «ВГТРК» Государственная телевизионная и радиовещательная компания «Красноярск» входит в перечень филиалов Компании.

Положение о филиале ФГУП «ВГТРК» «Государственная телевизионная и радиовещательная компания «Красноярск» (далее – ГТРК «Красноярск», филиал) утверждено приказом ФГУП «ВГТРК» от 15.12.2004 № 482 (далее – Положение)⁴.

Согласно пункту 1.1 Положения ГТРК «Красноярск» является обособленным подразделением ФГУП «ВГТРК» и выполняет часть его функций.

Местонахождением филиала является город Красноярск, улица

Мечникова, дом 44-А, 660028. Между тем, согласно свидетельствам о государственной регистрации права⁵ ФГУП «ВГТРК» на праве хозяйственного ведения владеет зданиями по адресу город Красноярск, улица Советская, дом 128, строения 1-10, где фактически располагается филиал.

Пунктом 2.1 Положения установлено, что филиал не является юридическим лицом и осуществляет свою деятельность от имени ВГТРК, которая несет ответственность за финансово-хозяйственную деятельность филиала.

В ходе анализа представленных в материалы дела информации, Комиссия ФАС России установила, что в соответствии с Положением филиал является обособленным подразделением Компании и выполняет часть ее функций, в том числе по рекламной и маркетинговой деятельности.

ГТРК «Красноярск» в соответствии с Уставом Компании и Положением о филиале осуществляет размещение рекламных и информационных материалов на территории города Красноярск и Красноярского края на телеканалах «Россия – 1», «Россия 24» и радиоканалах «Радио России», «Маяк», «Вести ФМ».

Согласно информационным письмам: от 19.04.2016 № 231/607 директора филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» В.В. Нелюбина рекламодателям; от 22.02.2017 № 115/607 директора филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» В.В. Нелюбина заинтересованным лицам; от 11.01.2018 № 12/607 директора филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» Д.М. Лепухова - с 01.01.2011 филиал осуществляет продажу рекламно-информационных возможностей и заключение договоров на рекламное и информационное обеспечение в региональном эфире телеканала «Россия» («Россия – 1»), Российского информационного канала «Россия 24» (РИК «Россия – 24»), радиостанций «Радио России», «Маяк», «Вести ФМ» на территории Красноярского края через ООО «Инком-Медиа»⁶.

Антимонопольным органом установлено, что общество с ограниченной ответственностью «Инком-Медиа» учреждено 13.12.2010 единственным учредителем Беличенко Галиной Петровной. Решением единственного учредителя от 13.12.2010 № 1 генеральным директором ООО «Инком-Медиа» назначена Мигрина Ольга Николаевна. Местом нахождения Общества установлен город Красноярск, улица Советская, дом 128, строение 9, 660100⁷.

Уставом ООО «Инком-Медиа» от 13.12.2010⁸ определены сферы деятельности Общества согласно ОКВЭД:

73.11 Деятельность рекламных агентств.

18.1 Деятельность полиграфическая и предоставление услуг в этой области.

18.2 Копирование записанных носителей информации.

46.18.2 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле играми и игрушками, спортивными товарами, велосипедами, книгами, газетами, журналами, писчебумажными и канцелярскими товарами, музыкальными инструментами, часами и ювелирными изделиями, фототоварами и оптическими товарами.

46.49.31 Торговля оптовая книгами.

46.49.32 Торговля оптовая газетами и журналами.

47.61 Торговля розничная книгами в специализированных магазинах.

47.62.1 Торговля розничная газетами и журналами в специализированных магазинах.

58 Деятельность издательская.

59.1 Производство кинофильмов, видеофильмов и телевизионных программ.

ООО «Инком-Медиа», согласно указанным информационным письмам, наделено соответствующими полномочиями на основании: договора от 12.01.2012 № 02/607, договоров с АО «Регион-Медиа» от 23.12.2015 № 1512-034Г и № 1512-033Г, от 31.12.2016 № РМ-161231-002БРН-О и № РМ-161231-001БРН-О, от 25.12.2017 № РМ-171225-005БРН-О и № РМ-171225-006БРН-О.

Согласно договору от 12.01.2012 № 02/607 о рекламном обеспечении⁹ между ФГУП «ВГТРК» (в лице филиала ГТРК «Красноярск») и ООО «Инком-Медиа» (Заказчик), Компания оказывает Заказчику услуги по размещению региональной рекламы на радиоканалах «Маяк», «Радио России», а также по региональному информационному обеспечению на телеканале «Телеканал «Россия» («Россия – 1») и радиоканалах «Маяк», «Радио России», а Заказчик оплачивает услуги Компании. Срок действия: с 01.01.2012 до 31.12.2012.

