

Решение

по жалобе № 042/10/18.1-1323/2020

«21» августа 2020 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, утверждения порядка рассмотрения жалоб

при рассмотрении жалобы № 042/10/18.1-1323/2020 с использованием ВКС, при участии:

- заявителя – физического лица;

- <...> – представителя муниципального казенного учреждения «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального округа», по доверенности,

рассмотрев в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), жалобу физического лица и материалы жалобы № 042/10/18.1-1323/2020

УСТАНОВИЛА:

22.08.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступила жалоба физического лица (вх. № 5628э) о наличии в действиях организатора аукциона - муниципального автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг Кемеровского муниципального района» (далее – МАУ «МФЦ») признаков нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (извещение № 150720/1444194/01, размещено на сайте www.torgi.gov.ru).

По мнению заявителя, нарушение выразилось в нарушении процедуры организации и проведения торгов, а именно:

- об объединении 43 технически сложных рекламных конструкций в один лот, что привело к увеличению стоимости права на заключение указанного выше договора, в т.ч. стоимости платежа по договору и стоимости монтажа и эксплуатации конструкции, что является финансовым барьером для малого предпринимательства;

- включению в проект договора п. 4.2.1, п. 4.2.2, п. 4.5.14, противоречащих действующему законодательству Российской Федерации.

Уведомлением от 14.08.2020 (исх. № 11/7160) рассмотрение жалобы № 042/10/18.1-1323/2020 было назначено на 21.08.2020 на 11 часов 00 минут.

18.08.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство заявителя

об участии в заседании комиссии по рассмотрению жалобы № 042/10/18.1-1323/2020 с использованием системы видеоконференцсвязи.

20.08.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения муниципального казенного учреждения «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального округа» (далее – МКУ «СЕЗ»). В пояснениях МКУ «СЕЗ» сообщает, что при объединении рекламной конструкции в один лот, организатор торгов руководствовался ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ № 38-ФЗ), ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Указанные правовые нормы не содержат положений, препятствующих объединению рекламных конструкций в один лот. Начальный размер годовой платы по лоту № 1, состоящему из 41 места для установки рекламных конструкций, определен в соответствии с отчетом № 16/2020 от 22.06.2020 «Об оценке рыночной стоимости права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (41 объект)». Относительно положений проекта договора на установку и размещение рекламных конструкций МКУ «СЕЗ» сообщает, что объем социальной рекламы, обязательной для рекламораспространителя в соответствии с положениями ФЗ № 38-ФЗ, определяется с учетом особенностей рекламоносителя, исходя из общего времени и (или) площади распространяемой рекламы.

Заявитель, присутствовавший 21.08.2020 на рассмотрении жалобы № 042/10/18.1-1323/2020, поддержал доводы, изложенные в жалобе, а также пояснил, что в один лот объединены все рекламные конструкции, которые предусмотрены схемой их размещения на территории Кемеровского муниципального округа, что может привести к сужению круга лиц, желающих принять участие в торгах, а также к невозможности приобрести это право в связи с высокой стоимостью.

Представитель МКУ «СЕЗ», присутствовавшая 21.08.2020 на рассмотрении данной жалобы, сообщила, что схемой размещения рекламных конструкций предусмотрено размещение 43 рекламных конструкций, в один лот объединены 41 рекламная конструкция, т.к. по двум рекламным конструкциям право на их установку и эксплуатацию предоставлено.

Изучив имеющиеся материалы, выслушав пояснения сторон Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В соответствии с Постановлением администрации Кемеровского муниципального округа № 737-п от 13.04.2020 МКУ «СЕЗ» реорганизовано путем присоединения к нему МАУ «МФЦ» и является правопреемником МАУ «МФЦ» с правом перехода всех имущественных и неимущественных прав и обязательств.

Согласно п. 26.1.ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения муниципального, городского округа относится утверждение схемы размещения рекламных конструкций, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории муниципального, городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории муниципального, городского округа, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом «О рекламе».

Частью 5.1 ст. 19 ФЗ № 38-ФЗ установлено, что заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в государственной или муниципальной собственности, осуществляется на основе торгов (в форме аукциона или конкурса), проводимых органами государственной власти, органами местного самоуправления или уполномоченными ими организациями в соответствии с законодательством Российской Федерации. Форма проведения торгов (аукцион или конкурс) устанавливается органами государственной власти или представительными органами муниципальных образований. Торги на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности, после утверждения в соответствии с частью 5.8 настоящей статьи схем размещения рекламных конструкций проводятся органом государственной власти, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа либо уполномоченной ими организацией только в отношении рекламных конструкций, указанных в данных схемах.

Исходя из изложенного, заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции осуществляется на основе торгов (аукцион или конкурс), проводимых органом местного самоуправления либо уполномоченной им организацией, в соответствии со схемой размещения рекламных конструкций.

В соответствии с решением Комитета по управлению муниципальным имуществом Кемеровского муниципального округа от 13.07.2020 № 136 «О проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» (далее – Решение КУМИ № 136) МАУ «МФЦ» поручено провести аукцион по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Кемеровского муниципального района (лот № 1, рекламные конструкции №№ 3-43).

