

№78/213/17 от 10.01.2017

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 1-00-52/78-03-16

20 декабря 2016

Санкт-Петербург

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Комиссия СПб УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, созданная приказом от 19.09.2016 № 398/16 в составе:

Председатель Комиссии:

заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела контроля органов власти,

заместитель начальника отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей:

заявителя ООО Агентство «АрЭмСи»,

Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга,

Правительства Санкт-Петербурга,

Комитета по печати и взаимодействию со средствами массовой информации,

Санкт-Петербургского государственного унитарного предприятия «Городской центр размещения рекламы»,

рассмотрев дело № 1-00-52/78-03-16 по признакам нарушения ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга (далее – КИО, Комитет), выразившихся в наделении хозяйствующего субъекта - Санкт-Петербургского государственного унитарного предприятия «Городской центр размещения рекламы» (далее – ГУП «ГЦРР», Предприятие) функциями и правами Комитета, а также использовании неконкурентных способов определения хозяйствующего субъекта – ГУП «ГЦРР» для исполнения на возмездной основе обязательств, указанных в договоре поручения от 15.11.1995г. и относящихся к государственным

нуждам, что привело или может привести к ограничению конкуренции путем воспрепятствования осуществлению аналогичной деятельности иными хозяйствующими субъектами,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Агентство «АрЭмСи» обратилось в Санкт-Петербургское УФАС России с заявлением (вх.№ 6967/16 от 28.03.2016) о нарушении законодательства о защите конкуренции, выражающемся в исполнении ГУП «ГЦРР» обязательств по договору поручения, заключенному с Комитетом по управлению государственным имуществом Санкт-Петербурга, а именно в выполнении работ, связанных с упорядочением рекламно-информационной деятельности и осуществлении контроля за соблюдением ее порядка, оказании услуг по ведению реестров, оказании услуг по представлению интересов Комитета при рассмотрении исков судом, арбитражным судом, без применения конкурентных способов определения поставщика (исполнителя), что приводит к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и создает дискриминационные условия.

Санкт-Петербургское УФАС России в ходе рассмотрения заявления ООО «Агентство «АрЭмСи» выявило в действиях Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга (191060, Санкт-Петербург, Смольный проезд, д.1, лит.Б) признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при заключении и исполнении Договора поручения от 15.11.1995г., заключенного с ГУП «ГЦРР» и выдаче ГУП «ГЦРР» доверенностей на совершение от имени Комитета юридически значимых действий, связанных с распоряжением и контролем за использованием государственного имущества.

Санкт-Петербургское УФАС России, руководствуясь статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выдало КИО предупреждение (исх. от 28.06.2016г. № 78/14333/16) о необходимости прекращения действий (бездействия), которые запрещены ч.ч. 1,3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно, о необходимости прекращения в срок до 29 июля 2016г. действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, путем расторжения с ГУП «ГЦРР» договора поручения от 15.11.1995г. и отзыва доверенности от 30.12.2015 № 85257-42, наделяющей ГУП «ГЦРР» полномочиями КИО по исполнению всех обязательств по заключенным ГУП «ГЦРР» с любыми третьими лицами от имени Комитета договорам на установку и эксплуатацию рекламных и информационных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга (за исключением недвижимого имущества, закрепленного за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве), а также по договорам на установку и эксплуатацию объектов информации на земельных участках, расположенных на территории Санкт-Петербурга, государственная собственность на которые не разграничена; полномочиями по осуществлению всех прав по указанным договорам, включая финансовые права и обязательства.

Во исполнение предупреждения от 28.06.2016 № 78/14333/16 КИО письмом от 25.07.2016 № 80676-7 (вх. № 19546/16 от 19.08.2016) сообщил следующее.

КИО подготовлен проект соглашения о расторжении договора поручения от 15.11.1995 и направлен на согласование в Комитет по печати и взаимодействию со средствами массовой информации (далее – Комитет по печати) и для подписания в ГУП «ГЦРР».

Проектом соглашения о расторжении договора поручения предусмотрено осуществление взаиморасчетов между Комитетом по печати и Предприятием, подготовка отчета о заключенных ГУП «ГЦРР» договорах, отчета о проведенной претензионно-исковой деятельности. Кроме того, Комитетом запланировано проведение совещания по вопросу дальнейшего осуществления ГУП «ГЦРР» деятельности по заключению договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Анализ полученного от КИО ответа выявил неисполнение Предупреждения Санкт-Петербургского УФАС России исх. от 28.06.2016г. № 78/14333/16, так как договор поручения от 15.11.1995, заключенный между КИО и ГУП «ГЦРР», в котором Комитет по печати не является стороной по договору, по настоящее время не расторгнут, доверенность от 30.12.2015 № 85257-42 КИО не отозвана.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о конкуренции, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом от 19.09.2016 № 398/16 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело №1-00-52/78-03-16 по признакам нарушения ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях КИО, выразившихся в наделении хозяйствующего субъекта - ГУП «ГЦРР» функциями и правами КИО, а также использовании неконкурентных способов определения хозяйствующего субъекта – ГУП «ГЦРР», для исполнения на возмездной основе обязательств, указанных в договоре поручения от 15.11.1995г. и относящихся к государственным нуждам, что привело или может привести к ограничению конкуренции путем воспрепятствования осуществлению аналогичной деятельности иными хозяйствующими субъектами.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле Комиссией Санкт-Петербургского УФАС России установлено следующее.

Постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 08.06.1995 № 22 «О совершенствовании деятельности по упорядочению размещения в Санкт-Петербурге наружной (внешней) рекламы и информации» Комитету по управлению городским имуществом (далее КУГИ, Комитет, в настоящее время – КИО) поручено

([пункты 3.2, 3.3](#) постановления Правительства Санкт-Петербурга от 08.06.1995 № 22 утратили силу в соответствии с [распоряжением](#) губернатора СПб от 07.12.2000 № 1272-р):

п.3.2. по согласованию с Департаментом по благоустройству и дорожному хозяйству до 01.09.1995 заключить договор поручения с Городским центром размещения рекламы, предоставляющий центру право от имени Санкт-Петербурга заключать договоры на предоставление в пользование участков на землях общего пользования, объектов благоустройства, а также находящихся в ведении Санкт-Петербурга зданий, сооружений и объектов в целях размещения наружной рекламы и информации.

п. 3.3. предусмотреть в договоре поручения, заключаемом в соответствии с [п. 3.2](#) настоящего постановления, что размер вознаграждения за выполнение Городским центром размещения рекламы обязательств по указанному договору, а также порядок перечисления средств от размещения рекламы в бюджет ежегодно определяются Департаментом по благоустройству и дорожному хозяйству по согласованию с Комитетом экономики и финансов.