Договор подписан ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» как Принципалом и ООО «Инком-Медиа» как Агентом.

Дополнительными соглашениями от 28.12.2012, 10.01.2014 № 2, 01.12.2017 № 5 срок продлен до 31.12.2013, до 31.12.2014, до 31.12.2018.

Дополнительным соглашением от 25.03.2014 № 3 дополнен предмет договора включением в перечень услуг по региональному информационному обеспечению на телеканалах «Телеканал «Россия» и «РИК «Россия-24».

Дополнительным соглашением от 30.03.2015 № 4 дополнен предмет договора включением в перечень оказания услуг по размещению региональной рекламы на радиоканалах «Маяк», «Радио России» и радиоканала «Вести ФМ».

Частью 2.2 договора установлено, что он не распространяется на политическую рекламу и услуги по размещению региональной рекламы в эфире Телеканалов на территории Красноярского края.

Согласно договорам от 23.12.2015 № 1512-034Г и № 1512-033Г, ООО «ВиАЙ Барнаул», действующее на основании договора с контрагентом, обязуется обеспечить оказание ООО «Инком-Медиа» в период до 2017 года услуги по проведению рекламной кампании Рекламного проекта «Инком-Медиа» путем размещения рекламы в региональном эфире (на территории города Красноярск) телеканалов «Россия-1» и «Россия-24»¹⁰.

Согласно договорам от 31.12.2016 № РМ-161231-001БРН-О и № РМ-161231-002БРН-О¹¹ АО «Регион Медиа», действующее на основании договора с контрагентом, обязуется обеспечить оказание ООО «Инком-Медиа» в период с 1 января 2017 года по 31 декабря 2017 года услуги по проведению рекламной кампании Рекламного проекта «Инком-Медиа» путем размещения рекламы в региональном эфире (на территории города Красноярск) телеканалов «Россия-1» и «Россия-24».

Согласно договорам от 25.12.2017 № РМ-171225-005БРН-О и № РМ-171225-006БРН-О¹² АО «Регион Медиа», действующее на основании договора с контрагентом, обязуется обеспечить оказание ООО «Инком-Медиа» в период с 1 января 2018 года по 31 декабря 2018 года услуги по проведению рекламной кампании Рекламного проекта «Инком-Медиа» путем размещения рекламы в региональном эфире (на территории города Красноярск) телеканалов «Россия-1» и «Россия-24».

Аналогичные договоры между АО «Регион Медиа» и ООО «Инком-Медиа»¹³ заключены также от 14.12.2018 № РМ-18214-071ИКР-О и № РМ-18214-073ИКР-О на оказание услуг по проведению рекламной кампании Рекламного проекта «Инком-Медиа» в период с 1 января 2019 года по 31 декабря 2019 года путем размещения рекламы в региональном эфире (на территории города Красноярск и Красноярского края) телеканалов «Россия-1» и «Россия-24».

Согласно положениям вышеуказанных договоров **рекламный проект** – это условное обозначение совокупности рекламных материалов, услуги по размещению которых оказываются в рамках договоров и представляет собой уникальный объект бухгалтерского учета и финансовой отчетности.

Рекламная кампания – это размещение рекламных материалов в форме рекламных роликов клиента, ограниченное согласованным периодом времени с даты выхода в эфир последнего рекламного материала, которое может состоять из одного или более этапов, объединенных единой коммуникационной целью.

Таким образом, ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» осуществляет размещение рекламных и информационных материалов в эфирах телеканалов «Россия – 1», «Россия – 24», радиоканалов «Радио России», «Маяк», «Вести ФМ» на территории города Красноярска и Красноярского края через ООО «Инком-Медиа».

Между тем, ФГУП «ВГТРК» и его филиалы и представительства осуществляют закупки товаров, работ, услуг согласно Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) на основании пункта 1 части 2 статьи 1 рассматриваемого Закона.

В соответствии частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Положение о закупках Компании утверждено приказом ФГУП «ВГТРК» от 20.03.2012 № 174 (далее – Положение о закупках)¹⁴.

Положение о закупках Компании регламентирует процедуры закупок товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ВГТРК», при которых заключаются возмездные договоры с юридическими и физическими лицами, в том числе индивидуальными предпринимателями, в которых Компания выступает в качестве покупателя товаров, работ и услуг.

