

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

наложении штрафа по делу № 013/04/7.32.4-500/2020 об административном правонарушении

июля 2020 г.
САНСК

г.

– временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России), рассмотрев протокол №81 и материалы дела об административном правонарушении № 013/04/7.32.4-500/2020, возбужденного в отношении должностного лица - заместителя директора Казенного учреждения Мордовского округа Саранск «Градостроительство» <> (паспорт серия <...>) по признакам нарушения части 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...>, надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения административного дела (ознакомлена с определением лично 10.07.2020 г.)

УСТАНОВИЛА:

на основании поступившей в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) жалобы Общества с ограниченной ответственностью «БОРД» (далее - ООО «БОРД», Заявитель) (вх. № от 06.08.2019) на действия организатора торгов Казенного учреждения Мордовского округа Саранск «Градостроительство» (далее также Организатор торгов, КУ г.о. Саранск «Градостроительство») при проведении открытых аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (извещение на сайте www.torgi.gov.ru № 19/1047111/01), рассмотрены изложенные в ней обстоятельства.

в результате рассмотрения жалобы Комиссией Мордовского УФАС России принято решение № 436 от 20.08.2020 г. и выдано обязательное для исполнения

зписание № 63 от 20.08.2020 г. Жалоба была признана обоснованной, а действия организатора торгов, выразившиеся во включении в проект договора проведения аукционов по продаже права на заключение договоров на новку и эксплуатацию рекламных конструкций пунктов 2.3.15, 2.3.16, признаны нарушением части 1 статьи 445, части 3 статьи 423 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 3 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 3 «О рекламе».

Протокол об административном правонарушении № 81 от 10.07.2020 г. составлен в соответствии с...> Содержание протокола об административном правонарушении от 10.07.2020 г. соответствует требованиям статьи 28.2 КоАП РФ, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

Содержание нарушения выразилось в следующем.

В 2019 г. Администрацией г.о. Саранск принято Постановление № 1275 «О проведении аукциона по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций».

Извещение о проведении аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (далее также – Аукционы). Также извещение о проведении открытых аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций опубликовано в газете «Вечерний Саранск» от 10.07.2019 №28 (1401).

Аукционы проводились Казенным учреждением городского округа Саранск «Департамент городского строительства» в соответствии со статьей 19 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), постановлением Правительства Республики Мордовия от 12.08.2013 № 334 «О мерах по реализации положений Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», постановлением о порядке организации и проведения аукциона по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее – Постановление) решением Совета депутатов городского округа Саранск от 22.05.2008 № 84) с приложением отчета об оценке рыночной стоимости права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций и протокола заседания комиссии по проведению аукциона по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций от 10 июля 2019 года.

Из содержания жалобы ООО «БОРД», пункты 2.3.15, 2.3.16 проекта договора, заключаемого по результатам торгов, содержат требования к рекламодателю, противоречащие действующему законодательству.

Согласно пункту 2.3.15 Договора сторона 2 (рекламодатель) обязана «в течение действия настоящего Договора оказывать содействие Администрации городского округа Саранск в размещении социальной рекламы на рекламных конструкциях в соответствии с Федеральным законом «О рекламе».

ответствии с пунктом 2.3.16 Договора сторона 2 (рекламораспространитель) уется «распространять социальную рекламу на безвозмездной основе по льбе «стороны 1» в пределах пяти процентов годового объема общей амной площади рекламной конструкции, в том числе в праздничные дни, эделенные в соответствии с законодательством Российской Федерации».

ако, исходя из системного толкования норм Закона о рекламе, а также норм их отраслей права (в частности, статьи 346.27 Налогового кодекса ийской Федерации), Заявитель приходит к выводу, что процесс тространения наружной рекламы (в том числе социальной рекламы) включает бя не только «размещение социальной рекламы на рекламных конструкциях» «предоставление рекламных площадей», как это предусмотрено пунктами 5 и 2.3.16 Договора, но и всю совокупность действий амораспространителя по доведению рекламы до ее потребителей, путем ее едения и поддержания в состоянии, пригодном для визуального восприятия. этом процесс распространения наружной рекламы включает в себя, в том е, выполнение работ по монтажу (демонтажу) рекламных материалов, держание их в надлежащем состоянии, замену рекламных материалов в ние периода размещения, устранение дефектов рекламных материалов.