15 ноября 1995 года между КУГИ и ГУП «ГЦРР» заключен договор поручения (далее – Договор поручения), в соответствии с п.1.1 которого КУГИ (доверитель по договору) предоставило ГУП «ГЦРР» (поверенному) право заключения с любыми третьими лицами от имени КУГИ договоров о предоставлении в пользование участков на землях общего пользования, объектов благоустройства, а также находящихся в ведении Санкт-Петербурга зданий, сооружений и объектов в целях размещения рекламы и информации.

В соответствии с пунктом 4.1 Договора поручения, Договор заключен на неопределенный срок. Договор поручения действует до настоящего времени.

Дополнительными соглашениями от 09.01.2008 г., от 29.12.2009 г., от 11.11.2010 г. в Договор поручения внесены изменения.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора поручения в редакции дополнительного соглашения от 11.11.2010 г. Поверенный обязуется заключать от имени Доверителя с любыми третьими лицами договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящимся в государственной собственности Санкт-Петербурга (за исключением недвижимого имущества, закрепленного за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве) на основе проводимых Поверенным от имени Доверителя торгов в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также договоры на установку и эксплуатацию информационных указателей на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельных участках, расположенных на территории Санкт-Петербурга, государственная собственность на которые не разграничена.

Кроме того, согласно пункту 2.2 Договора поручения ГУП «ГЦРР» также исполняет следующие обязательства:

- выполняет работы и осуществляет функции, связанные с упорядочением рекламно-информационной деятельности в Санкт-Петербурге и на административно подчиненных ему территориях, в том числе осуществляет контроль за выполнением установленного порядка размещения объектов наружной рекламы и информации;
- осуществляет ведение реестра предприятий, организаций и граждан, занимающихся установкой и размещением объектов наружной рекламы и информации в Санкт-Петербурге и на административно подчиненных ему территориях;
- осуществляет функции специализированной организации, уполномоченной выступать в качестве организатора торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию объектов информации на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельных участках, расположенных на территории Санкт-Петербурга, государственная собственность на которые не разграничена.

Согласно п.1 ст.975 Гражданского кодекса РФ юридические действия, предусмотренные договором поручения, совершаются на основании доверенности, выдаваемой доверителем поверенному. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (п.1 ст.185 ГК РФ).

Комитет ежегодно наделяет коммерческую организацию – ГУП «ГЦРР» соответствующими полномочиями для выполнения работ, оказания услуг.

Так в соответствии с полномочиями, содержащимися в ежегодно выдаваемых Комитетом на основании Договора поручения доверенностях, ГУП «ГЦРР» от имени Комитета:

- заключает договоры на размещение рекламоносителей с любыми третьими лицами, исполняет все обязательства и осуществляет все права по указанным договорам, включая финансовые права и обязательства;
- выступает при рассмотрении судом (арбитражным судом) исков о понуждении владельцев объектов наружной рекламы и информации к исполнению обязательств, предусмотренных договорами на установку и эксплуатацию рекламных конструкций и договорами на установку и эксплуатацию объектов информации; исков о взыскании с владельцев объектов наружной рекламы и информации денежных средств, подлежащих уплате в качестве платы за использование объектов государственной собственности в целях размещения объектов наружной рекламы и информации, неустоек и убытков за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, неосновательного обогащения, возникающего вследствие неосуществления владельцами объектов наружной рекламы и информации демонтажа таких объектов; исков, предъявленных

владельцами объектов наружной рекламы и информации либо иными лицами, вытекающих из договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций либо объектов информации.

Вместе с тем, содержащиеся в доверенностях, в т.ч. в доверенности от 30.12.2015 № 85257-42 полномочия по представлению интересов КИО при рассмотрении исков, вытекающих из договоров на установку рекламных конструкций, прямо договором поручения не предусмотрены.

КУГИ, в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 21.09.2004 № 1589, проводит государственную политику в сфере управления и распоряжения государственным имуществом Санкт-Петербурга, а также контроля за его использованием и сохранностью.

Задачами КУГИ являются в т.ч. распоряжение государственным имуществом Санкт-Петербурга в соответствии с действующим законодательством, контроль за использованием и сохранностью государственного имущества Санкт-Петербурга.

Для выполнения указанных задач КУГИ обладает полномочием осуществлять распоряжение государственным имуществом Санкт-Петербурга, в том числе:

-заключать от имени Санкт-Петербурга договоры о передаче государственного имущества Санкт-Петербурга в доверительное управление, аренду, безвозмездное пользование либо на иных правах (за исключением передачи жилых помещений по договорам найма, социального найма и аренды), договоры о передаче недвижимого государственного имущества Санкт-Петербурга для реконструкции или завершения строительства объектов незавершенного строительства.

-осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью государственного имущества Санкт-Петербурга,

-обеспечивать в пределах своей компетенции защиту имущественных прав Санкт-Петербурга при ведении дел в судах общей юрисдикции, арбитражных судах, третейских судах, осуществляя полномочия истца, ответчика либо третьего лица. Совместно с Комитетом финансов Санкт-Петербурга обеспечивать защиту интересов Санкт-Петербурга при взыскании с Санкт-Петербурга денежных средств в судебном порядке.

Аналогичные задачи и полномочия КИО содержатся в Положении о КИО, утвержденном постановлением Правительства Санкт-Петербурга от № 98 от 16.02.2015г.

Таким образом, Договором поручения от 15.11.1995 и доверенностями КУГИ наделил ГУП «ГЦРР» функциями и правами органа государственной власти Санкт-Петербурга – Комитета в части распоряжения государственным имуществом и контроля за использованием по назначению и сохранностью государственного имущества, что запрещено ч.3 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Комиссия СПб УФАС России установила, что:

- Договор поручения является смешанным и содержит как элементы договора поручения, так и элементы договора возмездного оказания услуг. Договор заключен и исполняется не только для осуществления функций органа власти - Комитета, а также для оказания юридических и консультационных услуг в целях обеспечения государственных нужд Санкт-Петербурга.

- Договор поручения является возмездным. В соответствии с пунктом 3.1 Договора (в редакции дополнительного соглашения от 09.01.2008 г.) размер вознаграждения ГУП «ГЦРР» за выполнение предусмотренных Договором обязательств определяется Комитетом по печати, в ведении которого находится ГУП «ГЦРР» согласно п. 1.8 Положения о Комитете по печати, утвержденного постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 02.12.2003 г. № 44.

Данный вывод подтверждается следующим.