В соответствии с имеющимися в материалах дела документами ФГУП «ВГТРК» (в лице филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») не проводило конкурентных процедур на определение лица, которое будет заключать договоры с рекламодателями на размещение рекламных и информационных материалов в региональном эфире телеканалов и радиоканалов.

На основании статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) указанные отношения устанавливаются путем заключения агентского договора, согласно которому одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Между тем, согласно главе 3 действующей редакции Положения о закупках, утвержденной приказом ФГУП «ВГТРК» от 20.04.2016 № 187¹⁵, способами закупок являются конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос цен и закупка у единственного поставщика.

Статьей 6 Положения о закупках установлена последовательность действий при проведении закупочных процедур:

1. разработка, согласование и утверждение документации, в том числе извещения, объявляющего о начале проведения закупочной процедуры;
2. размещение ЕИС в установленном законе порядке документации, в том числе извещения, объявляющего о начале проведения закупочной процедуры (за исключением сведений о закупке, стоимость которой не превышает 500 000 рублей);
3. предоставление по запросам документации, ее разъяснение или дополнение (при необходимости);
4. получение конвертов с заявками;

5. вскрытие конвертов с заявками;
6. рассмотрение, оценка и сопоставление заявок;
7. определение победителя;
8. подписание договора с победителем конкурса, аукциона, запроса предложений, запроса цен;
9. подписание договора с единственным поставщиком (в случае осуществления закупки способом у единственного поставщика).

Статьей 14 Положения о закупках регламентируется, что под закупкой у единственного поставщика понимается способ закупки, при котором Компания предлагает заключить договор только одному поставщику¹⁶.

Пунктом 2.11 статьи 14 Положения о закупках установлено, что закупка у единственного поставщика применяется в случае заключения договоров, в том числе агентирования, комиссии, связанные с предоставлением эфирного времени для проведения предвыборной агитации на платной основе, а также с размещением рекламы в эфире средств массовой информации Компании.

Таким образом, Положением о закупках предусмотрена возможность заключения договора с единственным поставщиком, при котором не требуется размещать извещение о проведении такой закупки.

Согласно материалам дела в период с 01.01.2017 по настоящее время правом на оказание услуг по размещению рекламы в эфире телеканалов «Россия 1» и «Россия 24» Компания наделена ООО «Национальный рекламный альянс» (далее – ООО «НРА») контрактом от 21.12.2016 № НРА-102/1216/2/211216/6900, согласно которому ООО «НРА» обязуется за вознаграждение совершать от своего имени, но в интересах и за счет ФГУП «ВГТРК» сделки с заказчиками на оказание заказчиком услуг по размещению рекламы в эфире телеканалов «Россия-1» и «Россия-24» в период с 01.01.2017 по 01.01.2022¹⁷.

Пунктом 2.4 вышеуказанного контракта установлено, что ООО «НРА» действует на исключительной основе: ФГУП «ВГТРК» обязуется не заключать с третьими лицами договоров, направленных на реализацию услуг по размещению рекламы, в том числе агентских договоров, либо договоров комиссии, либо договоров поручения, либо иных договоров.

ООО «НРА», в свою очередь, заключило субагентский договор от 22.12.2016 № РМ-44/1216 (№ НРА-119/1216-2) с АО «Регион Медиа», в соответствии с которым ООО «НРА» (Агент), действуя по поручению ФГУП «ВГТРК», но за его счет на основании соответствующего контракта

поручает, а АО «Регион-Медиа» (Субагент) обязуется за вознаграждение совершать от своего имени, но в интересах и за счет Агента сделки с заказчиками на оказание последним услуг по размещению рекламы, оказываемых ФГУП «ВГТРК», начиная с 01.01.2017, а также совершать по поручению Агента иные юридические и фактические действия, необходимые для надлежащей реализации заказчиком услуг по размещению рекламы и неразрывно с ними связанные иные услуги¹⁸.

Между тем, АО «Регион Медиа», как было установлено ранее, заключило с ООО «Инком-Медиа» субагентские договоры, таким образом обеспечив возможность ООО «Инком-Медиа» осуществлять размещение рекламных материалов рекламодателей в региональном эфире телеканалов с 2017 года по настоящее время.

До 2017 года ООО «Инком-Медиа» было наделено соответствующими полномочиями следующим образом.

