

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Сахалинской области**

проспект Победы, д. 24, г. Южно-Сахалинск , 693000

телефон/факс (4242) 46-55-66

e-mail: to65@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

Решение

по делу № 065/01/16-139/2022

05 июля 2022 года город Южно-Сахалинск

Резолютивная часть решения оглашена 22.06.2022 г.

В полном объеме решение изготовлено 05.07.2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- Председатель
Комиссии: - *** – руководитель Сахалинского УФАС России,
- Члены
Комиссии: - *** – начальник отдела контроля органов власти,
антимонопольного контроля и рекламы,
- *** – старший государственный инспектор отдела контроля
органов власти, антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 065/01/16-139/2022 по признакам нарушения министерством культуры и архивного дела Сахалинской области , правительством Сахалинской области , государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области» , государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр» , обществом с ограниченной ответственностью «Сахалинская рекламная компания» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –

Закон о защите конкуренции), в присутствии:

- представителя министерства культуры и архивного дела Сахалинской области **** действующего на основании доверенности от 10.01.2022г.,
- представителя государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области» *** действующей на основании доверенности №28 от 11.03.2022 г.,
- представителей правительства Сахалинской области **** действующей на основании доверенности №1.2-1644/22 от 08.04.2022 г., **** действующего на основании доверенности №1.2-1645/22 от 08.04.2022 г.,
- представителя государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр» *** действующего на основании доверенности №2 от 01.04.2022 г.,
- при отсутствии представителя от ООО РА «Ирида - Сервис», ООО «СРК», должным образом уведомленные о месте и времени рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Сахалинское УФАС России, Управление) поступило обращение общества с ограниченной ответственностью рекламное агентство «Ирида – Сервис» (далее – ООО РА «Ирида – Сервис», Общество, Заявитель) (вх. №3401 от 13.12.2021 г., вх. №319 от 14.02.2022 г.) по факту заключения министерством культуры и архивного дела Сахалинской области, правительством Сахалинской области, государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр» и обществом с ограниченной ответственностью «Сахалинская рекламная компания» контрактов, посредством закупки у единственного поставщика по предмету «Аренда рекламных конструкций», с возможными признаками нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренными Федеральным законом «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции).

В целях всестороннего и полного рассмотрения обращения от 13.12.2021 г. Сахалинским УФАС России в адреса вышеуказанных лиц направлены запросы информации по доводам изложенных в обращении.

На основании поступивших ответов от министерства культуры и архивного дела Сахалинской области, правительства Сахалинской области, государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр», а также информации содержащейся в обращении ООО РА «Ирида – Сервис», Сахалинское УФАС России установило следующее.

Между правительством Сахалинской области и ООО «СРК» заключены следующие государственные контракты:

- Государственный контракт №СРК-1/19 от 25.03.2019 г. по предмету: «Временное

владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.04.2019 по 04.12.2019 гг., сумма арендной платы составляет 2 161 600,00 (два миллиона сто шестьдесят одна тысяча шестьсот) рублей 00 копеек.

Характеристикой рекламной конструкции, указанной в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта) послужила отдельно стоящая двусторонняя металлическая конструкция. Два информационных поля (сторона А и Б), размером 6 м x 3 м. по адресам: - дорога в аэропорт, северная сторона дороги, 10 м. от поворота на привокзальную площадь; - ул. Ленина, западная сторона дороги, район ТЦ «Сити-Молл», 3-я конструкция по направлению в город; - пр. Мира, восточная сторона дороги, район дома 369; - ул. Горького, 220 м. на север от ул. Емельянова (западная сторона).

- Государственный контракт №СРК-2/19 от 25.03.2019 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.04.2019 по 01.10.2019 гг., сумма арендной платы составляет 1 545 600,00 (один миллион пятьсот сорок пять тысяч шестьсот) рублей 00 копеек.

Характеристикой рекламной конструкции, указанной в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта) послужила отдельно стоящая двусторонняя металлическая конструкция. Два информационных поля (сторона А и Б), размером 6 м x 3 м. по адресам: - ул. Железнодорожная (1-я конструкция от перекрестка с пр. Победы); - ул. Детская, 1-Б; - ул. Ленина 414, район комплекса «Армрос».