По сообщению Комитета по печати (вх.№25267/16 от 09.11.2016) размер вознаграждения ГУП «ГЦРР» за исполнение обязательств, предусмотренных договором поручения от 15.11.1995, ежегодно устанавливается Комитетом по печати и оплачивается за счет средств, поступивших от платы за размещение (установку и эксплуатацию) рекламных конструкций на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельных участках, расположенных на территории Санкт-Петербурга, государственная собственность на которых не разграничена, неустойкой (пеней), процентов за пользование чужими денежными средствами, уплачиваемых владельцами рекламных конструкций.

Средства, подлежащие перечислению в бюджет Санкт-Петербурга, учитываются в доходной части бюджета отдельной строкой и перечисляются Предприятием непосредственно на бюджетный счет Комитета финансов Санкт-Петербурга в соответствии с отчетами поверенного.

Согласно письмам Комитета по печати от 31.12.2013 №15-17-6004/13-0-1, от 08.12.2014 №01-27-4330/14-2-1, от 31.12.2014 №01-27-4330/14-3-1, от 13.01.2016 №01-27-7733/15-0-1, направленным в адрес ГУП «ГЦРР» в ответ на обращения Предприятия, Комитет по печати согласовывал установление вознаграждения ГУП «ГЦРР» на 2014г. в размере 12%, на 4 кв. 2014г. в размере 18%, на 2015г. в размере 20%, на 2016г. в размере 21% от общей суммы средств, поступающих за право размещения объектов наружной рекламы и информации на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельных участках, расположенных на территории Санкт-Петербурга, государственная собственность на которых не разграничена в рамках исполнения ГУП «ГЦРР» обязательств по договору поручения от 15.11.1995. По сведениям (вх.№25267/16 от 09.11.2016) размер вознаграждения на очередной финансовый год определяется Комитетом по печати на основании представленного Предприятием обоснования, а также плана финансово-хозяйственной деятельности ГУП «ГЦРР».

Согласно представленным ГУП «ГЦРР» сведениям (вх.№12408-ЭП/16 от 25.05.2016г.)

вознаграждение Предприятия за выполненные обязательства по договору поручения от 15.11.1995г. составило: в 2014г. – 121 291 722,16 руб., в 2015г. – 195 275 417,17 руб., за 1 кв. 2016г. – 52 535 489,66 руб.

Также в приложении к письму от 01.12.2013г. №02-506 «Обоснование размера вознаграждения поверенного по договору поручения от 15.11.1995, заключенного между ГУП «ГЦРР» и КУГИ на 2014г.» ГУП «ГЦРР» сообщает, что «...размер вознаграждения поверенного обусловлен уровнем расходов ГУП «ГЦРР», связанных с ведением текущей деятельности по заключению и контролю исполнения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в Санкт-Петербурге и уровнем плановых накоплений, необходимых для развития предприятия и исполнения бюджета Санкт-Петербурга по перечислению части чистой прибыли».

В бюджет подлежит перечисление всех денежных средств, поступающих за право размещения объектов наружной рекламы и информации, в т.ч. полученных в результате проведения торгов. Иного порядка перечисления денежных средств в бюджет в результате проведения торгов, в том числе, за вычетом суммы, направленной на счета специализированной организации, привлеченной в качестве организатора торгов, законодательством не предусмотрено.

Фактически ГУП «ГЦРР» получает вознаграждение за счет средств бюджета (недополученных бюджетом). При этом, ни размер вознаграждения, ни суммы, недополученные бюджетом, с Комитетом финансов не согласовываются.

Следовательно, порядок определения размера вознаграждения за исполнение обязательств, порядок оплаты услуг ГУП «ГЦРР», предусмотренных Договором поручения от 15.11.1995 в соответствии с п.3 указанного договора не основан на нормах права.

Таким образом установлено, что Договором поручения от 15.11.1995 и доверенностями Комитет передал ГУП «ГЦРР» полномочия, по заключению и сопровождению договоров, заключенных в отношении государственного имущества, за вознаграждение, что фактически, по своей природе, является оплатой за счет средств бюджета услуг, оказываемых ГУП «ГЦРР» по Договору поручения за выполнение функций органа власти, а также за оказание услуг на конкурентных товарных рынках – рынках юридических и консультационных услуг, включающем консультирование, представительство в судах; рынке осуществления операций с недвижимостью.

Указанные действия Комитета создают преимущественные условия деятельности ГУП «ГЦРР» на товарных рынках по сравнению с иными хозяйствующими субъектами, которые лишены возможности на конкурентных принципах заключения аналогичного договора с Комитетом в целях оказания услуг Комитету, что является нарушением ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Помимо вышеизложенного, Договором поручения ГУП «ГЦРР» переданы функции специализированной организации, уполномоченной выступать в качестве

организатора торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Данная форма передачи функций специализированной организации противоречит нормам Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ).

В соответствии со ст.40 Закона № 44-ФЗ заказчик вправе привлечь на основе контракта специализированную организацию для выполнения отдельных функций по определению поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения конкурса или аукциона, в том числе для разработки конкурсной документации, документации об аукционе, размещения в единой информационной системе извещения о проведении открытого конкурса и т.д. При этом создание комиссии по осуществлению закупок, определение начальной (максимальной) цены контракта, предмета и существенных условий контракта, утверждение проекта контракта, конкурсной документации, документации об аукционе и подписание контракта осуществляются заказчиком.

Выбор специализированной организации осуществляется заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом. Специализированная организация осуществляет указанные в [части 1](#) настоящей статьи функции от имени заказчика. При этом права и обязанности в результате осуществления таких функций возникают у заказчика.

ВАС РФ в определении от 10.02.2012 № ВАС-5794/11 по делу №А56-32/2010 указал, что привлечение органом местного самоуправления организатора торгов без проведения открытого конкурса и аукциона по отбору специализированной организации ставит хозяйствующего субъекта в преимущественное положение по отношению к другим хозяйствующим субъектам, что нарушает нормы ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, использование неконкурентных способов определения хозяйствующего субъекта – ГУП «ГЦРР» для исполнения на возмездной основе обязательств, указанных в договоре поручения от 15.11.1995г., осуществляемых на конкурентных рынках и относящихся к государственным нуждам приводят к ограничению конкуренции путем воспрепятствования осуществлению аналогичной деятельности иными хозяйствующими субъектами, что является нарушением ч. 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно п.5, п.20 ст.4 Закона о защите конкуренции, организации, имеющие организационно-правовую форму ГУП, являются хозяйствующими субъектами и, в силу запрета, установленного ст.15 Закона о защите конкуренции, им не должны создаваться преимущественные (более выгодные) условия деятельности на товарном рынке по сравнению с другими участниками рынка.