15.07.2020 организатором торгов – МАУ «МФЦ» было опубликовано извещение № 150720/1444194/01 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Кемеровского муниципального района (лот № 1 – отдельно стоящие рекламные конструкции 41 шт. а именно: №№ 3-43). Размещение 41-ой щитовой рекламной конструкций предусматривается на местах, определенных схемой размещения рекламных конструкций, утвержденной Постановлением администрации Кемеровского муниципального района № 787-п от 03.04.2014 (далее – схема размещения), находящихся по разным адресным ориентирам на территории Кемеровского муниципального района. Всего схемой размещения предусмотрено 43 места для размещения рекламных конструкций. Начальная цена торгов определена на основании отчета об оценке, выполненного в соответствии с Федеральным законом от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», и составляет 2 498 000,00 руб.

В соответствии с извещением № 150720/1444194/01 целью проведения конкурса является продажа права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, установлены единые требования к предоставляемым документам и их

оформлению, а также к рекламным конструкциям (отдельно стоящая рекламная конструкция, изготовленная из металла, установленная на бетонное основание).

Действующее законодательство Российской Федерации о рекламе не содержит единых требований, в т.ч. для органов местного самоуправления к принципу формирования лотов, порядку расчета размера платы по договору за размещение рекламных конструкций и порядку организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, который находится в государственной собственности, муниципальной собственности или государственная собственность на который не разграничена, а также на здании или ином недвижимом имуществе, находящихся в собственности субъектов Российской Федерации или муниципальной собственности.

Вместе с тем, организатором торгов не представлены доказательства того, что объединение в один лот 41 рекламной конструкции является экономически целесообразным стимулирующим фактором для подачи заявок, направлено на поддержание конкуренции, а также не приведет к монополизации соответствующего рынка.

Свидетельством того, что объединение в один лот большого количества рекламных конструкций может привести к сокращению числа потенциальных участников аукциона может служить тот факт, что на конкурс не было подано ни одной заявки.

Кроме того, на заседании Комиссии Кемеровского УФАС установлено, что имеется возможность предоставления меньшего количества мест для размещения рекламных конструкций. Подтверждением этого является предоставление в соответствии со схемой размещения права на установку и эксплуатацию по двум рекламным конструкциям.

В силу ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ) при проведении торгов запрещены любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

С учетом того, что в Решении КУМИ № 136 содержится информация об объединении в один лот 41-ой рекламной конструкции (рекламные конструкции №№ 3-43), а также того, что аналогичная информация содержится в извещении о проведении торгов № 150720/1444194/01, разработанным МАУ «МФЦ» (МКУ «СЕЗ») в соответствии с указанным решением, действия КУМИ Кемеровского муниципального округа, МАУ «МФЦ» в лице МКУ «СЕЗ» вступают в противоречие с требованиями ст. 17 ФЗ № 135-ФЗ.

Довод заявителя о включении в проект договора п. 4.2.1, 4.2.2, 4.5.14, г регулирующих порядок размещения (распространения) социальной рекламы, социально значимой рекламы, является обоснованным в связи со следующим:

Согласно ч. 2 ст. 19 ФЗ № 38-ФЗ рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы, социальной рекламы.

В соответствии с п. 11 ст. 3 ФЗ № 38-ФЗ социальная реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства.

Понятие «социально значимая реклама» в ФЗ № 38-ФЗ отсутствует, а также отсутствует в иных нормативных правовых актах Российской Федерации.

Указание в п. 4.2.1, 4.2.2, 4.5.14 проекта договора понятия «социально значимая реклама» не соответствует требованиям ФЗ № 38-ФЗ.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что использование понятия «социально значимая реклама» в договоре, который будет заключен по результатам торгов, может привести к возникновению разногласий, недопониманию между сторонами договора в части размещения рекламы, в т.ч. социальной.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 ФЗ № 135-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 ФЗ № 135-ФЗ. Учитывая, что конкурс признан несостоявшимся, договор сторонами не подписан, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания. Вместе с тем, при организации и проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций организатору торгов необходимо учесть выявленные выше недостатки, в т.ч. при формировании лотов, при разработке проекта договора, т.к. антимонопольным органом будет осуществляться дальнейший контроль за порядком организации и проведения торгов.

Руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу физического лица на действия организатора торгов – муниципального автономного учреждения «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг Кемеровского муниципального района» в лице муниципального казенного учреждения «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального округа» при проведении при проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций (извещение № 150720/1444194/01, размещено на сайте www.torgi.gov.ru) обоснованной.

2. Признать Комитет по управлению муниципальным имуществом Кемеровского муниципального округа, муниципальное автономное учреждение «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг Кемеровского муниципального района» в лице муниципального казенного учреждения «Служба единого заказчика Кемеровского муниципального округа» нарушившими ч. 2 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы жалобы № 042/10/18.1-1323/2020 должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.