В период с 01.01.2011 до 01.01.2015 правом на оказание услуг по размещению рекламы в эфире телеканалов «Россия-1» и «Россия-24» ФГУП «ВГТРК» наделило ОАО «РТР-Медиа» в соответствии с контрактом от 12.11.2010 № 7044/1080, согласно которому ОАО «РТР-Медиа» (Агентство) обязуется за вознаграждение совершать от своего имени, но за счет и в интересах Компании сделки на оказание услуг по размещению рекламы, за что Компания уплачивает агентское вознаграждение¹⁹.

В пункте 2.4 рассматриваемого контракта установлено, что Агентство действует на исключительной основе: Компания обязуется не заключать с третьими лицами договоров, направленных на реализацию услуг по размещению рекламы, в том числе агентских договоров, либо договоров комиссии, либо договоров поручения, либо каких-либо иных договоров. ВГТРК также обязуется без письменного согласия Агентства не осуществлять самостоятельно или через иных посредников реализацию Заказчиком своих услуг по размещению рекламы.

Согласно пункту 3.1.1 контракт заключен с Агентством как с победителем закрытого конкурса, что соответствует ранее обозначенным положениям законодательства.

ОАО «РТР-Медиа» по договору от 27.12.2010 № РМ/А-101227-003Р и дополнительным соглашениям к нему, выступая в качестве Принципала, поручило ООО «Инком-Медиа» (Агенту) за вознаграждение совершать от своего имени, но за счет Принципала сделки с заказчиками на оказание последним услуг по размещению региональной рекламы в эфире телеканалов в пределах территории Красноярского края в

период с 01.01.2011 по 31.12.2014²⁰.

Между тем, в период с 01.01.2015 до 01.01.2017 ФГУП «ВГТРК» наделило ЗАО «Агентство «Видео Интернешнл-Приоритет» правом на оказание услуг по размещению рекламы в эфире телеканалов «Россия-1» и «Россия-24» в соответствии с контрактом от 12.12.2014 № 17/121214/1080 (№ АП-342/1214)²¹.

ЗАО «Агентство «Видео Интернешнл-Приоритет» по субагентскому договору от 12.12.2014 наделило ЗАО «Видео Интернешнл «Трэнд» (в настоящее время ООО «Регион Медиа») правом на размещение рекламы в эфире телеканалов²².

В свою очередь, ЗАО «Видео Интернешнл «Трэнд» заключило субагентский договор от 15.12.2014 № ВТ-141215-002Г с ЗАО «Видео Интернешнл-Барнаул» (позднее - ООО «ВиАй Барнаул»), наделив последнего полномочиями на размещение рекламы в эфире телеканалов²³.

По договорам от 23.12.2015 № 1512-034Г и № 1512-033Г, ЗАО «Видео Интернешнл-Барнаул» (ранее – ООО «ВиАй Барнаул») в качестве своего агента на территории Красноярского края и города Красноярск определило ООО «Инком-Медиа» с тем, чтобы Общество осуществляло размещение рекламных материалов рекламодателей в региональном эфире телеканалов.

Таким образом, ООО «Инком-Медиа» наделено правом на размещение рекламных материалов в региональном эфире Красноярского края и города Красноярск на телеканалах «Россия-1» и «Россия-24» в период с 2011 года по настоящее время в соответствии с агентскими и субагентскими договорами, заключенными как по результатам конкурентных процедур, так и на основании закупки у единственного поставщика.

Однако, согласно имеющимся в материалах дела договорам и иным документам, ООО «Инком-Медиа» заключало с рекламодателями договоры на размещение рекламных и информационных материалов на территории Красноярского края и города Красноярск не только на телеканалах, но и также в региональном эфире радиоканалов «Вести ФМ», «Маяк» и «Радио России».

Согласно материалам дела, размещение рекламно-информационных материалов на радиоканалах осуществляется в соответствии с договором от 12.01.2012 № 02/607 о рекламном обеспечении. Однако из смысла договора следует, что ООО «Инком-Медиа» выступает

заказчиком услуг по размещению региональной рекламы и информационному обеспечению на теле- и радиоканалах Компании. Следовательно, Общество не наделяется данным договором полномочиями по размещению рекламно-информационных материалов в региональном эфире теле- и радиоканалов.

Между тем, при подписании договора стороны именовали себя как Агент и Принципал, то есть как субъекты агентского договора.

Как следует из содержания статьи 421 ГК РФ, стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, могут применяться правила об аналогии закона.