П.4 ст.8 Федерального закона от 14.11.2002 №161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» (далее - Закон №161-ФЗ) установлено, что

государственное или муниципальное предприятие может быть создано в случае:

- необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена, в том числе имущества, которое необходимо для обеспечения безопасности Российской Федерации;
- необходимости осуществления деятельности в целях решения социальных задач (в том числе реализации определенных товаров и услуг по минимальным ценам), а также организации и проведения закупочных и товарных интервенций для обеспечения продовольственной безопасности государства;
- необходимости осуществления деятельности, предусмотренной федеральными законами исключительно для государственных унитарных предприятий;
- необходимости осуществления научной и научно-технической деятельности в отраслях, связанных с обеспечением безопасности Российской Федерации;
- необходимости разработки и изготовления отдельных видов продукции, находящейся в сфере интересов Российской Федерации и обеспечивающей безопасность Российской Федерации;
- необходимости производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограничено оборотоспособной.

Как следует из п. 2.1 Устава ГУП «ГЦРР», Предприятие создано для достижения следующих целей:

- упорядочение рекламно-информационной деятельности в Санкт-Петербурге;
- получение прибыли от рекламно-информационной деятельности.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона № 161-ФЗ унитарное предприятие может иметь гражданские права, соответствующие предмету и целям его деятельности, предусмотренным в уставе этого унитарного предприятия, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Уставом ГУП «ГЦРР» определены следующие виды деятельности, которые вправе осуществлять Предприятие для достижения вышеуказанных целей:

- выполнение работ, связанных с упорядочением рекламно-информационной деятельности в Санкт-Петербурге, в том числе осуществление контроля за выполнением установленного порядка размещения объектов наружной рекламы и информации лицами, размещающими объекты наружной рекламы и информации на основании договоров с Предприятием, а также осуществление демонтажа объектов наружной рекламы и информации, размещенных с нарушением установленного порядка;
- предоставление в пользование участков на землях общего пользования, объектов благоустройства, находящихся в ведении Санкт-Петербурга зданий, сооружений и объектов в целях размещения наружной рекламы и информации на основании договора поручения, заключенного с учредителем;
- создание информационной базы по учету хозяйствующих субъектов юридических

и физических лиц, занимающихся размещением объектов наружной рекламы и информации в Санкт-Петербурге, а также ведение реестра субъектов, устанавливающих (размещающих) рекламоносители на основании договоров, заключаемых с Предприятием;

- оказание информационных и рекламных услуг, в том числе оказание маркетинговых услуг и проведение исследований рекламного рынка, проведение исследований по улучшению качества рекламной продукции, выработке единых стандартов, разработке технических и эстетических требований к рекламной продукции и рекламоносителям, безопасности технологического оборудования и его эксплуатации,

- оказание услуг, связанных с проведением рекламно-зрелищных мероприятий, а также выполнение иных работ и оказание иных услуг, связанных рекламно-информационной деятельностью выполнение проектных работ по размещению объектов наружной рекламы и информации на городских территориях, зданиях, сооружениях и объектах, а также разработка программ перспективного развития рынка наружной рекламы, перспективных адресных программ и концепций размещения рекламоносителей на отдельных городских территориях;

- оказание услуг юридическим и физическим лицам по вопросам организации размещения рекламоносителей на городских территориях, зданиях, сооружениях и объектов, организации объектов хранения рекламоносителей и объектов сервиса;

- выполнение работ, связанных с централизованным оформлением Санкт-Петербурга к общегородским и праздничным мероприятиям;

- осуществление функций специализированной организации, уполномоченной выступать в качестве организатора торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга (за исключением недвижимого имущества, закрепленного за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве);

- осуществление функций специализированной организации, уполномоченной выступать в качестве организатора торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию информационных конструкций, информационных указателей на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга (за исключением недвижимого имущества, закрепленного за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве), а также на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и правовыми актами Санкт-Петербурга;

- осуществление функций специализированной организации, уполномоченной выступать в качестве организатора торгов на право заключения договора на предоставление права размещения рекламы и информации на транспортных средствах (на право пользования рекламными местами на транспортных средствах, в целях размещения рекламы и информации), закрепленных на праве

хозяйственного ведения за Санкт -Петербуржскими государственными унитарными предприятиями или на праве оперативного управления за санкт-петербургскими государственными учреждениями, по договорам с их правообладателями в соответствии с действующим законодательством;

- осуществление функций специализированной организации, уполномоченной выступать в качестве организатора торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию объектов наружной рекламы и информации в целях размещения рекламы и информации на опорах наружного освещения, закрепленных на праве хозяйственного ведения за санкт-петербургскими государственными предприятиями или на праве оперативного управления за санкт-петербургскими государственными учреждениями, по договорам с их правообладателями в соответствии с действующим законодательством.

Между тем, из плана-прогноза финансово-хозяйственной деятельности ГУП «ГЦРР» на 2016-2018гг. следует, что планируемые доходы Предприятия в 2017г. составят 353 489 тыс. руб., из которых: 136 522 тыс. руб. – вознаграждение ГЦРР по договору поручения с КИО; 20818 тыс. руб. – вознаграждение за размещение рекламы в Метрополитене; 0 – вознаграждение за размещение рекламы на опорах освещения; 195976 тыс. руб. – доходы от деятельности по централизованному праздничному оформлению Санкт-Петербурга; 173 тыс. руб. – доход от прочих видов деятельности. Планируемые доходы Предприятия в 2018г. составят 364 027 тыс. руб., из которых: 135 450 тыс. руб. – вознаграждение ГЦРР по договору поручения с КИО; 22 254 тыс. руб. – вознаграждение за размещение рекламы в Метрополитене; 0 – вознаграждение за размещение рекламы на опорах освещения; 206 138 тыс. руб. – доходы от деятельности по централизованному праздничному оформлению Санкт-Петербурга; 185 тыс. руб. – доход от прочих видов деятельности (аренда оборудования, организация мероприятий, разработка эскизов (макетов) полиграфической продукции).

Таким образом, большинство видов деятельности, поименованных в Уставе, Предприятием не осуществляются, значительная часть доходов Предприятия формируется за счет осуществления ГУП «ГЦРР» упорядочения рекламно-информационной деятельности, в том числе контроля, и предоставления в пользование участков на землях общего пользования, объектов благоустройства, находящихся в ведении Санкт-Петербурга зданий, сооружений и объектов в целях размещения наружной рекламы и информации на основании Договора поручения от 15.11.1995г.

Цели создания ГУП «ГЦРР» и фактически осуществляемые им виды деятельности требованиям п.4 статьи 8 Закона № 161-ФЗ не соответствуют.

В силу положений п. 1 ст. 37 Закона № 161-ФЗ уставы унитарных предприятий со дня вступления в силу указанного Федерального закона применяются в части, не противоречащей Федеральному закону.

