

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения
антимонопольного законодательства

10 мая 2017 года

г. Омск

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) в рамках представленных законом антимонопольному органу полномочий рассмотрены жалобы ИП Сусликова Е.С. и ООО «Компаньон-РА» (далее - Заявители) (вх. № 907 и № 908 от 07.02.2017 г.), а также дополнения к жалобам на действия департамента имущественных отношений Администрации города Омска (далее - Департамент), содержащие, по мнению Заявителей, признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В жалобах Заявители указывают, что муниципальным предприятием г. Омска «Муниципальная недвижимость» (далее - Предприятие) по поручению Департамента демонтированы рекламно-информационные материалы с рекламных конструкций, принадлежащих ИП Сусликову Е.С., расположенных по адресам: ул. Герцена-ул.7-я Северная, 192/2; Масленникова - Маркса, 12; Ленинградская площадь, 6.

Заявители полагают, что отношения между Департаментом и Предприятием должны строиться на основании договора, подлежащего заключению в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

В письменных пояснениях от 13.04.2017 г. исх. № исх-ДИО/5336, представленных в Омское УФАС России, Департамент свои действия аргументирует тем, что не проведение торгов на выполнение работ по демонтажу, перемещению рекламных конструкций обусловлено отсутствием бюджетного финансирования на выполнение данных работ (не предусмотрено бюджетом города Омска на 2016 год).

Удаление рекламной информации с рекламных конструкций, установленных и (или) эксплуатируемых без разрешения осуществляется законным владельцем недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, за свой счет.

Департамент также сообщает, что демонтаж рекламных изображений с рекламных конструкций производился в 2016 году силами муниципальных предприятий по заданиям (поручениям) Департамента. Средства муниципального бюджета на выполнение работ по демонтажу рекламных конструкций, указанных в приложении к письму Департамента от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286, не использовались.

Вместе с тем, в подтверждение указанных пояснений, Департаментом соответствующих документов не представлено.

Омское УФАС России, рассмотрев указанные обстоятельства, обнаружило в действиях Департамента признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившиеся в следующем.

В соответствии с частью 21 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе) владелец рекламной конструкции обязан осуществить

демонтаж рекламной конструкции в течение месяца со дня выдачи предписания органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа о демонтаже рекламной конструкции, установленной и (или) эксплуатируемой без разрешения, срок действия которого не истек, а также удалить информацию, размещенную на такой рекламной конструкции, в течение трех дней со дня выдачи указанного предписания.

Если в установленный срок владелец рекламной конструкции не выполнил указанную обязанность по демонтажу рекламной конструкции или владелец рекламной конструкции неизвестен, орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику или иному законному владельцу недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, за исключением случая присоединения рекламной конструкции к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому присоединена рекламная конструкция, обязан демонтировать рекламную конструкцию в течение месяца со дня выдачи соответствующего предписания. Демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение рекламной конструкции осуществляется за счет собственника или иного законного владельца недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция. По требованию собственника или иного законного владельца данного недвижимого имущества владелец рекламной конструкции обязан возместить этому собственнику или этому законному владельцу необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.1 статьи 19 Закона о рекламе).

В случае если в установленный срок собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, также не выполнил обязанность по демонтажу рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец данного недвижимого имущества неизвестен, демонтаж рекламной конструкции, ее хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета. По требованию органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владелец рекламной конструкции либо собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция, обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.2 статьи 19 Закона о рекламе).

Если рекламная конструкция присоединена к объекту муниципального имущества или к общему имуществу собственников помещений в многоквартирном доме при отсутствии согласия таких собственников на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, в случае, указанном в части 21.1 настоящей статьи, ее демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета. По требованию органа местного самоуправления муниципального района или органа местного самоуправления городского округа владелец рекламной конструкции обязан возместить необходимые расходы, понесенные в связи с демонтажом, хранением или в необходимых случаях уничтожением рекламной конструкции (часть 21.3 статьи 19 Закона о рекламе).

Учитывая изложенное, Законом о рекламе установлен порядок демонтажа рекламной конструкции, в соответствии с которым орган местного самоуправления выдает предписание о демонтаже рекламной конструкции собственнику рекламной конструкции, в случае, если данное лицо не исполняет указанное предписание, а также в случае, если рекламная конструкция присоединена к объекту муниципального имущества, ее демонтаж, хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета.

В соответствии с пунктом 26.1 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ

«Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа отнесены выдача разрешений на установку рекламных конструкций на территории городского округа, аннулирование таких разрешений, выдача предписаний о демонтаже самовольно установленных вновь рекламных конструкций на территории городского округа, осуществляемые в соответствии с Законом о рекламе.

