

Жалоба

на основании ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции»
на положения извещения № Р 23 о проведении торгов по продаже права на установку и
эксплуатацию рекламных конструкций

г. Новокузнецк

12 августа 2020 г.

Организатор конкурса: Муниципальное автономное учреждение «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг Кемеровского муниципального района» (ОГРН1074250001374), юридический (фактический) адрес: 650025, г. Кемерово, пр. Ленина, 5. Контактный телефон: ~~+7 (3842) 44-13-97 Контактный~~

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о конкурсе:
<https://torgi.gov.ru/>

Номер извещения: № Р/23.

Наименование аукциона: «О проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций».

Дата опубликования извещения о проведении конкурса: 16.07.2020 г.

Положениями извещения № Р/23 «О проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» предусмотрена продажа права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории Кемеровского муниципального района.

В соответствии с положениями Извещения, организатор проводит торги на продажу права на установку и эксплуатацию 43 рекламных конструкций на территории Кемеровского муниципального района, объединенных в один лот.

Считаю, что Организатором в нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было опубликовано извещение, содержащее условия, создающие ограничения конкуренции.

1. Негативное влияние на конкуренцию несет объединение 43 рекламных конструкций в один лот. В указанный лот включены все конструкции, содержащиеся в схеме размещения рекламных конструкций Кемеровского муниципального района. Из-за большого количества конструкций в одном лоте увеличивается и стоимость платежа по договору и стоимость монтажа и эксплуатации конструкций, что для меня является неподъемной суммой.

Кемеровская область УРАС России
№ 56/87 листы 1/8

Стоимость установки рекламной конструкции, в соответствии с требованиями конкурсной документации, по предварительным подсчетам составит не менее 150 000 руб. Учитывая изложенное, минимальные расходы на изготовление и установку рекламных конструкций при победе в аукционе составят не менее 6 450 000 руб. (150000 руб. (стоимость рекламной конструкции) * 43 шт. = 6 450 000 руб. (сумма не учитывает государственную пошлину за установку и эксплуатацию рекламных конструкций, плату по договору, которая будет определена на основании аукциона и т.д).

Из чего следует, что участие субъектов малого предпринимательства в сфере рекламы ограничивается путем установления финансового барьера для участия в конкурсе, что является прямым нарушением ч. 2. ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

При этом, рассмотрим обратную ситуацию, размещение документации с лотом в виде продажа права, на меньшее количество конструкций не может негативно влиять на поступления в бюджет, но, несомненно, расширит круг лиц, которые смогут подать заявки на аукцион. Что соответствует смыслу конкурсной процедуры и позволит муниципальному образованию получить большее количество предложений и возможно даже увеличит суммы поступлений в бюджет. И что не менее важно, такие условия, позволили бы уйти от монополизации рассматриваемого сегмента рынка единственным участником.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению 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 (Закона о защите конкуренции).

Признаками ограничения конкуренции определенными в части 17 статьи 4 Закона о конкуренции являются - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Учитывая изложенное, считаю, что размещенное извещение № Р/23 «О проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» противоречит основополагающим положениям законодательства о конкуренции.

Положения п. 4.2.1, 4.2.2, 5.14 проекта договора, являющегося приложением к аукционной документации, не соответствуют императивным нормам ФЗ «О рекламе».

В тексте проекта договора указано следующее:

«Комитет имеет право:

4.2.1. Определять Рекламораспространителю условия по размещению на рекламной конструкции социальной рекламы и его участию в оформлении территории Кемеровского муниципального округа к праздничным мероприятиям.

4.2.2. Размещать на рекламной конструкции материалы социальной рекламы в соответствии с правовыми актами Российской Федерации. При этом Комитет согласовывает с Рекламораспространителем точный период и адрес размещения не менее чем за 15 (пятнадцать) дней до предполагаемой даты начала размещения социальной рекламы и (или) социально значимой рекламы Кемеровского муниципального округа и предоставляет Рекламораспространителю материалы социальной рекламы и (или) социально значимой рекламы Кемеровского муниципального округа в готовой для распространения форме не менее чем за 2 (два) рабочих дня, если между сторонами не будет предусмотрен иной порядок

Рекламораспространитель обязан:

5.14. Размещать на рекламной конструкции материалы социально значимой рекламы Кемеровского муниципального округа и социальной рекламы в соответствии с п.4.2.2. настоящего Договора в пределах, установленных Федеральным законом «О рекламе».

Из указанных пунктов следует, что на Рекламораспространителя возложена обязанность по распространению и монтажу социальной рекламы в объемах и на условиях, определяемых Комитетом по управлению муниципальным имуществом Кемеровского муниципального округа. В настоящий момент невозможно спрогнозировать объемы и условия размещения такой рекламы, а соответственно и расходы Рекламораспространителя по исполнению договора.

Для распространения рекламы, социальной рекламы необходимо заключить договор, определяющий права и обязанности сторон. В соответствии со ст. 10 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», заключение договора на распространение социальной рекламы осуществляется в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации. В протоколе № 18 заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при ФАС России от 3 июня 2008 г. указано, что заключение договора на распространение социальной рекламы может осуществляться на возмездной основе, по договоренности сторон.

В соответствии со ст. 124 ГК РФ: «Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, край, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами».

Кроме того, из этих пунктов следует, что Рекламораспространитель должен своими силами и за свой счет выполнить монтаж рекламных материалов на рекламную конструкцию, хотя ФЗ «О рекламе» не предусматривает такой обязанности.

Исходя из комплексного толкования законодательства, услуги по распространению социальной рекламы, по ее монтажу должны выполняться на основании Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ.

Кроме того, в п. 4.2.1 договора, в котором указано, что Комитет имеет право определять условия участия Рекламораспространителя в оформлении территории Кемеровского муниципального округа к праздничным мероприятиям, незаконно расширен список информации, которая может содержаться на рекламной конструкции.

Пунктом 2 ст. 18 ФЗ «О рекламе» предусмотрено: «Рекламная конструкция должна использоваться исключительно в целях распространения рекламы, социальной рекламы». За неисполнение указанного положения, п. 18 предусмотрена санкция в виде аннулирования разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции: «Органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского

округа решение об аннулировании разрешения принимается: 4) в случае, если рекламная конструкция используется не в целях распространения рекламы, социальной рекламы».

Исходя из комплексного толкования законодательства, услуги по оформлению муниципального округа к праздничным мероприятиям должны выполняться на основании Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ.

Указанные недостатки аукционной документации являются существенно ограничивающими конкуренцию и права участников торгов, предусмотренные законодательством о рекламе.

В связи с указанным, просим в соответствии с требованиями ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» приостановить аукцион по извещению № P/23 от 16.07.2020 г. «О проведении торгов по продаже права на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» и привести документацию в соответствие с положениями законодательства о рекламе и положениями антимонопольного законодательства.