Исполнение Договора поручения, заключенного с Комитетом, выполнение функций специализированной организации, заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции от имени Санкт-Петербурга не соответствует целям создания государственных унитарных предприятий,

перечисленным в п.4 ст.8 Закона № 161-ФЗ, перечень которых является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции» установлен запрет органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами; создание дискриминационных условий - условий доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект поставлен в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Частью 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции» запрещено наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора.

Исполнение сторонами Договора поручения от 15.11.1995г. в нарушение требований антимонопольного законодательства ставит одного хозяйствующего субъекта - ГУП «ГЦРР» в преимущественное положение по отношению к иным хозяйствующим субъектам на товарных рынках юридических и консультационных услуг, включающем консультирование, представительство в судах, рынке осуществления операций с недвижимостью, а также наделяет ГУП «ГЦРР» функциями органа исполнительной власти Санкт-Петербурга - Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга по распоряжению государственным имуществом и по контролю за выполнением установленного порядка размещения объектов наружной рекламы и информации.

Не выявлено федеральных законов, разрешающих Комитету осуществлять рассматриваемые действия.

Согласно пояснениями, представленным КИО (письмо вх.№ 12624-ЭП/16 от 27.05.2016),

«Договор поручения от 15.11.1995 заключен между Комитетом и ГУП «ГЦРР» во исполнение п. 3.2 постановления Правительства Санкт-Петербурга от 08.06.1995 № 22 «О совершенствовании деятельности по упорядочению размещения в Санкт-Петербурге наружной (внешней) рекламы и информации», предоставляющий указанному предприятию право от имени Санкт-Петербурга заключать договоры на размещение рекламных конструкций в отношении объектов недвижимости, находящихся в государственной собственности Санкт-Петербурга (далее — договор поручения).

Пунктом 5 распоряжения Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р «О мерах по рекламно-информационному обеспечению мероприятий общегородского масштаба» (далее — Распоряжение № 1272-р) Комитету поручено ежегодно заключать с ГУП «ГЦРР» договоры поручения, предоставляющие последнему право от имени Санкт-Петербурга заключать договоры на размещение рекламных конструкций.

В связи с тем, что договор поручения заключался на неопределенный срок (п. 4.1 договора), необходимость ежегодного заключения Комитетом с ГУП «ГЦРР» соответствующих договоров поручения отсутствовала.

Согласно п. 3 ст. 125 Гражданского кодекса РФ в случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными актами субъектов Российской Федерации муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица, граждане. В 2009 году Правительство Санкт-Петербурга прямо наделило ГУП «ГЦРР» полномочиями по заключению от имени Санкт-Петербурга договоров на установку эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимости, находящихся в государственной собственности Санкт-Петербурга и земельных участках, право государственной собственности на которые не разграничено.

С указанного момента ГУП «ГЦРР» реализует свои полномочия на основании пункта 1-1 постановления Правительства Санкт-Петербурга от 25.07.2006 № 904 «О выдаче разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в Санкт-Петербурге и проведении торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена» (далее — постановление № 904).

В этой связи Комитетом по печати подготовлен проект постановления Правительства Санкт-Петербурга «О мерах по реализации постановления Правительства Санкт-Петербурга от 25.07.2006 № 904, внесении изменений в постановление Правительства Санкт-Петербурга от 17.06.2014 № 487 и признании частично утратившим силу распоряжения губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 № 1272-р», в котором, в том числе, предусматривается признание утратившими силу пунктов 5, 5.1 и 5.2 распоряжения № 1272-р (что подразумевает необходимость расторжения Комитетом Договора поручения).

Пунктом 5.2 распоряжения № 1272-р, пунктом 3.1 Договора поручения предусматривается механизм предоставления ГУП «ГЦРР» вознаграждения за выполнение последним обязательств по указанному договору, а именно: порядок перечисления вознаграждения и его размер определяется Комитетом по печати по согласованию с Комитетом финансов Санкт-Петербурга.

Во исполнение п. 5.2 распоряжения № 1272-р Комитетом по печати распоряжением от 07.05.2002 № 55 утверждена Инструкция о порядке перечисления ГУП «ГЦРР» в бюджет Санкт-Петербурга средств от реализации права на размещение наружной

рекламы и информации (признана утратившей силу распоряжением Комитета по печати от 02.11.2015 М. 74-р).

Пункт 2.2.1 Договора поручения не применяется сторонами, поскольку контроль за выполнением установленного порядка размещения объектов наружной рекламы и информации возложен на Комитет по печати постановлением № 904.

Торги на право оказания услуг, предусмотренных п. 2.2 Договора поручения, который был заключен в 1995 году, не проводились, поскольку Закон № 44-ФЗ» вступил в силу с 01.01.2014. На момент заключения договора поручения действовал Федеральный закон от 13.12.1994 № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» (в редакции от 19.06.1995), который регулировал размещение поставок продукции для федеральных государственных нужд. Заключение договора поручения не относилось к сфере регулирования данного федерального закона.»

Комиссия СПб УФАС России отмечает, что КИО фактически признал необходимость расторжения Договора поручения.

Проанализировав нормативные правовые акты, регламентирующие вопросы размещения рекламных конструкций, представленные КИО пояснения Комиссия СПб УФАС России выявила следующее.

Согласно ч.5.1 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В ст.1 Закона Санкт-Петербурга от 07.06.2006 № 302-42 «О мерах по реализации Закона о рекламе» (далее – Закон СПб № 302-43) установлено, что проведение торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена (далее – торги), в форме, установленной Правительством Санкт-Петербурга, а также заключение договоров с победителями торгов от имени Санкт-Петербурга осуществляется уполномоченным Правительством Санкт-Петербурга исполнительным органом государственной власти Санкт-Петербурга или специализированной организацией по специальному поручению Правительства Санкт-Петербурга.

Закон СПб № 302-43 не наделяет ГУП «ГЦРР» исключительными полномочиями по

заключению и исполнению договора поручения с Комитетом.

Постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 25.07.2006 № 904 Положение о Комитете по печати, утвержденное постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 02.12.2003 № 44 дополнено пунктом 3.23-1 следующего содержания:

«3.23-1. Осуществлять полномочия органов местного самоуправления, предусмотренные в статье 19 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.1-1 постановления № 904, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена (за исключением недвижимого имущества, закрепленного за другим лицом на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве), осуществляется Санкт-Петербургским государственным унитарным предприятием «Городской центр размещения рекламы» на основе торгов, проводимых Комитетом по печати и взаимодействию со средствами массовой информации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Договор поручения от 15.11.1995 заключен между КУГИ и ГУП «ГЦРР», в соответствии с п.1.1 которого КУГИ предоставило ГУП «ГЦРР» право заключения с любыми третьими лицами от имени КУГИ договоров о предоставлении в пользование участков на землях общего пользования, объектов благоустройства, а также находящихся в ведении Санкт-Петербурга зданий, сооружений и объектов в целях размещения рекламы и информации, в том числе, на основе проводимых Поверенным от имени Доверителя торгов.