Вышеуказанные контракты между правительством Сахалинской области и ООО «СРК» заключены в соответствии с пунктом 32 части 1 статьи 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Между министерством культуры и архивного дела Сахалинской области и ООО «СРК» заключены следующие государственные контракты:

- Государственный контракт №3 от 01.01.2019 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.01.2019 – 15.01.2019 гг., сумма арендной платы составляет 33 000 (тридцать три тысячи) рублей 00 копеек.

Характеристика рекламной конструкции указана в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта). Рекламная конструкция (сторона А и Б) размещается по адресу: - перекресток ул. Пуркаева и ул. Горького, р-н ЛД «Кристалл», - площадь перед зданием аэропорта – северная.

- Государственный контракт №АК-01 от 01.04.2019 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.04.2019 – 31.12.2019 гг., сумма арендной платы составляет 918 400 (девятьсот восемнадцать тысяч четыреста) рублей 00 копеек.

Характеристика рекламной конструкции указана в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта).
Рекламная конструкция размещается по адресу: - дорога в аэропорт, северная сторона дороги, 10 м. от поворота на привокзальную площадь; - ул. Ленина, западная сторона дороги, район ТЦ «Сити-Молл», 3-я конструкция по направлению в город; - пр. Мира, восточная сторона дороги, район дома 369; - ул. Горького, 22 м. на север от ул. Емельянова (западная сторона).

- Государственный контракт №АК-02 от 07.08.2019 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта).
Срок аренды рекламных конструкций с 15.08.2019 – 03.09.2019 гг., сумма арендной платы составляет 56 000 (пятьдесят шесть тысяч) рублей 00 копеек.

Характеристика рекламной конструкции указана в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта).
Рекламная конструкция размещается по адресу: - ул. Пуркаева 33, район ТЦ «Столица», южная сторона (А и Б).

- Государственный контракт №АК-03 от 13.09.2019 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта).
Срок аренды рекламных конструкций с 01.10.2019-15.10.2019 гг., сумма арендной платы составляет 42 000 (сорок две тысячи) рублей 00 копеек.

Характеристика рекламной конструкции указана в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта).
Рекламная конструкция размещается по адресу: - ул. Пуркаева 33, район ТЦ «Столица», южная сторона (А и Б).

- Государственный контракт №АК-01 от 27.02.2020 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта).
Срок аренды рекламных конструкций с 02.03.2020 – 13.03.2020 гг., сумма арендной платы составляет 106 400 (сто шесть тысяч четыреста) рублей 00 копеек.

Характеристика рекламной конструкции указана в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта).
Рекламная конструкция размещается по адресу: - ул. Ленина направление в город, напротив ТРК «Сити-Молл» (3-я конструкция), сторона Б; - ул. Ленина, направление в город, напротив ТРК «Сити-Молл», (1-я конструкция), сторона Б; - ул. Железнодорожная, 150 м. от пересечения улиц (проспект Победы и Железнодорожная), сторона Б; - дорога в аэропорт, сторона Б (выход на аэропорт); - ул. Сахалинская, возле дома 108, сторона А; - ул. Ленина направление в город, напротив ТРК «Сити-Молл» (3-я конструкция), сторона А; - ул. Пуркаева 35, сторона Б; - городской парк культуры и отдыха им. Ю. А. Гагарина, сторона А.

Вышеуказанные контракты между министерством культуры и архивного дела Сахалинской области и ООО «СРК» заключены в соответствии с пунктом 32 части 1 статьи 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Определение (обоснование) цен по контрактам осуществлялось в соответствии с требованиями статьи 22 Федерального закона «О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ с использованием «Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)», утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567.

В своих письменных пояснениях министерство культуры и архивного дела Сахалинской области указало, что по контрактам, заключенным до 31.07.2019 г. (Государственный контракт №3 от 01.01.2019 г., №АК-01 от 01.04.2019 г.) имеются отчеты о невозможности и (или) нецелесообразности применения иных способов закупок. Так, «Заказчик», т. е. министерство, полагал нецелесообразным использование иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), требующих значительных затрат времени, поскольку министерство размещают свою информационную продукцию на конкретных рекламных конструкциях, в конкретных местах. Закупка осуществляется у собственника конкретных конструкций.

По контрактам, заключенным после 31.07.2019 г. (Государственный контракт №АК-02 от 07.08.2019 г., №АК-03 от 13.09.2019 г., №АК-01 от 27.02.2020 г.) отчеты о невозможности и (или) нецелесообразности применения иных способов закупок отсутствуют.

