Резолютивная часть решения оглашена

21.10.2019 г.
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

рассмотрев жалобы Ассоциации наружной рекламы «Национальный рекламный стандарт» (далее – АНР «НРС», Заявитель) на действия Департамента городского хозяйства и экологии Администрации г.о. Самара (далее – Организатор торгов, Департамент городского хозяйства) при проведении аукционов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельных участках, находящихся в собственности г.о. Самара, сроком на 10 (Десять) лет (Извещения размещены на сайте www.samadm.ru, на электронной площадке www.roseltorg.ru, Извещения №№: COM05091900037, COM05091900061, COM05091900064, COM05091900066, COM05091900067, COM05091900074, COM05091900076, COM05091900079, COM05091900080, COM05091900082, COM05091900085, COM05091900088, COM05091900090, COM05091900092, COM05091900097, COM05091900099, COM05091900100, COM05091900101, COM05091900102, COM06091900048, COM06091900050, COM06091900052, COM06091900059, COM06091900066, COM06091900068, COM06091900070, COM06091900071, COM06091900072, COM06091900073, COM09091900017, COM09091900018, COM09091900020, COM09091900021, COM09091900024, COM09091900027, COM09091900030, COM09091900034, COM09091900064, COM09091900069, COM09091900099, COM090919000102, COM09091900110, COM09091900107, COM09091900111, COM09091900109, COM09091900116, COM09091900118, COM09091900119, COM09091900121 (далее – аукционы),

в присутствии представителей

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

07.10.2019г. в Самарское УФАС России поступили жалобы АНР «НРС» на действия Организатора торгов при проведении Аукционов.

Указанные жалобы приняты к рассмотрению в порядке, предусмотренном

статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлены Заявитель, Организатор торгов, Уполномоченный орган в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

07.10.2019г. в Самарское УФАС России поступили жалобы АНР «НРС» на действия Организатора торгов при проведении Аукционов.

Указанные жалобы приняты к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлены Заявитель, Организатор торгов, Уполномоченный орган в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалоб:

1) Пунктом 4.9 проекта договора в составе аукционных документаций предусмотрено, что на период размещения на рекламных конструкциях материалов социальной рекламы и информации плата по настоящему договору не взимается. Перерасчет платежей по договору при размещении социальной рекламы на статических рекламных поверхностях осуществляется на основании представленных рекламораспространителем письменных уведомлений с приложением фотоотчета начала и окончания размещения социальной рекламы в соответствии со сроками, указанными в заявке.

Вместе с тем, проект договора в составе аукционных документаций не содержит положений о порядке распределения социальной рекламы Организатором торгов между владельцами рекламных конструкций (победителями торгов). По мнению Заявителя, при таком содержании договора победитель торгов по своему усмотрению распределяет социальную рекламу, то есть, отдельные хозяйствующие субъекты могут получать заказы ежемесячно в полном объеме, а другие хозяйствующие субъекты не будут получать такие заказы на размещение социальной рекламы.

Таким образом, по мнению Заявителя, Организатор торгов неправомерно наделил себя полномочиями по снижению цены, приобретенной на торгах, так как, в соответствии с разделом 4 проекта договора в составе аукционных документаций, бюджет городского округа Самара на протяжении 10 лет не будет получать арендную плату за размещение и эксплуатацию 5% рекламных конструкций. При таком распределении социальной рекламы цена договора, являясь существенным условием договора, является не установленной и не позволяет сформировать ценовое предложение для подачи заявки участниками торгов.

Заявитель считает, что такой договор нарушает запрет, установленный частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, поскольку допускает возможность одностороннего изменения условия о цене договора, а такие изменения в договоре, заключенном на торгах, ограничивают конкуренцию.

Пунктом 5.1 проекта договора в составе аукционной документации установлен ежемесячный размер платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций. Порядок расчета размера платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций по настоящему договору определяется в соответствии с Методикой расчета размера платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа Самара, утвержденной постановлением Администрации городского округа Самара от 24.08.2012г. № 1164 (далее – Методика).

Заявитель полагает, что при таком способе заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций цена договора (размер платежа за период) является неустановленной. Цена договора (размер платежа за период), по мнению Заявителя, ставится в зависимость от нормативного акта органа местного самоуправления.