Договор поручения от 15.11.1995 заключен между КУГИ и ГУП «ГЦРР» до вступления в силу Закона СПб № 302-43, постановления № 904 и не относится к регулируемым ими отношениям, поскольку КУГИ не наделен полномочиями по проведению торгов, указанных в п.1.1 Договора поручения.

Вместе с тем, по сообщению ГУП ГЦРР (вх.№25177/16 от 08.11.2016) всего Предприятием по результатам торгов, проводимых также Предприятием, заключено 2193 договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (договоры заключены в 2011-2012гг.). Общее количество заключенных договоров на размещение рекламных конструкций составляет 8359 шт. из которых 6166 (более 70%) заключены без проведения торгов, что не соответствует условиям п.1.1 договора поручения, а также п.1.1. постановления № 904.

Таким образом, Доверителем по договору поручения от 15.11.1995 является КУГИ, который в свою очередь, не является уполномоченным Правительством Санкт-Петербурга исполнительным органом государственной власти Санкт-Петербурга, наделенным правом и обязанностью по проведению торгов на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельных участках, зданиях или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной собственности Санкт-Петербурга, а также на земельном участке, государственная собственность на который не разграничена, в связи с чем, п.1-1 постановления № 904 в качестве обоснования заключения и исполнения в настоящее время договора поручения от 15.11.1995 года не применим.

В соответствии с п.5.1 распоряжения Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р «О мерах по рекламно-информационному обеспечению мероприятий общегородского масштаба», КУГИ поручено ежегодно заключать с ГУП ГЦРР в установленном порядке договоры поручения, предоставляющие Предприятию право от имени Санкт-Петербурга заключать договоры на размещение наружной рекламы на земельных участках, зданиях, сооружениях и объектах, находящихся в собственности Санкт-Петербурга.

В соответствии с п.5.2 распоряжения №1272-р КУГИ поручено при заключении договоров поручения с Предприятием согласовывать с Комитетом по печати и связям с общественностью размер вознаграждения за выполнение Предприятием обязательств по указанному договору.

Рассматриваемый Договор поручения заключен до издания и вступления в силу распоряжения Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р, следовательно, указанное распоряжение не может рассматриваться как основание заключения Договора поручения от 15.11.1995. Иные договоры поручения, заключенные между КУГИ (КИО) и ГУП «ГЦРР» в соответствии с п.5.1 распоряжения №1272-р, отсутствуют.

Согласование Комитетом по печати размера вознаграждения ГУП «ГЦРР» с ГУП «ГЦРР», а не с КУГИ (КИО), как прямо указано п.5.2 распоряжения №1272-р, свидетельствует о невозможности применения данной нормы в обоснование заключения и исполнения договора поручения от 15.11.1995.

На основании изложенного, Комиссия СПб УФАС России делает вывод о несостоятельности доводов Правительства Санкт-Петербурга (письмо Юридического Комитета Администрации Губернатора Санкт-Петербурга от 03.10.2016 №15-22-1593/16-0-3), доводов ГУП «ГЦРР» (вх.№22531-ЭП/16 от 03.10.2016), доводов КИО (вх.№12624-ЭП/16 от 27.05.2016) о заключении/действии и исполнении договора от 15 ноября 1995 года и наделении ГУП «ГЦРР» исключительными полномочиями по заключению договоров на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в рамках исполнения указанного договора на основании и в соответствии с действующим законодательством, а именно в соответствии с Законом Санкт-Петербурга от 09.06.2006 №302-42, постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 25.07.2006 № 904, распоряжением Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р.

В соответствии с п. 1 ст. 72 Бюджетного кодекса РФ закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса.

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 44-ФЗ отношения, направленные на обеспечение

государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, регулируются указанным Федеральным законом.

Отношения, к которым в виде исключения не применяется Закон № 44-ФЗ, перечислены в части 2 статьи 1 указанного Федерального закона.

Пунктом 6 части 1 статьи 93 Закона № 44-ФЗ установлено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться государственным заказчиком в случае закупки работы или услуги, выполнение или оказание которых может осуществляться только органом исполнительной власти в соответствии с его полномочиями либо подведомственными ему государственным учреждением, государственным унитарным предприятием, соответствующие полномочия которых устанавливаются федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, законодательными актами соответствующего субъекта Российской Федерации.

Следовательно, заказ размещается без проведения торгов у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае, если соответствующие работы, услуги могут осуществляться (оказываться) исключительно подведомственными органам исполнительной власти государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями в соответствии с их полномочиями, установленными нормативными правовыми актами федерального либо регионального уровня. При этом реализация соответствующих полномочий не может восприниматься как произвольная, она опирается на статус соответствующих юридических лиц (предприятий, учреждений), задачи и цели их деятельности, объем их правосубъектности и не может рассматриваться в отрыве от объективных потребностей властных структур (заказчиков) в условиях динамичного гражданского оборота и эффективного функционирования товарных рынков.

Законодательным актом Санкт-Петербурга, устанавливающим исключительные полномочия государственных унитарных предприятий, осуществляющих выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд Санкт-Петербурга, является Закон Санкт-Петербурга от 11.05.2006 № 223-35 «О государственных унитарных предприятиях Санкт-Петербурга, государственных учреждениях Санкт-Петербурга и иных коммерческих и некоммерческих организациях, учредителем (участником, акционером, членом) которых является Санкт-Петербург». Статья 7-1 названного Закона соответствующими полномочиями ГУП «ГЦРР» не наделяет.

Кроме того, судебными актами по арбитражному делу №А56-63226/2011 установлено противоречие ст. 7-1 Закона СПб №223-35 Федеральному закону о защите конкуренции, имеющему большую юридическую силу.

Таким образом, Закон Санкт-Петербурга, устанавливающий исключительные полномочия ГУП «ГЦРР» осуществлять действия, перечисленные в Договоре поручения от 15.11.1995г. и доверенности, отсутствует.

Согласно пояснениям, представленным заявителем ООО «Агентство «АрЭмСи» (письмо вх.№ 12652/16 от 27.05.2016), «основным видом деятельности ООО «Агентство «АрЭмСи» является представление интересов юридических лиц и граждан (в том числе индивидуальных предпринимателей) при рассмотрении арбитражными судами, судами общей юрисдикции, мировыми судьями гражданских и административных дел, дел об административных правонарушениях, представительство в третейских судах, предоставление рекомендаций и консультаций по вопросам правового характера, подготовку юридических документов: договоров, соглашений, учредительных документов организаций, доверенностей и т.п. Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД) ОК 029-2001 (КДЕС Ред. 1) указанная деятельность относится к деятельности в области права, код 74.11, и отражена в выписке из ЕГРЮЛ как основной вид деятельности ООО «Агентство «АрЭмСи».

