

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:

рассмотрев жалобы Ассоциации наружной рекламы «Национальный рекламный стандарт» (далее – АНР «НРС», Заявитель) на действия Министерства имущественных отношений Самарской области (далее – Организатор торгов) при проведении аукционов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в собственности Самарской области, сроком на 10 (Десять) лет (Извещения размещены на сайте www.samadm.ru, на электронной площадке www.roseltorg.ru, Извещения №№: СОМ05091900050, СОМ0509900059, СОМ05091900062, СОМ05091900044, СОМ05091900030, СОМ05091900054, СОМ05091900057, СОМ05091900049, СОМ05091900035, СОМ05091900047, СОМ05091900032, СОМ05091900043, СОМ05091900045, СОМ05091900040, СОМ05091900038, СОМ05091900033 (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:

08.10.2019г. 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, Специализированная организация в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалоб:

1) Пунктом 5.4 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 осуществляется в соответствии с представленными Стороной-2 письменными уведомлениями о размещении на рекламных конструкциях материалов социальной рекламы и информации с приложением к ним фото-отчета в порядке, предусмотренном пунктами 4.1.7, 4.1.8 договора.

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 Самарской области на протяжении 10 лет не будет получать арендную плату за размещение и эксплуатацию 5% рекламных конструкций. При таком условии 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.

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 пунктов 11.5-11.8 Извещения, 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, Специализированной организацией 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.roseltdorg.ru/> размещены извещения №№ СОМ05091900050, СОМ0509900059, СОМ05091900062, СОМ05091900044, СОМ05091900030, СОМ05091900054, СОМ05091900057, СОМ05091900049, СОМ05091900035, СОМ05091900047, СОМ05091900032, СОМ05091900043, СОМ05091900045, СОМ05091900040, СОМ05091900038, СОМ05091900033 о проведении Аукционов (далее – Извещение) 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 Самарской области. Аукционы проводятся в электронной форме в отношении мест размещения рекламных конструкций, указанных в схеме размещения рекламных конструкций на территории городского округа Самара Самарской области.

Организатором торгов выступило Министерство имущественных отношений Самарской области.

Согласно положениям аукционной документации, Специализированной организацией выступило государственное бюджетное учреждение Самарской области «Центр размещения рекламы», которое 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.

Постановлением Правительства Самарской области от 22.02.2012 № 63 «Об определении формы проведения торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в собственности Самарской области, и о внесении изменений в отдельные постановления Правительства Самарской области» определена форма торгов – аукцион.

Порядок подготовки, организации и проведения аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в собственности Самарской области, установлен Распоряжением Правительства Самарской области от 03.11.2015г. № 888-р «Об утверждении Регламента деятельности министерства имущественных отношений Самарской области и специализированной организации при проведении аукциона на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на объектах недвижимого имущества, находящихся в собственности Самарской области, а также на земельных участках, государственная собственность на которые не разграничена, в Самарской области за исключением земельных участков, государственная собственность на которые не разграничена, в городском округе Самара» (далее – Распоряжение).

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 рекламодателя 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 5 проекта договора в составе аукционной документации, в частности, пунктом 5.4 предусмотрено, что на период размещения на рекламных конструкциях материалов социальной рекламы и информации плата по настоящему

договору не взимается.

Пунктом 4.2.16 проекта договора в составе аукционной документации предусмотрена обязанность рекламодателя 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.

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 государственной власти субъектов Российской Федерации.

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 Специализированной организации 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 допускают 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 11.5-11.9 аукционной документации предусмотрен следующий порядок заключения договора: Организатор аукциона в течение пяти дней

со дня размещения на электронной площадке протокола о результатах аукциона при наличии оплаты, предусмотренной пунктом 11.4 настоящей документации об аукционе, направляет по электронной почте либо выдает нарочно участнику аукциона, у которого возникло право на заключение договора, проект договора, представленный в приложении № 4 к настоящей документации об аукционе. Проект договора, направленный по электронной почте либо выданный указанному участнику аукциона, должен быть подписан им или лицом, имеющим право подписи такого рода документов от имени участника аукциона, и возвращен организатору аукциона не позднее чем в течение пяти дней со дня его направления организатором аукциона по электронной почте либо получения от организатора аукциона нарочно. После подписания участником аукциона договора и его передачи организатору аукциона договор с необходимыми приложениями (в требуемом количестве экземпляров) сшивается, скрепляется листом-заверителем исполнителя и подписывается уполномоченным должностным лицом организатора аукциона. Договор должен быть заключен не позднее двадцати дней после размещения на электронной площадке протокола о результатах аукциона. Договор считается заключенным со дня его подписания уполномоченным должностным лицом организатора аукциона. Подписанный и заверенный печатями договор регистрируется организатором аукциона, после чего выдается под роспись либо направляется посредством почтовой связи участнику 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.