В соответствии с положением о Департаменте, утвержденным Решением Омского городского Совета от 26.10.2011 г. № 452, департамент является структурным подразделением Администрации города Омска.

Департамент руководствуется в своей деятельности федеральным законодательством, законами Омской области, муниципальными правовыми актами города Омска, Положением о Департаменте.

В соответствии с п.п. 7 п. 23 Положения о Департаменте в функции Департамента входят в том числе, выдача разрешений на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории города Омска, аннулирование таких разрешений, выдача предписания о демонтаже самовольно установленных рекламных конструкций на территории города Омска.

Толкование вышеуказанных норм позволяет сделать вывод, что выдача предписания о демонтаже рекламной конструкции, установленной и эксплуатируемой в отсутствие разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, а также демонтаж рекламной конструкции, в случае, установленном Законом о рекламе, является обязанностью, а не правом органа местного самоуправления.

Омским УФАС России установлено, что Департаментом в адрес Предприятия направлено письмо от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286, в котором последнему поручено в срок до 19.12.2016 г. на основании части 21, 22.1 Закона о рекламе произвести демонтаж баннеров (рекламно-информационных материалов) с рекламных конструкций, указанных в приложении к письму. Всего в указанном письме – поручении Департаментом обозначена 251 рекламная конструкция, с указанием их паспортов рекламных мест, в том числе по адресам: ул. Масленикова – Маркса, д. 12 (паспорт рекламного места № 603-01рм), пл. Ленинградская, д. 6 (паспорт рекламного места б/н).

Из письменных пояснений Предприятия от 13.04.2017 г. б/н следует, что ввиду массового выявления фактов эксплуатации рекламных конструкций без разрешения, Предприятие приняло меры по демонтажу рекламных конструкций на основании поручения Департамента.

Таким образом, Департамент, выполняя в предусмотренных Законом о рекламе случаях свои полномочия по организации работ демонтажу рекламных изображений на рекламных конструкциях, рекламных конструкций, установленных и и(или) эксплуатируемых без соответствующего разрешения, осуществил данные действия с помощью третьих лиц.

Омским УФАС России установлено, что между Предприятием и ООО «РМ» заключен договор № 1/2016 от 16.11.2016 г. на выполнение работ по демонтажу рекламных конструкций, рекламных изображений на рекламных конструкциях, незаконно установленных на земельных участках, находящихся в муниципальной собственности г. Омска, на земельных участках, расположенных на территории г. Омска, государственная собственность на которые не разграничена, и их последующей перевозки к месту хранения (далее – Договор № 1/2016).

По Договору № 1/2016 ООО «РМ» (подрядчик) обязуется в соответствии с заданиями Предприятия (заказчика) выполнить работы по демонтажу рекламных конструкций, рекламных изображений на рекламных конструкциях, перечисленных в Приложении № 1 от 08.12.2016 г. к Договору № 1/2016, всего 251 рекламный объект.

Омское УФАС России, сравнив Приложение № 1 к Договору № 1/2016 с приложением к

письму Департамента от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286, установило, что перечисленные в нем рекламные объекты (адреса рекламных конструкций, паспорта рекламных мест) являются идентичными с указанными в приложении к письму Департамента от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286.

Таким образом, Омским УФАС России установлено, что Предприятие, учредителем которого является Департамент, на основании поручения Департамента производит демонтаж рекламных конструкций и рекламных изображений.

В соответствии с пунктом 2.1. Договора № 1/2016 цена договора составляет 500 рублей за демонтаж и перевозку 1 рекламной конструкции и 50 рублей за демонтаж и перевозку одного рекламного изображения.

Установлено, что предусмотренные в приложении № 1 к Договору № 1/2016 работы выполнены не в полном объеме, что подтверждается письменными пояснениями Предприятия от 13.04.2017 г. б/н, а также актом сдачи – приемки выполненных работ № 11 от 20.02.2017 г., подписанного сторонами по Договору № 1/2016.

Так, из данного акта следует, что демонтированы рекламные материалы в количестве 48-ми штук, тогда как в Приложении № 1 от 08.12.2016 г. к Договору № 1/2016 и соответственно в поручении Департамента значится 251 рекламный материал.