зязи с вышеизложенным Заявитель предположил, что в соответствии со ьями 432, 431 ГК РФ, частью 3 статьи 10 Закона о рекламе для целей лещения наружной социальной рекламы между рекламодателем и амораспространителем должен быть заключен самостоятельный договор на лещение (распространение) социальной рекламы, устанавливающий все эственные условия распространения наружной социальной рекламы, а чение этого условия в договор, заключаемый по результатам аукциона на зо установки и эксплуатации рекламных конструкций, является авомерным.

огласившись с доводами Заявителя, КУ г.о. Саранск «Градостроительство» дставило в адрес антимонопольного органа возражения на жалобу ООО 'Д», в которых поясняло, что органы местного самоуправления заключают воры на производство социальной рекламы с исполнителями, которые раются путем открытых конкурсов, на которых кандидаты представляют иссии к оценке свои работы и проекты. Победитель конкурса заключает с иципальным заказчиком муниципальный контракт. Исполнение его ролируется и принимается муниципальным заказчиком. Проведение данных едур ни коим образом не затрагивает интересы амораспространителей.

редставленных доводов КУ г.о. Саранск «Градостроительство» следовало, что ты 2.3.15 и 2.3.16 оспариваемого Договора не нарушают нормы действующего одательства, а указывают на содействие в распространении социальной амы в пределах утвержденных норм.

ив представленные материалы и доводы, Комиссия Мордовского УФАС

ии пришла к следующим выводам.

соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

согласно части 11 статьи 3 Закона о рекламе социальная реклама - 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 чуждое интересам государства.

согласно пункту 5.1 статьи 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. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти представительными органами муниципальных образований. Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи 1 размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных актах.

заключение договора на распространение социальной рекламы предусмотрено статьей 10 Закона о рекламе.

согласно части 2 статьи 10 Закона о рекламе органы государственной власти, 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.

соответствии с частью 3 статьи 10 Закона о рекламе заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для

амораспространителя 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.

Срок обязательного заключения договора установлен в статье 445 гражданского кодекса Российской Федерации. При этом частью 4 статьи 445 гражданского кодекса Российской Федерации предусматривается, что, если сторона, для которой в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации или иными законами заключение договора является обязательным, отказывается от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно отказывающаяся от заключения обязательного договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки. Следовательно, рекламодатель обязан заключить договор с любым лицом, которое обратится к нему с требованием о распространении социальной рекламы в пределах 5% годового объема распространяемой им рекламы.

В соответствии с положением части 3 статьи 423 Гражданского кодекса Российской Федерации договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Договор на распространение социальной рекламы (равно как и рекламы) является гражданско-правовым договором, а именно договором оказания услуг. Согласно нормам статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации оказываемые услуги подлежат оплате в порядке и в сроки, которые указаны в договоре. Поэтому при обязательности для рекламодателя заключения договора оказания услуг по распространению социальной рекламы в пределах 5% годового объема распространяемой им рекламы, безвозмездность этого договора законодательством Российской Федерации не предусмотрена.

Вместе с тем, пункт 2.3.15 проекта Договора обязывает рекламодателя в течение срока его действия оказывать содействие Администрации г.о. Саранск в размещении социальной рекламы на рекламных конструкциях в соответствии с Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а пункт 2.3.16 устанавливает его обязанность распространять социальную рекламу по просьбе Администрации г.о. Саранск в пределах пяти процентов годового объема общей рекламной площади рекламной конструкции, в числе в праздничные дни, определенные в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Выводом из изложенного, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к выводу о том, что пункты 2.3.15, 2.3.16 проекта Договора противоречат требованиям действующего законодательства, а именно: части 3 статьи 423 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 3 статьи 10 Закона о рекламе.

ым образом нарушают они и требования части 1 статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой в случаях, когда в ответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой завлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Также ввиду того, что в данном случае проект договора является частью извещения о проведении открытых аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, у потенциального участника аукциона по умолчанию отсутствует возможность ссылаться на несогласии с пунктами 2.3.15, 2.3.16 проекта договора, что свидетельствует о нарушении КУ г.о. Саранск «Градостроительство» требований части 1 статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Ответственность за совершение вышеуказанных действий устанавливается частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

В соответствии с частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и пунктами 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах государственных бюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или

листративно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.25, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 3, 19.7.12](#) настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных палат, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, считающиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

ответственности с приказом директора Казенного учреждения городского округа Истринск «Градостроительство» от 15.12.2017 года №187-ЛС <...> назначена на должность заместителя директора Казенного учреждения городского округа Истринск «Градостроительство».