Между государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско-информационный центр» и ООО «СРК» заключены следующие контракты:

- Контракт №ТИЦ.2020.01 от 01.02.2020 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных сооружений (конструкций) на территории аэропортов и ж/д вокзалов» (пункт 1.1 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.02.2020 – 25.12.2020 гг., сумма арендной платы составляет 6 407 995,00 (шесть миллионов четыреста семь тысяч девятьсот девяносто пять) рублей 00 копеек.

Пунктом 1.2. контракта установлено, что адреса рекламных конструкций, их количество и размеры указаны в Приложениях 1,2 к контракту, являющийся его неотъемлемой частью, так государственное бюджетное учреждение «Сахалинский туристско-информационный центр» приняло во временное пользование (аренду) рекламную конструкцию (сооружение) по следующему адресу: - г. Южно-Сахалинск, рекламная поверхность на площади Хомутово, аэропорт г. Южно-Сахалинска; - г. Южно-Сахалинск, рекламная поверхность на железнодорожном вокзале; - г. Владивосток, рекламная поверхность в аэропорту; - г. Владивосток, Кневичи, пилоны; - г. Хабаровск, пилоны на железнодорожном вокзале.

Расчет и обоснование цены контракта выполнен в соответствии со статьей 22 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ с использованием «Методических рекомендаций по применению методов определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)», утвержденных Приказом Минэкономразвития России от 02.10.2013 №567.

Из обоснования бюджетного учреждения о невозможности и (или) нецелесообразности применения иных способов закупок, следует, что аренда рекламных конструкций находится на территории ООО «СРК», обладающим исключительным правом аренды на земельные участки.

- Контракт №ТИЦ.2021.01 от 21.01.2021 г. по предмету: «Временное владение и пользование (аренда) рекламных сооружений (конструкций) для размещения наружной рекламы на территории аэропорта г. Южно-Сахалинска» (пункт 1.1 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.02.2021 – 27.12.2021 гг., сумма арендной платы составляет 1 384 988, 00 (один миллион триста восемьдесят четыре тысячи девятьсот восемьдесят восемь) рублей 00 копеек.

Пунктом 1.2. контракта установлено, что адреса рекламных конструкций, их количество и размеры указаны в Приложениях 1,2 к контракту, являющийся его неотъемлемой частью, так государственное бюджетное учреждение «Сахалинским туристско-информационный центр» приняло во временное пользование (аренду) рекламную конструкцию (сооружение) по следующему адресу: - г. Южно-Сахалинск, рекламная поверхность на площади Хомутово.

Цена по контракту определена с использованием метода сопоставления рыночных цен (анализа рынка) на основании предоставленных коммерческих предложений. Бюджетным учреждением определена цена коммерческого предложения, имевшего наименьшее значение из предложенных коммерческих предложений.

Вышеуказанные контракты между государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско-информационный центр» и ООО «СРК» заключены в соответствии с пунктом 32 части 1 статьи 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Между государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области» и ООО «СРК» заключен государственный контракт №15В-19 от 01.11.2019 г. по предмету: «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций» (пункт 1.2 контракта). Срок аренды рекламных конструкций с 01.11.2019 – 25.12.2019 гг., сумма арендной платы составляет 154 000 (сто пятьдесят четыре тысячи) рублей 00 копеек.

Характеристикой рекламной конструкции указанной в Приложении №1 к настоящему контракту, которое является его неотъемлемой частью (пункт 1.3 контракта) послужила отдельно стоящая металлическая конструкция с фундаментом на двух опорах. Размер щита с деревянной основой 3х6 метров, по одной стороне на каждой рекламной конструкции площадью информационных полей 36 кв.м., по адресу (сторона А и А) - г. Южно-Сахалинска, ул. Дружбы, 350 м. на юг от пересечения с ул. Лесной (западная сторона); - г. Южно-Сахалинск, ул. Пуркаева, д. 35 (южная сторона).

Государственный контракт заключен в соответствии с пунктом 32 части 1 статьи 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Цена по контракту определена с использованием метода сопоставления рыночных

цен (анализа рынка) на основании предоставленных коммерческих предложений.