Стороны могут 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.

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. В иных случаях условия договора могут определяться диспозитивной нормой либо обычаями, применимыми к отношениям сторон.

Таким образом, положения договора от 12.01.2012 № 02/607, по своей сути, предусматривают наличие у ООО «Инком-Медиа» возможности осуществлять размещение рекламно-информационных материалов в региональном эфире, в том числе радиоканалов «Вести ФМ», «Маяк» и «Радио России» на территории Красноярского края и города Красноярск, что подтверждается также письмом директора филиала Д.М. Лепуховым заместителю прокурора Октябрьского района г. Красноярска О.С. Петровой²⁴.

При рассмотрении положений договора о рекламном обеспечении, заключенного ФГУП «ВГТРК» (в лице филиала ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») с ООО «Инком-Медиа», следует, что заказчиком (потребителем) услуги является ООО «Инком-Медиа», которое не является субъектом, обязанным проводить закупки в соответствии с Законом о закупках, а исполнителем по нему является ФГУП «ВГТРК». Таким образом, в данном случае проведение каких-либо конкурентных процедур не требуется.

Таким образом, из содержания данного договора у ФГУП «ВГТРК» не возникает обязанности по проведению конкурентных процедур.

Из вышеизложенного следует, что и ФГУП «ВГТРК», и АО «Регион Медиа» избрали в качестве своего агента (субагента) для реализации полномочий по размещению рекламно-информационных материалов на территории Красноярского края именно ООО «Инком-Медиа».

В целях установления причин определения ООО «Инком-Медиа» в качестве посредника между Компанией и рекламодателями Комиссия ФАС России обнаружила следующее.

Согласно протоколу заседания Комиссии Красноярского УФАС России от 17.06.2019 представитель ФГУП «ВГТРК» <...> пояснила, что часть сотрудников филиала Компании перешла работать в ООО «Инком-Медиа», в связи с чем договоры заключались именно с Обществом²⁵.

Кроме того, Компанией не отрицается факт наличия устойчивых хозяйственных отношений с ООО «Инком-Медиа», также, как и Общество в своих пояснениях по делу от 09.01.2019 № 1 указывается на отсутствие необходимости в введении электронной переписки с филиалом Компании ввиду территориальной близости ответчиков²⁶.

Данные обстоятельства подтверждаются следующими документами, представленными в материалы дела:

- договор аренды федерального недвижимого имущества, заключенный между ФГУП «ВГТРК» (в лице ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») и ООО «Инком-Медиа» от 29.06.2012 № 33/607 (лот № 9) о передаче во временное владение и пользование ООО «Инком-Медиа» комнат № 2-5, 7, 14-15, 22, 23 по адресу г. Красноярск, ул. Советская д. 128, стр. 9. Договор заключен по результатам аукциона от 20.06.2012 № 040412/0039561/01 и действителен до 2017 года²⁷;

- договор аренды федерального недвижимого имущества, заключенный между ФГУП «ВГТРК» (в лице ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») и ООО «Инком-Медиа» от 25.12.2017 № 109/607 (лот № 12) о передаче во временное владение и пользование ООО «Инком-Медиа» комнат № 6, 10-13 по адресу г. Красноярск, ул. Советская д. 128, стр. 9. Договор заключен по результатам аукциона от 20.09.2017 № 180917/0039561/01 и действителен до 24.10.2020²⁸;

- договор аренды федерального недвижимого имущества, заключенный между ФГУП «ВГТРК» (в лице ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») и ООО «Инком-Медиа» от 15.08.2017 № 70/607 о передаче во временное владение и пользование ООО «Инком-Медиа» комнат № 2-5, 7, 14-15, 22-23

по адресу г. Красноярск, ул. Советская д. 128, стр. 9. Договор заключен на основании ч. 9 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции без проведения аукциона и действителен до 14.08.2020²⁹;

- договор аренды оборудования, заключенный между ФГУП «ВГТРК» (в лице ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск») и ООО «Инком-Медиа» от 01.15.2016 о предоставлении во временное пользование последнему технических средств³⁰;

В соответствии с материалами дела ВГТРК ГТРК «Красноярск» получило согласие на передачу помещений в аренду третьим лицам от ФГУП «ВГТРК» (29.03.2012 и 14.08.2017), Агентства печати и массовых коммуникаций Красноярского края (21.03.2012 и 02.08.2017) и Федерального агентства по управлению государственным имуществом по Красноярскому краю (27.04.2012, 12.10.2017 и 15.11.2017)³¹.