К деятельности ООО «Агентство «АрЭмСи», указанной в выписке из ЕГРЮЛ, относится и взыскание в претензионном (досудебном) порядке задолженности, оценка платежеспособности и финансового положения контрагентов, посредническая деятельность (код 74.84 — предоставление прочих услуг).

Также деятельностью ООО «Агентство «АрЭмСи» является оказание консультационных услуг по вопросам финансового управления предприятиями и организациями, по вопросам налогообложения, инвестиционным вопросам, оказание услуг по руководству проектами, оказание иных услуг, связанных с управлением предприятием, что относится к консультированию по вопросам коммерческой деятельности и управления (код по ОКВЭД 74.14), предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (код 70.3).

Деятельность в области права (код 74.11), предоставление прочих услуг (код 74.84), предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (код 70.3), для которых существует конкурентный рынок, соответствуют функциям и обязательствам, аналогичным в рассматриваемом Договоре поручения и доверенности, а именно заключению договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций и осуществление контроля за исполнением договоров, представлению интересов при рассмотрении судом (арбитражным судом) исков о понуждении владельцев объектов наружной рекламы и информации к исполнению обязательств, предусмотренных договорами на установку и эксплуатацию рекламных конструкций и договорами на установку и эксплуатацию объектов информации; исков о взыскании с владельцев объектов наружной рекламы и информации денежных средств, подлежащих уплате в качестве платы за использование объектов государственной собственности в целях размещения объектов наружной рекламы и информации, неустоек и убытков за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, неосновательного обогащения, возникающего вследствие неосуществления владельцами объектов наружной рекламы и информации демонтажа таких объектов; исков, предъявленных владельцами объектов наружной рекламы и информации либо иными лицами, вытекающих из договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций либо объектов информации.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников

регулируемых им отношений, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав (п. 1 ст. 1 ГК РФ). В соответствии с ч. 1 ст. 24 Закона № 44-ФЗ заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), при этом заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (ч. 5 ст. 24).

Частью 1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ установлены единые требования к участникам закупок, частью 6 этой статьи запрещается устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

ООО «Агентство «АрЭмСи» в полной мере соответствует требованиям, предъявляемым к участникам закупок в соответствии с Законом № 44-ФЗ, располагает необходимыми материальными ресурсами, квалифицированным персоналом, имеющим необходимое образование и опыт, объектами интеллектуальной собственности для осуществления функций и исполнения обязательств, перечисленных в Договоре поручения и доверенности.

Перечисленная в Договоре поручения и доверенности деятельность не подлежит лицензированию и согласно пункту 1 статьи 49 ГК РФ может осуществляться любыми коммерческими организациями, за исключением унитарных предприятий. Унитарное предприятие, в свою очередь, может иметь лишь те гражданские права, которые соответствуют предмету и целям его деятельности, предусмотренным в уставе этого унитарного предприятия, и нести связанные с этой деятельностью обязанности, при этом цели и задачи унитарного предприятия, указанные в его уставе, должны соответствовать федеральному закону.»

Виды деятельности, осуществляемые ГУП «ГЦРР» и ООО «Агентство «АрЭмСи» в соответствии с выписками из ЕГРЮЛ:

СПБ ГУП «ГЦРР»	ООО Агентство «АрЭмСи»
Сведения об основном виде деятельности	
74.40 Рекламная деятельность	74.11 Деятельность в области права
Сведения о дополнительных видах деятельности	
70.31.12 Предоставление посреднических услуг при покупке, продаже и аренде нежилого недвижимого имущества	70.3 Предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом
74.14 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления	74.14 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления
74.13.1 Исследование конъюнктуры рынка	74.15 Деятельность по управлению финансово-промышленными группами и холдинг-компаниями
74.13.2 Деятельность по изучению общественного мнения	74.12 Деятельность в области бухгалтерского учета и аудита
	74.84 Предоставление прочих услуг
45.05.44 Мониторинг состояния окружающей среды	73.20 Научные исследования и

45.25.4 монтаж металлических строительных конструкций	разработки в области общественных и гуманитарных наук
92.31.2 Деятельность в области художественного, литературного и исполнительского творчества	65.23 Финансовое посредничество, не включенное в другие группировки
45.31 Производство электромонтажных работ	

Изложенное подтверждает, что оказание услуг по предмету Договора поручения осуществляется ГУП «ГЦРР» на конкурентных товарных рынках – рынках юридических и консультационных услуг, включающих консультирование, представительство в судах; рынке осуществления операций с недвижимостью, деятельность на которых могут осуществлять различные хозяйствующие субъекты - коммерческие организации, некоммерческие организации, осуществляющие деятельность, приносящую доход, индивидуальные предприниматели, иные физические лица, не зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющие профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (п.5 ст.4 Закона о защите конкуренции). Рассмотренными действиями Комитета не допускается конкуренция на указанных товарных рынках, что запрещено ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции.

Упорядочение рекламно-информационной деятельности в Санкт-Петербурге, контроль за выполнением установленного порядка размещения объектов наружной рекламы и информации относятся к функциям органов исполнительной власти Санкт-Петербурга, наделение хозяйствующего субъекта которыми запрещено ч.3 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, в действиях Комитета установлены нарушения ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия СПб УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела. Копия заключения об обстоятельствах дела № 1-00-52/78-03-16 (исх. № 78/25300/16 от 21.11.2016) направлена лицам, участвующим в деле.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

КИО пояснений, доказательств и доводов в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии, не

представлено. Представитель КИО устно поддержал ранее изложенную позицию и сообщил, что договор поручения от 15.11.1995, заключенный между КИО и ГУП «ГЦРР» до настоящего времени не расторгнут, доверенность от 30.12.2015 № 85257-42 КИО не отозвана.

ГУП «ГЦРР» представлены пояснения (исх. №11-07-1898/16-0-0 от 20.12.2016) в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 1-00-52/78-03-16.