Проанализировав вышеуказанные контракты и представленные в антимонопольный орган документы и информацию, Сахалинское УФАС России приходит к следующему.

Действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков регулируются Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе, Закон №44-ФЗ).

Так, согласно статье 3 Закона № 44-ФЗ под закупкой товара, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта. В случае, если в соответствии с настоящим Федеральным законом не предусмотрено размещение извещения об осуществлении закупки или направление приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), закупка начинается с заключения контракта и завершается исполнением обязательств сторонами контракта;

К целям контрактной системы в силу статьи 1 Закона № 44-ФЗ отнесены повышение эффективности, результативность осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно части 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок применяют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - конкурентные способы) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентные способы могут быть открытыми и закрытыми. Конкурентными способами определения поставщиков являются также аукционы (открытый аукцион в электронной форме (далее - электронный аукцион), закрытый аукцион, закрытый аукцион в электронной форме).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 указанного закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случаях, предусмотренных статьей 93 Закона о контрактной системе.

Принятие заказчиком решения о заключении контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) должно отвечать целям Закона о контрактной системе, направленным на повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере закупок - искусственного ограничения конкуренции и последующего создания для его победителя более выгодных условий исполнения контракта в обход конкурентных процедур.

В качестве основания для заключения вышеуказанных контрактов с единственным поставщиком - ООО «СРК» без проведения конкурентной процедуры закупки в преамбуле указанных контрактов указан пункт 32 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, в соответствии с которым закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае аренды нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, земельного участка, а также аренда жилых помещений, находящихся на территории иностранного государства, заказчиками, осуществляющими деятельность на территории иностранного государства.

Публичные органы власти, и организации осуществляющие функции органов с одним и тем же поставщиком (подрядчиком), заключали контракты по предмету «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций».

В своих письменных пояснениях министерство культуры и архивного дела Сахалинской области, правительство Сахалинской области, государственное казенное учреждение «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственное бюджетное учреждение «Сахалинский туристско – информационный центр» указывает, что исходя из совокупности градостроительных норм: Федерального закона от 30.12.2009 №384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений», ГОСТ Р 52044-2003 «Государственный стандарт Российской Федерации. Наружная реклама на автомобильных дорогах и территориях городских и сельских поселений. Общие технические требования к средствам наружной рекламы. Правила размещения», Постановления Правительства РФ от 28.05.2021 №815, отдельно стоящие рекламные конструкции относятся к сооружениям, следовательно, Заказчиками правомерно был выбран способ заключения контрактов с единственным поставщиком, исполнителем, подрядчиком.

Управление не может согласиться с вышесказанным на основании следующего.

Отношения в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулирует Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе). Названным Законом к рекламным конструкциям отнесены щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционное и иное оборудование, воздушные шары, аэростаты и иные технические средства стабильного территориального размещения (пункт 1 статьи 19 Закона о рекламе).

В силу статьи 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается 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.

Статья 19 Закона о рекламе устанавливает требования к наружной рекламе и установке рекламных конструкций как способу распространения рекламной информации.

Как разъяснено в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.11.2010 № 8263/10, рекламная конструкция всегда устанавливается на определенный срок и по смыслу Закона о рекламе является вещью движимой. Правоотношения между собственником рекламной конструкции и собственником недвижимости, к которой присоединяется рекламная конструкция, подчиняются не только требованиям Закона о рекламе, но и положениям гражданского законодательства, на что прямо указано в части 5 статьи 19 Закона о рекламе.

На основании пункта 1 статьи 130 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – ГК РФ) к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

В соответствии с пунктом 23 части 2 статьи 2 Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» сооружение - результат строительства, представляющий собой объемную, плоскостную или линейную строительную систему, имеющую наземную, надземную и (или) подземную части, состоящую из несущих, а в отдельных случаях и ограждающих строительных конструкций и предназначенную для выполнения производственных процессов различного вида, хранения продукции, временного пребывания людей, перемещения людей и грузов.

Таким образом, в силу установленных законодательством норм, рекламная конструкция является частью другого объекта недвижимости – регламентированного пунктом 1 статьи 130 ГК РФ. Исходя из характера, назначения, вида, способа монтажа и целей использования может рассматриваться только как движимая вещь, следовательно, рекламная конструкция не может рассматриваться как сооружение.