Таким образом, недвижимое имущество передано в аренду ООО «Инком-Медиа» в соответствии с требованиями Устава Компании, что подтверждается также имеющимися в материалах дела актами прима-передачи³².

Между тем, ФГУП «ВГТРК» заключены договоры на аренду помещений, находящихся в федеральной собственности и с иными организациями³³.

В пояснениях АО «Регион Медиа» по делу относительно выбора ООО «Инком-Медиа» в качестве своего субагента разъясняется³⁴: *«отбор контрагентов для заключения договоров, предметом которых является оказание Компанией услуг по размещению региональной рекламы происходит в соответствии с основными принципами гражданского законодательства – свободы договора, юридического равенства сторон, добросовестности, а также экономической целесообразности, соблюдение баланса интересов сторон»*. В результате мониторинга рынка оказания услуг по размещению рекламных материалов на телеканалах договоры были заключены с ООО «Инком-Медиа», что не является нарушением действующего законодательства.

Помимо всего прочего, антимонопольным органом установлено, что ООО «Инком-Медиа» в период 2013-2018 гг. получало субсидии за размещение социально значимых для населения Красноярского края материалов в региональном эфире теле- и радиоканалов, вещание на которых осуществляет ФГУП «ВГТРК».

Агентство печати и массовых коммуникаций Красноярского края в ответ на запрос ФАС России представило сведения относительно порядка предоставления субсидий ООО «Инком-Медиа»³⁵.

Указанные субсидии выделяются на основании Закона Красноярского края «Об экономической поддержке средств массовой информации» от 27.12.2005 № 17-4366 и Порядка предоставления и возврата субсидий на возмещение юридическим лицам, являющимся издателями или редакциями средств массовой информации, зарегистрированным и осуществляющим свою деятельность на территории края, затрат связанных с производством и распространением социально значимых для населения Красноярского края материалов, критериев отбора юридических лиц, имеющих право на получение субсидий, утвержденного постановлением Правительства Красноярского края от 30.12.2009 № 684-п.

Для получения субсидии необходимо осуществлять производство и распространение социально значимых для населения Красноярского края материалов, а также участие и победа в конкурсе. Принять участие в конкурсе вправе юридические лица, являющиеся издателями или редакциями средств массовой информации, зарегистрированными и осуществляющими свою деятельность на территории Красноярского края. Конкурсная документация публикуется в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: www.krskstate.ru³⁶.

Претендент на получение субсидии для участия в конкурсе подает заявку с приложением требуемых документов (учредительные документы; описание проекта; описание целевых групп населения с обозначением количества граждан, на которых направлен проект; достигаемый эффект, актуальность и востребованность проекта; количественные характеристики материалов проекта и пр.), согласно порядку предоставления субсидий.

Решение о предоставлении субсидий оформляется приказом Агентства печати и массовых коммуникаций Красноярского края. Информация о получателях субсидии с указанием ее размера так же размещается в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу www.krskstate.ru.

В случае победы в конкурсе между участником и Агентством печати и массовых коммуникаций Красноярского края заключается договор на предоставление субсидии. Затем победитель конкурса производит соответствующие социально значимые материалы и размещает их в региональном эфире теле- и радиоканалов.

Основанием для получения субсидий ООО «Инком-Медиа» является производство и распространение социально значимых для населения Красноярского края материалов в рамках радиопрограммы «Медиа-факт» (свидетельство о регистрации средства массовой информации

Эл № ТУ24-00635, выдано Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Красноярскому краю 25.10.2012) и телепрограммы «Медиа-факт» (свидетельство о регистрации средства массовой информации Эл № ТУ24-00634, выдано Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Красноярскому краю 25.10.2012), учредителем которых является ООО «Инком-Медиа»³⁷.

Указанные средства массовой информации были учреждены с целью распространения общественно-значимой информации в теле- и радио эфире. В рамках данных проектов, согласно пояснениям ООО «Инком-Медиа», не размещаются рекламно-информационные материалы.

Кроме того, ежегодно с 2013 года по 2018 год наряду с ООО «Инком-Медиа» получателями субсидий из краевого бюджета становились и иные хозяйствующие субъекты. К примеру, в 2018 году субсидии на возмещение расходов помимо ООО «Инком-Медиа» также получили еще 27 компаний, в том числе ОАО «Красноярское информационное телевидение», ООО «Вещательная корпорация «Телесфера», ООО «Телекомпания 8 канал», ООО «Ритэкс», ООО «Авто-радио»³⁸.