Согласно позиции СПб ГУП «ГЦРР»:

- Исполнение Договора поручения от 15.11.1995 не является целью создания Предприятия, а является одним из видов деятельности Предприятия, в связи с чем, цели создания Предприятия, как не имеющие исключительной связи с исполнением договора поручения, не входят в предмет изучения обстоятельств при рассмотрении настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства,

- В 2011г. Предприятием правомерно проводились торги и на их основании в 2011-2012гг. заключались договоры на установку и эксплуатацию рекламных конструкций согласно п.1-1 Постановления Правительства Санкт-Петербурга от 25.07.2006 №904 (введенного постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 12.05.2009 №528),

- Договор поручения, действующий до настоящего времени, заключен на основании п.3.2 постановления Правительства Санкт-Петербурга от 08.06.1995 №22 «О совершенствовании деятельности по упорядочению размещения в Санкт-Петербурге наружной (внешней) рекламы и информации». Постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 10.10.1996 №6 «О совершенствовании деятельности по упорядочению размещения наружной рекламы и информации и проведения массовых мероприятий в коммерческих целях в Санкт-Петербурге» утверждена новая редакция Правил размещения и эксплуатации объектов наружной рекламы и информации в Санкт-Петербурге» П.1.6 Правил устанавливалось, что основанием размещения (распространения) рекламоносителей (за исключением обязательных вывесок) на землях общего пользования, объектах благоустройства, а также находящихся в ведении Санкт-Петербурга зданиях, сооружениях и объектах являются договоры, заключаемые с лицами, владеющими такими рекламоносителями или размещающими их, с Городским центром размещения рекламы, выступающим в таких случаях от имени Санкт-Петербурга и действующим на основании договора поручения и доверенности Комитета по управлению городским имуществом Санкт-Петербурга.

Однако, Распоряжением Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р признаны утратившими силу п.п. 3.2, 3.3 постановления Правительства Санкт-Петербурга от 08.06.1995 №22, на основании которых между КУГИ и Предприятием заключен договор поручения, а также Постановление Правительства Санкт-Петербурга от 10.10.1996 №6 утратило силу с [17 апреля 2014 года](#) в связи с изданием [постановления](#) Правительства Санкт-Петербурга от 17.04.2014 N 266.

- Необходимости в ежегодном заключении новых договоров поручения не возникало, что не противоречит распоряжению Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р,

- В настоящее время договор поручения от 15.11.1995 продолжает действовать в силу необходимости исполнения обязательств по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, заключенных Предприятием от имени КУГИ. После исполнения всех обязательств, вытекающих из договоров, заключенных Предприятием от имени КУГИ до 2009г. (демонтаж рекламных конструкций, возмещение расходов, связанных с принудительным демонтажем) договор поручения от 15.11.1995 фактически утратит правовой смысл и закончит свое действие исполнением, либо будет расторгнут по соглашению сторон по тем же причинам,

- Размер вознаграждения Предприятия определяется в порядке и на основании решений Комитета по печати, содержащих ссылки на договор поручения и распоряжение Губернатора Санкт-Петербурга от 07.12.2000 №1272-р, и не противоречит указанному Распоряжению.»

Комиссия СПб УФАС России отмечает, что ГУП «ГЦРР» фактически признало необходимость расторжения Договора поручения.

Рассмотрев представленные пояснения, Комиссия СПб УФАС России пришла к выводу, что лицами, участвующими в деле, не представлено иных доводов и доказательств, которые не были известны Комиссии СПб УФАС России при принятии заключения об обстоятельствах дела № 1-00-52/78-03-16 (исх. № 78/25300/16 от 21.11.2016).

Анализ действий Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга, выразившихся в наделении хозяйствующего субъекта - Санкт-Петербургского государственного унитарного предприятия «Городской центр размещения рекламы» функциями и правами КИО, а также использовании неконкурентных способов определения хозяйствующего субъекта – ГУП «ГЦРР» для исполнения на возмездной основе обязательств, указанных в договоре поручения от 15.11.1995г., осуществляемых на конкурентных рынках и относящихся к государственным нуждам, позволяет сделать вывод о наличии нарушения ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия СПб УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать нарушение ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга, выразившихся в наделении хозяйствующего субъекта - Санкт-Петербургского государственного унитарного предприятия «Городской центр размещения рекламы» функциями и правами органа государственной власти Санкт-Петербурга (КИО), а также использовании неконкурентных способов

определения хозяйствующего субъекта – ГУП «ГЦРР» для исполнения на возмездной основе за счет бюджетных средств обязательств, указанных в договоре поручения от 15.11.1995г., осуществляемых на конкурентных рынках и относящихся к государственным нуждам, что привело или может привести к ограничению конкуренции на конкурентных товарных рынках – рынках юридических и консультационных услуг, включающих консультирование, представительство в судах; рынке осуществления операций с недвижимостью, путем недопущения к осуществлению указанной деятельности иных хозяйствующих субъектов.

2. Выдать Комитету имущественных отношений Санкт-Петербурга предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем расторжения договора поручения от 15.11.1995г., отзыва доверенности от 30.12.2015 № 85257-42 (и выданной доверенности на 2017 год) и прекращения выдачи доверенностей, наделяющих Санкт-Петербургское государственное унитарное предприятие «Городской центр размещения рекламы» правами на совершение от имени Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга юридических действий, предусмотренных договором поручения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Комитет имущественных отношений Санкт-Петербурга

191060, Санкт-Петербург, Смольный проезд, д.1 лит.Б

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-52/78-03-16

20 декабря 2016 года

Санкт-Петербург

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Комиссия СПб УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, созданная приказом от 19.09.2016 № 398/16 в составе:

Председатель Комиссии:

заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела контроля органов власти,

заместитель начальника отдела контроля органов власти,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании решения по делу № 1-00-52/78-03-16 о нарушении ч.ч. 1, 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга, выразившихся в наделении хозяйствующего субъекта - Санкт-Петербургского государственного унитарного предприятия «Городской центр размещения рекламы» функциями и правами органа государственной власти Санкт-Петербурга (КИО), а также использовании неконкурентных способов определения хозяйствующего субъекта – ГУП «ГЦРР» для исполнения на возмездной основе за счет бюджетных средств обязательств, указанных в договоре поручения от 15.11.1995г., осуществляемых на конкурентных рынках и относящихся к государственным нуждам, что привело или может привести к ограничению конкуренции на конкурентных товарных рынках – рынках юридических и консультационных услуг, включающих консультирование, представительство в судах; рынке осуществления операций с недвижимостью, путем недопущения к осуществлению указанной деятельности иных хозяйствующих субъектов,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Комитету имущественных отношений Санкт-Петербурга в срок до 31 марта 2017г. прекратить нарушение антимонопольного законодательства путем расторжения договора поручения от 15.11.1995г., отзыва доверенности от 30.12.2015 № 85257-42

(и выданной доверенности на 2017 год) и прекращения выдачи доверенностей, наделяющих Санкт-Петербургское государственное унитарное предприятие «Городской центр размещения рекламы» правами на совершение от имени Комитета имущественных отношений Санкт-Петербурга юридических действий, предусмотренных договором поручения.

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 15 апреля 2017 года.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.