Из письменных пояснений, а также заключенных контрактов министерства культуры

и архивного дела Сахалинской области, правительства Сахалинской области, государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр» следует, что целью заключения контрактов с ООО «СРК» по предмету «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций», являлись услуги по размещению наружной рекламы (социальной рекламы).

Согласно пунктам 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе услуги, которые можно отнести к услугам по рекламе, оказывают рекламодатели (изготовители или продавцы товара либо иные определившие объект рекламирования и (или) содержание рекламы лица), рекламодателем (лица, осуществляющие распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств) и рекламопроизводители (лица, осуществляющие полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму).

Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), утвержденный Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 31.01.2014 № 14-ст, к услугам рекламным относит широкий спектр услуг (код 73.1), включающий в числе услуг по подготовке, созданию и размещению рекламы, такие как: выбор информационных средств для размещения рекламы, оформление рекламных объявлений, иллюстраций, плакатов и т.д., написание сценариев рекламных роликов, размещение в средствах массовой информации, подготовка рекламных образцов или фильмов (без их изготовления), организация рекламных кампаний прямого маркетинга или кампаний прямой почтовой рекламы, а равно услуги по прямому маркетингу и прямой почтовой рекламе (разработка и организация рекламных кампаний по прямому маркетингу, т.е. организация прямой рассылки рекламных и маркетинговых сообщений потребителям, а не по их передаче через средства массовой информации), услуги по разработке рекламного дизайна и концепции (разработка основной идеи для рекламного объявления, написание слов для рекламы, составление планов печатных рекламных объявлений, иллюстраций, плакатов, написание сценариев для рекламных фильмов) и другие.

Из информации, содержащейся в единой информационной системе в сфере закупок в рамках Закона о контрактной системе, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, и иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями по предмету: оказание услуг по размещению наружной рекламы (информации); социальной наружной рекламы проводятся конкурентные закупки.

Более того, правительством Сахалинской области 24.09.2019 г., 25.11.2019 г. были проведены конкурентные закупки по предмету «Аренда рекламных конструкций» в соответствии с требованиями закона о контрактной системе, где в последующем были заключены государственные контракты (№№0361200015019005874, 0161500000119000029) с ООО «СРК».

С учетом изложенного, Управление приходит к выводу, что министерством культуры и архивного дела Сахалинской области, правительством Сахалинской области, государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственным бюджетным учреждением «Сахалинский

туристско – информационный центр» неправомерно выбран способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) по пункту 32 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, т.к. временное пользование (аренда) рекламных конструкций, оказание услуг по размещению наружной рекламы (информации), социальной наружной рекламы не попадает под исключение статьи 93 Закона о контрактной системе.

Заключение договоров с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию преимущественного положения единственному поставщику и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение указанных договоров. В результате, не был обеспечен равный доступ всем потенциальным участникам товарного рынка, что привело (могло привести) к ограничению, устранению конкуренции.

В силу статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Статьей 422 ГК РФ установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора / контракта и правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону о защите конкуренции и Закону о контрактной системе, возложена на обе стороны договора.

Заключение договора, являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Под соглашением в пункте 18 статьи 4 Федерального закона № 135-ФЗ понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Таким образом, соглашение является согласованным выражением воли двух или более участников.

Установленный нормой статьи 16 Федерального закона № 135-ФЗ запрет ориентирован на органы публичной власти и организации, осуществляющие их публичные функции, и распространяется на акты и действия указанных органов и организаций в публично-властной сфере.

По существу данный запрет преследует цель предотвращения негативного влияния органов власти и указанных организаций на конкурентную среду с помощью административных, властных полномочий, в том числе путем соглашений с хозяйствующими субъектами.

Законом Сахалинской области «Устав Сахалинской области» от 9 июля 2001 года № 270 установлено, что высшим исполнительным органом государственной власти Сахалинской области является Правительство Сахалинской области.

Постановлением правительства Сахалинской области от 15.01.2016 №2 «Об утверждении положения о министерстве культуры и архивного дела Сахалинской области» пунктом 1.1. установлено, что министерство культуры и архивного дела Сахалинской области является органом исполнительной власти Сахалинской области, обеспечивающим реализацию региональной политики и нормативное регулирование в сфере культуры и архивного дела на территории Сахалинской области.