Для производства материалов ООО «Инком-Медиа» привлекаются специалисты, работающие также по совместительству в ФГУП «ВГТРК», что подтверждается договорами подряда.

Кроме того, по факту предоставления Агентством печати и массовых коммуникаций Красноярского края субсидий ООО «Инком-Медиа» неоднократно проводились проверки соблюдения законодательства Красноярским УФАС России, Прокуратурой Красноярского края, Счетной палатой Красноярского края и УМВД РФ по Красноярскому краю, нарушений выявлено не было.

Также в рамках рассмотрения дела № 22/01/11-103/2019 с целью установления фактов наступления негативных последствий в результате заключенного Компанией (в лице филиала) договора об информационном обеспечении с ООО «Инком-Медиа», антимонопольным органом были направлены запросы рекламодателям, с которыми общество заключало договоры на оказание услуг по размещению и производству рекламно-информационных материалов.

Запросы были направлены рекламодателям, в том числе АО «ЦУМ», ЗАО «Санаторий Сосновый Бор», ООО «Виктория», ООО «Грин-Парк», ООО «ИнвестАгент», ООО «КРАСБЕТОН», ООО «КрасНЕО», ООО «Производственная компания «Мелви», ООО «Семейный Центр

«АСТЕРИЯ», ООО «Сосновоборская градостроительная компания», ООО «Центр Современной Кардиологии», ООО ТД «ЭлектроСила» и КГАУ «Дирекция краевых телепрограмм». По результатам анализа полученных от рекламодателей ответов установлено, что филиал ФГУП «ВГТРК» не отказывал никому из указанных лиц в размещении материалов в региональном эфире теле- и радиоканалов³⁹.

Однако КГАУ «Дирекция краевых телепрограмм» в письме от 26.09.2019 № 506⁴⁰ указало, что дважды обращалось в филиал Компании с предложением заключить договор на размещение видеоматериалов в региональном эфире телеканалов, но получало ответ о необходимости обращения по данным вопросам в ООО «Инком-Медиа». Таким образом, КГАУ «Дирекция краевых телепрограмм» заключило договоры на размещение видеоматериалов с ООО «Инком-Медиа».

Между тем, как было установлено антимонопольным органом, прайс-листы, направляемые ООО «Инком-Медиа» и ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск» рекламодателям, обращающимся за размещение рекламных и информационных материалов в региональном эфире теле- и радиоканалов, абсолютно идентичны, что свидетельствует об одинаковых условиях исполнения договоров, заключенных как с ФГУП ВГТРК «ГТРК «Красноярск», так и с ООО «Инком-Медиа»⁴¹.

Следовательно, заключение договоров на размещение рекламных и информационных материалов с ООО «Инком-Медиа» не привело к каким-либо неблагоприятным последствиям для рекламодателей.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещается заключение соглашений между хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к созданию другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются: сокращение числа

хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке; рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке; отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке; определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке; иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Следует при этом отметить, что для применения запрета, предусмотренного частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, установление соответствующих фактов ограничения конкуренции (возможности наступления таких последствий) должно являться именно следствием заключения соглашения, а не стечением иных, не связанных с соглашением, обстоятельств.

Как следует из смысла пункта 18 статьи 4 Закона о конкуренции, ограничивающее конкуренцию соглашение в обязательном порядке подразумевает наличие волеизъявления на осуществление действий, направленных на заключение или реализацию такого соглашения, со стороны всех хозяйствующих субъектов, являющихся участниками такого соглашения.

Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в письменной или устной форме, о которой свидетельствуют скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и способные привести к результатам, определенным Законом о защите конкуренции.

В соответствии с Разъяснениями № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденными протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3, факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Кроме того, согласно «Обзору по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере», утвержденному Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.03.2016, факт заключения хозяйствующими субъектами антиконкурентного соглашения может быть доказан только с использованием совокупности доказательств, в том числе включая фактическое поведение хозяйствующих субъектов.

Указанная позиция находит отражение в Постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 15.08.2017 № Ф10-2426/2017 по делу № А64-4040/2016, где суд указал, что при доказывании антиконкурентных соглашений необходимо оценивать всю «полноту сбора доказательств, их «весомость» как в отдельности, так и в совокупности».