Согласно части 3 Должностной инструкции заместитель директора участвует в организации и проведении аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Согласно части 6 Должностной инструкции заместитель директора несет административную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на него обязанностей в соответствии с законодательством.

На основании изложенного в действиях (бездействии) <...> имеются признаки события административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ, а именно: нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации открытых аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

На основании изложенного, <...> является должностным лицом, подлежащим административной ответственности по части 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ в связи с неисполнением возложенных на нее обязанностей.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ предусмотрено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение

нается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало виновный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

по совершению административного правонарушения: Казенное учреждение городского округа Саранск «Градостроительство» (<...>).

по совершению административного правонарушения: 17.07.2019 года.

по совершению нарушения установлен 20.08.2019 года.

исходя из изложенного, в действиях <...> присутствует событие административного правонарушения, предусмотренное частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.

в соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

в соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

согласно части 5 статьи 25.2 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать постановление по делу об административном правонарушении, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

по делу по части 1 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

с учетом норм части 1 статьи 4.5 КоАП РФ давность привлечения к административной ответственности за нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов исчисляется сроком в один год со дня совершения административного правонарушения.

с даты вынесения настоящего постановления срок привлечения к административной ответственности по статье 7.32.4 КоАП РФ не истек.

согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» от

В 2005 году № 5, малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения принимаемых общественных правоотношений.

Характер совершенного административного правонарушения не свидетельствует о малозначительности.

Им образом, <...> является виновной в совершении противоправных действий, состоявшихся во включении в проект договора при проведении аукционов по продаже права на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций пунктов 2.3.15, 2.3.16, нарушающих требования части 1 статьи 445, части 3 статьи 423 Гражданского кодекса Российской Федерации, и 3 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

При рассмотрении данного административного дела установлены следующие отягчающие, смягчающие административную ответственность в соответствии со статьей 1 статьи 4.2 КоАП РФ:

1. совершение лицом, совершившим административное правонарушение;

2. участие лицом, совершившим административное правонарушение, содействия лицу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении;

3. неисполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

4. отягчающих обстоятельств, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ отягчающих административную ответственность, не установлено.

5. отягчающих обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное положение <...>.

6. При рассмотрении дела проведено всестороннее и полное исследование всех обстоятельств дела, при этом смягчающих ответственность обстоятельств и при отсутствии отягчающих ответственность обстоятельств, руководствуясь статьями 4.1, 26.11, – 29.11, а также частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

сизнать должностное лицо - заместителя директора Казенного учреждения городского округа Саранск «Градостроительство» <...> (паспорт серия <...>) вшившим часть 10 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Трименить к должностному лицу - заместителю директора Казенного учреждения городского округа Саранск «Градостроительство» <...> (паспорт ля <...>) меры административной ответственности в виде административного афа в размере 3 000 (три тысячи) рублей 00 копеек.

лу штрафа необходимо перечислить на счет казначейства:

чатель: ИНН 1326136739 КПП 132601001 УФК по Республике Мордовия (довское УФАС России) код администратора доходов 16111601071019000140, IO 89701000; Банк получателя: Отделение – НБ Республика Мордовия, БИК 52001 Расчётный счёт 440101810022020017002;<...>; Назначение платежа: жные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства ере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке нсовых услуг, законодательства о естественных монополиях и одательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые эральными органами государственной власти.

ответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не нее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в нную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, усмотренных статьей 31.5 КоАП.

ответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа ежит зачислению в бюджет в полном объеме.

асно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, етельствующего об уплате административного штрафа, по истечении идесяти дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, нностное лицо, вынесшие постановление, направляет соответствующие эриалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным одательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа лнительной власти, его территориального органа, а также иного дарственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам административных правонарушений (за исключением судебного пристава-лнителя), составляет протокол об административном правонарушении, усмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, ллатившего административный штраф. Копия протокола об административном онарушении направляется судье в течение трех дней со дня составления

анного протокола.

асно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в
с, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение
административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

ответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ
постановление по делу об административном правонарушении может быть
обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в
районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или
получения копии постановления.

асно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об
административном правонарушении вступает в законную силу после истечения
срока, установленного для обжалования постановления по делу об
административном правонарушении, если указанное постановление не было
обжаловано или опротестовано.

лично исполняющий обязанности

руководителя Управления

<...>

Постановление вступило в законную силу

«___» _____ 2020

и.