Омское УФАС России, считает, что Предприятие, выполняя работы по поручению Департамента, получает компенсацию от владельцев рекламных конструкций в виде возмещения расходов по демонтажу рекламных изображений и рекламных конструкций, их перевозке и хранению, тем самым осуществляет предпринимательскую деятельность и извлекает прибыль. Соответствующую прибыль мог получить и иной хозяйствующий субъект, осуществляющий аналогичную деятельность на данном товарном рынке, в случае заключения с Департаментом договора с соблюдением законодательства в сфере закупок.

К примеру, Омским УФАС России установлено, что согласно актам № 4/2017 АВ и № 5/2017 АВ выдачи рекламно-информационного материала, подписанного представителем Департамента, Предприятия, владельцем рекламно-информационного материала, после оплаты расходов по демонтажу, перемещению и хранению 13.01.2017 г. Заявителю были возвращены рекламно-информационные материалы, размещенные на рекламных конструкциях по адресам: ул. Масленикова – Маркса, д. 12; пл. Ленинградская, д. 6. Из указанных актов также следует, что владелец претензий к Департаменту и Предприятию не имеет.

В соответствии с платежным поручением от 12.01.2017 г. ИП Сусликову Е.С. выставлен счет на оплату на сумму 31 355,30 руб., который был оплачен, путем перечисления денежных средств в указанном размере на счет Предприятия.

В силу части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе данный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Под закупкой товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом о контрактной системе порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Омское УФАС России считает, что под муниципальными нуждами следует понимать обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов потребности муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения.

Департамент как орган местного самоуправления обязан соблюдать требования законодательства, в том числе Закона о контрактной системе.

Привлечение третьих лиц к выполнению работ по демонтажу, перемещению и хранению рекламных изображений, рекламных конструкций, установленных и и(или) эксплуатируемых без соответствующего разрешения без заключения договора в порядке, не предусмотренном Законом о контрактной системе, по мнению Омского УФАС России, является неправомерным. Поскольку установленный Законом о рекламе порядок демонтажа рекламной конструкции предполагает осуществление таких действий за счет средств местного бюджета.

Также подтверждением того, что Департамент должен проводить торги на выполнение работ по демонтажу, перемещению и хранению рекламных изображений, рекламных конструкций, установленных и и (или) эксплуатируемых без соответствующего разрешения, в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, является то, что Департамент неоднократно выступал муниципальным заказчиком в электронных аукционах, предметом которых являлось выполнение работ по демонтажу, перемещению и хранению рекламных изображений, рекламных конструкций, установленных и и (или) эксплуатируемых без разрешения, источником финансирования которых были средства бюджета города Омска.

В соответствии со статьей 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

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) (часть 1 статьи 8 Закона о контрактной системе).

Частью 2 статьи 8 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Пункт 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков ([часть 2 статьи 1](#) Закона о защите конкуренции).

В силу [пункта 7 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции установлены в [пункте 17 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции.

В соответствии с [частью 1 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции органам местного

самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из статьи 15 Закона о защите конкуренции следует, что органам местного самоуправления запрещается осуществлять не только действия, которые в безусловном порядке приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, но и те, которые могут привести к таким последствиям.

Поэтому для признания действий, противоречащими части 1 статьи 15 Закона о конкуренции, не требуется наступления негативных последствий для участников рынка.

На основании вышеизложенного, Омское УФАС России приходит к выводу, что действия Департамента, выразившиеся в привлечении третьего лица – Предприятия на выполнение работ по демонтажу рекламно-информационных материалов с рекламных конструкций, указанных в приложении к письму от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286, в порядке, не предусмотренном Законом о контрактной системе, а также бездействие Департамента, выразившееся в не проведении торгов на определение подрядчика (исполнителя) по выполнению работ по демонтажу, перемещению и хранению рекламных конструкций, установленных и (или) эксплуатируемых без разрешения, приводят или могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Учитывая вышеизложенное, в вышеуказанных в действиях Департамента содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренные частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с чем, Омское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

предупреждает

департамент имущественных отношений Администрации города Омска о необходимости прекращения действий, которые приводят или могут привести к ограничению, устранению, недопущению конкуренции, путем:

1. Аннулирования своего письма от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286, адресованного муниципальному предприятию г. Омска «Муниципальная недвижимость»;
2. Совершения действий по проведению торгов на выполнение работ по демонтажу, перемещению и хранению, рекламных конструкций, установленных и (или) эксплуатируемых без разрешения, обозначенных в приложении к письму Департамента от 07.12.2016 г. № Вн-ДИО/11286.

Пункт 1 настоящего предупреждения подлежит исполнению в течение 10 календарных дней со дня его получения, пункт 2 - в срок до 20 июня 2017 г.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Омское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для выполнения каждого его пункта.