Так, факт осуществления деятельности ФГУП «ВГТРК» (в лице филиала) по размещению рекламных и информационных материалов через ООО «Инком-Медиа» путем заключения договора от 12.01.2012 № 02/607 о рекламном обеспечении, не может безусловно свидетельствовать о наличии между ответчиками предварительной договоренности, направленной на устранение конкурентов.

Антимонопольным органом не установлено, что заключение рассматриваемого договора между ответчиками создало преимущественные условия для ООО «Инком-Медиа» и было направлено на устранение конкурентов на рассматриваемом рынке при заключении договоров в связи с отсутствием заявлений, жалоб от иных хозяйствующих субъектов осуществляющих агентскую деятельность по размещению рекламных и информационных материалов на территории Красноярского края.

Предоставление филиалом ФГУП «ВГТРК» ООО «Инком-Медиа» возможности осуществлять размещение рекламных и информационных материалов в региональном эфире теле- и радиоканалов в отсутствие конкурирующих предложений со стороны иных лиц, осуществляющих деятельность на рынке по оказанию агентских услуг, не позволяет сделать вывод о наличии совместных действий ответчиков, направленных на устранение конкуренции. Указанная позиция ФАС России также подтверждается выводами суда⁴².

Кроме того, в ходе рассмотрения дела, ФАС России установлено, что размещение рекламных и информационных материалов в региональном эфире теле- и радиоканалов ООО «Инком-Медиа», а не ФГУП «ВГТРК», не повлияло на уровень цен на рассматриваемом рынке.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 22/01/11-103/2019

Комиссией ФАС России установлено, что ООО «Инком-Медиа» осуществляло размещение рекламных материалов в региональном эфире телеканалов «Россия – 1» и «Россия – 24» на основании договоров, заключенных с субагентами ФГУП «ВГТРК», при этом, размещение рекламных и информационных материалов в региональном эфире радиоканалов «Радио России», «Маяк», «Вести ФМ» осуществляется на основании договора от 12.01.2012 № 02/607 как с единственным поставщиком. Между тем, указанные действия ответчиков не свидетельствуют о наличии их волеизъявления на заключение соглашения, ограничивающего конкуренции путем создания преимуществ для ООО «Инком-Медиа».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

прекратить рассмотрение дела № 22/01/11-103/2019 в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (ИНН 7714072839, Ямского поля 5-я ул., д. 19-21, г. Москва, 125040) и общества с ограниченной ответственностью «Инком-Медиа» (ИНН 2463224971, Советская ул., д. 128, стр. 9, г. Красноярск, 660100) в связи с отсутствием нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в рассматриваемых Комиссией ФАС России действиях.

Председатель Комиссии _____<...>

Члены Комиссии: _____<...>

_____<...>

_____<...>

_____<...>

_____<...>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

1 Том 4, листы дела 274-275

2 Том 4, листы дела 277-296

3 Том 15, листы дела 456-460

4 Том 4, листы дела 260-268

5 Том 4, листы дела 153-163

6 Том 3, листы дела 210-212

7 Том 1, листы дела 217-220

8 Том 1, листы дела 221-230

9 Том 3, лист дела 41

10 Том 15, листы дела 245-275

11 Том 13, листы дела 310-399

12 Том 13, листы дела 309-222

13 Том 13, листы дела 142-223

14 Том 4, листы дела 100-127

15 Том 4, листы дела 80-99

16 Том 4, лист дела 91

17 Том 15, листы дела 294-333

18 Том 15, листы дела 334-396

19 Том 15, листы дела 39-75

20 Том 15, листы дела 76-147

21 Том 15, листы дела 148-193

22 Том 15, листы дела 194-244

23 Том 15, листы дела 245-293

24 Том 3, листы дела 215-217

25 Том 11, лист дела 166

26 Том 14, лист дела 196

27 Том 7, листы дела 35-102

28 Том 4, листы дела 128-138

29 Том 4, листы дела 137-149

30 Том 11, листы дела 123-128

31 Том 14, листы дела 358-372

32 Том 1, листы дела 30,39

33 Том 14, листы дела 358-360

34 Том 13, лист дела 457

35 Том 14, листы дела 234-242

36 Том 13, листы дела 18-19

37 Том 14, листы дела 204-205

38 Том 14, листы дела 239-240

39 Том 15, листы дела 210-233

40 Том 15, листы дела 448-452

41 Том 15, листы дела 1-189, 346-493

42 Определение Верховного Суда РФ от 02.10.2017 № 302-КГ17-13400 по делу № А33-10702/2016