Государственное казенное учреждение «Управление автомобильных дорог Сахалинской области» и государственное бюджетное учреждение «Сахалинский туристско – информационный центр» осуществляют деятельность по реализации функций исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

Таким образом, министерство культуры и архивного дела Сахалинской области, правительство Сахалинской области, государственное казенное учреждение «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственное бюджетное учреждение «Сахалинский туристско – информационный центр» и ООО «СРК» являются субъектами ответственности по статье 16 Закона о защите конкуренции.

В результате рассмотрения обращения ООО РА «Ирида-Сервис», Управлением были установлены в действиях министерства культуры и архивного дела Сахалинской области, правительства Сахалинской области, государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр» и ООО «СРК» признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении контрактов с определенным хозяйствующим субъектом по предмету «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций», без проведения конкурентных процедур, с указанием заведомо неправильного предмета закупки с единственным поставщиком в противоречие закона о контрактной системе, которое приводит или может привести к устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на соответствующий товарный рынок иных хозяйствующих субъектов.

На основании изложенного издан приказ Сахалинского УФАС России от 11.03.2022 № 39 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения

министерством культуры и архивного дела Сахалинской области , правительством Сахалинской области , государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области» , государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр» , обществом с ограниченной ответственностью «Сахалинская рекламная компания» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 11.03.2022 г. (исх. № 08-934) рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 065/01/16-139/2022 назначено к рассмотрению на 08.04.2022 г.

08.04.2022 г. состоялось заседание Комиссии Сахалинского УФАС России, в ходе которого Комиссия решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения дополнительной информации. Определением от 08.04.2022 г. рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 065/01/16-139/2022 отложено на 13.05.2022 г.

13.05.2022 г. состоялось заседание Комиссии Сахалинского УФАС России, в ходе которого Комиссия решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения дополнительной информации. Определением от 13.05.2022 г. рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 065/01/16-139/2022 отложено на 22.06.2022 г.

Определением от 13.05.2022 г. срок рассмотрения дела №065/01/16-139/2022 о нарушении антимонопольного законодательства продлен на шесть месяцев по 11.12.2022 г.

22.06.2022 рассмотрение дела Комиссией окончено, оглашена резолютивная часть решения.

В результате изучения представленных сведений и документов по делу № 065/01/16-139/2022, Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу, что совокупность установленных по делу доказательств не является достаточной для вывода о наличии между министерством культуры и архивного дела Сахалинской области, правительством Сахалинской области, государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр» и ООО «СРК» антиконкурентного соглашения.

Антимонопольный орган обязан доказать как наличие негативных последствий для конкурентной среды (возможность их наступления), так и причинно-следственную связь между соглашениями и соответствующими негативными последствиями.

При квалификации тех или иных действий хозяйствующих субъектов в качестве соглашения, обязательным является наличие и доказанность волеизъявления всех сторон соглашения. Применительно к статье 16 Закона о защите конкуренции необходимы наличие и доказанность волеизъявления органа власти (организации, осуществляющий функции органов власти) и хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов).

Факт заключения ограничивающего конкуренцию соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных

доказательств.

Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде.

Аналогичная позиция изложена в Разъяснении № 3 Президиума ФАС России «Доказывание недопустимых соглашений (в том числе картелей) и согласованных действий на товарных рынках, в том числе на торгах», утвержденном протоколом Президиума ФАС России от 17.02.2016 № 3.

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

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

Как установлено Комиссией Сахалинского УФАС России при рассмотрении дела:

1. Правительством Сахалинской области, министерством культуры и архивного дела Сахалинской области заключались контракты по предмету «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций» с единственным поставщиком, на основании пункта 32 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, не только с хозяйствующим субъектом – ООО «СРК», а также с иными организациями, что подтверждается информацией из реестра государственных контрактов размещенных в ЕИС, а также их копиями, представленными в Сахалинское УФАС России.

ГКУ «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», а также ГБУ «Сахалинский туристско-информационный центр» за период с 2019 по 2022 гг. иных контрактов не заключали. Как следует из материалов дела, казенным предприятием заключен один контракт по предмету «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций» с единственным поставщиком – ООО «СРК», бюджетным учреждением по аналогичным основаниям с ООО «СРК» - два.