2)Извещение и аукционная документация допускает возможность заключения договора по результатам аукционов ранее установленного статьей 18.1 Закона о защите конкуренции десятидневного срока на обжалование. Положениями раздела 9 аукционной документации, по мнению Заявителя, предусмотрена возможность заключения договора по истечении пяти дней, то есть на шестой день со дня размещения итогового протокола.

Заявитель в обоснование своей позиции ссылается на Обзор судебной практики, возникающей при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере (утверждена Президиумом Верховного суда Российской Федерации от 16.03.2016г.).

На основании изложенного, Заявитель просит приостановить торги, провести внеплановую проверку действий Организатора торгов, признать жалобы обоснованными, выдать Организатору торгов предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Организатором торгов, Уполномоченным органом представлены документы и сведения, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России. Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалоб, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В ходе рассмотрения жалоб АНР «НРС» заявлено письменное ходатайство о запросе у Организатора торгов сведений об объемах размещенной социальной рекламы за 2018-2019гг., в удовлетворении которого отказано. Заявителем на заседании Комиссии Самарского УФАС России заявлено письменное ходатайство об отложении рассмотрения жалобы, которое удовлетворено, рассмотрение жалобы отложено.

1. 05.09.2019г. Организатором торгов на сайте Единой электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» https://com.roseltorg.ru/ размещены извещения №№ №№ COM05091900037, COM05091900061, COM05091900064, COM05091900066, COM05091900067, COM05091900074, COM05091900076, COM05091900079, COM05091900080, COM05091900082, COM05091900085, COM05091900088, COM05091900090, COM05091900092, COM05091900097, COM05091900099, COM05091900100, COM05091900101, COM05091900102, COM06091900048, COM06091900050, COM06091900052, COM06091900059, COM06091900066, COM06091900068, COM06091900070, COM06091900071, COM06091900072, COM06091900073, COM09091900017, COM09091900018, COM09091900020, COM09091900021, COM09091900024, COM09091900027, COM09091900030, COM09091900034, COM09091900064, COM09091900069, COM09091900099, COM090919000102, COM09091900110, COM09091900107, COM09091900111, COM09091900109, COM09091900116, COM09091900118, COM09091900119, COM09091900121 о проведении Аукционов (далее – Извещения) и документация об аукционах (далее – Аукционная документация).

В соответствии с Извещениями предметом Аукционов является право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в собственности городского округа Самара.

Организатором торгов выступил Департамент городского хозяйства и экологии Администрации городского округа Самара.

Согласно положениям аукционной документации, Уполномоченным органом выступил Департамент финансов Администрации городского округа Самара, который осуществляет функции по проведению аукциона, в частности, разработку документации об аукционе, опубликование и размещение на электронной площадке извещения о проведении аукциона, а также выполняет иные связанные с обеспечением проведения аукциона действия.

Частью 5.1 статьи 19 Федерального закона от 18.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» 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.

Порядок проведения аукциона установлен Постановлением Администрации городского округа Самара от 17.04.2014г. № 470 «Об утверждении порядка проведения аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, находящемся в собственности городского округа Самара» (далее – Постановление № 470).

Форма проведения торгов установлена Решением Думы городского округа Самара от 31.05.2012г. № 226 «Об установлении формы проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в собственности городского округа Самара».

2. Согласно части 3 статьи 10 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), заключение договора на распространение социальной рекламы является обязательным для рекламораспространителя в пределах пяти процентов годового объема распространяемой им рекламы (в том числе общего времени рекламы, распространяемой в теле- и радиопрограммах, общей рекламной площади печатного издания, общей рекламной площади рекламных конструкций). Заключение такого договора осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации.

Из условий проекта договора следует, что платой по договору является размер годовой платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций.

Порядок размещения социальной рекламы предусмотрен разделом 4 проекта договора в составе аукционной документации, в частности, пунктом 4.9 предусмотрено, что на период размещения на рекламных конструкциях материалов социальной рекламы и информации плата по настоящему договору не взимается.

Пунктом 3.4.12 проекта договора в составе аукционной документации предусмотрена обязанность рекламораспространителя размещать на рекламных конструкциях социальную рекламу и информацию в соответствии с требованиями Закона о рекламе.

Таким образом, условиями заключаемого договора предусмотрено, что на период размещения на рекламных конструкциях материалов социальной рекламы и информации плата по настоящему договору не взимается. При этом, как следует из аукционной документации, предметом торгов является право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, по результатам проведения аукциона определяется цена за право заключения договора, что опровергает доводы Заявителя.

Размер ежемесячной платы за установку и эксплуатацию рекламных конструкций установлен в приложении № 2 к договору.

Согласно сноске **, содержащейся в приложении № 2 к договору, размер платы определяется в соответствии с Методикой. Указанная Методика утверждена Постановлением Администрации городского округа Самара от 24.08.2012г. № 1164 «Об утверждении Методики расчета размера платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на имуществе, находящемся в муниципальной собственности городского округа Самара».

При этом, Методика принята в соответствии с полномочиями органа местного самоуправления и во исполнение рекомендаций, содержащихся в письме ФАС России от 17.07.2019г. № ИА/61348/19.

Комиссия Самарского УФАС России, рассмотрев положения аукционной документации и извещения, установила, что они не противоречат требованиям нормативных правовых актов, регулирующих проведение настоящих торгов.

При этом, указанные нормативные правовые акты не содержат требований об утверждении порядка распределения социальной рекламы.

Статья 15 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) органов местного самоуправления.

Довод Заявителя о нарушении условиями аукционной документации запрета, установленного статьей 15 Закона о защите конкуренции, не может быть рассмотрен Самарским УФАС России в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, поскольку порядок рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства установлен главой 9 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, рассматриваемые действия Организатора торгов и Уполномоченного органа не указывают на наступление в результате указанных действий последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

3. Довод Заявителя о том, что Извещение и аукционная документация допускает возможность заключения договора по результатам аукционов ранее установленного статьей 18.1 Закона о защите конкуренции десятидневного срока на обжалование, признается необоснованным по следующим обстоятельствам.

Пунктами 9.2-9.7 раздела 9 аукционной документации предусмотрен

следующий порядок заключения договора: Участник аукциона, у которого возникло право на заключение договора, должен произвести оплату права на заключение договора в течение трех календарных дней с даты размещения на официальном сайте Администрации и на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона и представить в Департамент копию платежного поручения. Департамент в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона направляет участнику аукциона проект договора. В течение пяти дней со дня получения проекта договора участник аукциона направляет в Департамент проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени участника аукциона. Департамент в течение трех дней со дня получения проекта договора, подписанного лицом, имеющим право действовать от имени участника аукциона, обязан направить подписанный первым заместителем главы городского округа Самара, договор. Договор считается заключенным со дня его подписания первым заместителем главы городского округа Самара, курирующим вопросы потребительского рынка и услуг, городского хозяйства и экологии, промышленной политики, транспорта и поддержки предпринимательства, или лицом, за которым недвижимое имущество закреплено на праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления или ином вещном праве. Договор должен быть заключен не позднее 20 дней после размещения на официальном сайте Администрации и на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона.

Таким образом, вышеуказанный порядок заключения договора предусматривает предельные сроки для совершения Организатором торгов и победителем действий, направленных на заключение договора по результатам торгов.

При этом, договор считается заключенным со дня его подписания уполномоченным должностным лицом Организатора торгов. Срок для подписания договора уполномоченным должностным лицом Организатора торгов аукционной документацией не установлен.

При указанных обстоятельствах положения аукционной документации в части сроков заключения договора по результатам торгов не ограничивают прав лиц на обжалование действий Организатора торгов в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Ссылка Заявителя на нормы судебной практики, в частности, пункта 12 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях (утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 марта 2016 г.) (далее – Обзор), признается необоснованной в связи со следующим.

Обзор содержит выводы применительно к торгам, которые проводились в

соответствии с нормами Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках). Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

При этом, нормативными правовыми актами, регулирующими проведение рассматриваемых торгов (в отличие от Закона о закупках), предельные сроки для заключения договора по результатам торгов не установлены.

Таким образом, вышеуказанный довод Заявителя является необоснованным.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобы ООО АНР «НРС» необоснованными.

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