1. Ответчиками в адрес Сахалинского УФАС России представлена информация касательно заключения контрактов на изготовление, монтаж, демонтаж рекламных баннеров с иными хозяйствующими субъектами. Распространение социальной рекламы осуществлялось непосредственно Ответчиками, или в рамках заключенных контрактов с хозяйствующими субъектами.

Исходя из вышеизложенного, ООО «Сахалинская рекламная компания» в рамках

заключенных контрактов с министерством культуры и архивного дела Сахалинской области, правительством Сахалинской области, государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр» были предоставлены услуги исключительно по передаче на временное владение, пользование (аренда) рекламных конструкций.

ООО «СРК» в рамках заключенных контрактов услуги по размещению наружной рекламы (социальной рекламы) не оказывались.

Следовательно, в момент действия контрактов, Ответчики являлись владельцами рекламных конструкций, что предусмотрено частью 1 статьи 19 Закона о рекламе.

Обращая внимание на тот факт, что Ответчиками заключались контракты по предмету «Временное владение, пользование (аренда) рекламных конструкций» на основании пункта 32 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе не только с ООО «СРК», а также с иными поставщиками услуг, Комиссия Управление, не устанавливает, что Ответчиками создавалось преимущественное положение единственному поставщику – ООО «СРК».

Кроме того, доказательствами наличия соглашения является определенная последовательность, частота совершения и взаимосвязанность действий сторон соглашения.

При рассмотрении дела №065/01/16-139/2022 Комиссия Сахалинского УФАС России не установила, что принятие решения о заключении контрактов у единственного поставщика без проведения торгов предшествовала последовательность действий, являющаяся свидетельством достигнутого между министерством культуры и архивного дела Сахалинской области, правительством Сахалинской области, государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр» и ООО «СРК» соглашения, направленного на передачу во временное пользование (аренду) рекламных конструкций без использования конкурентных процедур.

Также, невозможно прийти к выводу о взаимосвязанности и обусловленности действий министерства культуры и архивного дела Сахалинской области, правительства Сахалинской области, государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр» единой целью – предоставление ООО «СРК» возможности оказать услуги по передаче во временное пользование (аренду) рекламные конструкции в обход конкурентных процедур и исключение из конкурентной борьбы хозяйствующих субъектов.

Из фактического поведения министерства культуры и архивного дела Сахалинской области, правительства Сахалинской области, государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр» и ООО «СРК» не следует, что действия данных лиц выраженные в заключении контрактов по предмету «Временное пользование (аренда) рекламных конструкций» с единственным поставщиком – ООО «СРК» на

основании пункта 32 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе направлены на заключение ограничивающего конкуренцию соглашения.

Комиссия Управления приходит к выводу, что органами публичной власти, а также организациями осуществляющими функции органов при определении поставщика для удовлетворения муниципальных нужд, а именно оказания услуг по передаче во временное владение (аренду) рекламных конструкций, неверно применяется случай закупки у единственного поставщика, установленный пунктом 32 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Следовательно, в действиях данных лиц усматривается нарушение способа определения поставщика, что свидетельствует о признаках нарушения Закона о контрактной системе.

Ввиду изложенного, Комиссия Сахалинского УФАС России передает материалы дела №065/01/16-139/2022 в отдел контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области для рассмотрения по существу.

Таким образом, признаки нарушения в действиях министерства культуры и архивного дела Сахалинской области, правительства Сахалинской области, государственного казенного учреждения «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственного бюджетного учреждения «Сахалинский туристско – информационный центр» и ООО «СРК» пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не находят своего подтверждения, в связи с чем, рассматриваемые в рамках дела действия Ответчиков не могут быть квалифицированы как нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

При изложенных обстоятельствах рассматриваемое дело на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции подлежит прекращению.

руководствуясь статьями 16, 23, 41, 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Дело № 065/01/16-139/2022 по признакам нарушения министерством культуры и архивного дела Сахалинской области, правительством Сахалинской области, государственным казенным учреждением «Управление автомобильных дорог Сахалинской области», государственным бюджетным учреждением «Сахалинский туристско – информационный центр», обществом с ограниченной ответственностью «Сахалинская рекламная компания» пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции - прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.
2. Передать материалы дела № 065/01/16-139/2022 в отдел контроля государственных закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области для рассмотрения вопроса о наличии (отсутствии)

признаков нарушения Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.

Председатель Комиссии ***

Члены Комиссии: ***
