

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Чувашской Республике-Чувашии**
Адрес: 428015, г. Чебоксары, Московский проспект, 2
E-mail: to21@fas.gov.ru
Телефон: (8352) 58-42-08/(8352) 58-40-13

Чувашское УФАС России
Рег. номер 649/24
зарегистрирован 23.01.2024



Заявитель: ООО «Студия рекламы»
ИНН 2130170960, ОГРН 1162130056681
Юридический адрес: 428000, Чувашская Республика –
Чувашия, г. Чебоксары, ул. А.Н.Крылова, д. 5 корп. 1
помещение 10
Эл. почта: «
Тел.: +78352709727. + 79033223366

**Организатор Администратия г. Чебоксары Чувашской
торгов: Республики**
ИНН 2126003194, ОГРН 1022101150037
Юридический адрес: 428003, Чувашская Республика -
Чувашия, г. Чебоксары, ул. К.Маркса, зд. 36
Телефон: +78352234106
Email: gcheb_cgki_org@сar.ru

Процедура №: 147934

**Обжалуемый Аукцион по продаже права заключения договора на
аукцион: установку и эксплуатацию рекламной конструкции**

ЖАЛОБА на действия организатора торгов

Настоящая жалоба подана Обществом с ограниченной ответственностью «Студия рекламы» (далее – Общество) на действия Администрации г. Чебоксары Чувашской Республики (далее - Организатор торгов) при организации и проведении аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции в соответствии со ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, аукционной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых

предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Организатором торгов объявлен аукцион по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее – Аукцион).

Номер процедуры по проведению Аукциона № 147934 и аукционная документация опубликованы 22.12.2023 г. на сайте РТС тендер <https://i.rts-tender.ru/main/auction/Trade/Privatization/View.aspx?Id=147934&Guid=a4281031-d894-46f0-bc04-c9e644f5bb2b>.

Однако, Общество полагает, что в организации аукциона имеются признаки нарушения законодательства о рекламе, гражданского и антимонопольного законодательства, действий, ведущих к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке наружной рекламы на территории города Чебоксары в силу следующего.

1) Предусмотренное пунктом 4 договора на размещение социальной рекламы, являющегося приложением № 2 к проекту договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на территории города Чебоксары, условие об обязанности рекламодателя на безвозмездной основе размещать социальную рекламу не соответствует ч. 2 ст. 10 Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), ст. 781 Гражданского кодекса РФ.

Согласно ч. 2 ст. 10 ФЗ «О рекламе» органы государственной власти, иные государственные органы и органы местного самоуправления, а также муниципальные органы, которые не входят в структуру органов местного самоуправления, осуществляют закупки работ, услуг на производство и распространение социальной рекламы в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 3 ст. 10 ФЗ «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 РФ.

Порядок обязательного заключения договора установлен в статье 445 Гражданского кодекса РФ. При этом частью 4 статьи 445 Гражданского кодекса РФ предусматривается, что, если сторона, для которой в соответствии с Гражданским кодексом РФ или иными законами заключение является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно

уклоняющаяся от заключения обязательного договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки. Следовательно, владелец рекламной конструкции обязан заключить договор с любым лицом, которое к нему обратится с предложением о распространении социальной рекламы в пределах 5% годового объема распространяемой им рекламы.

В соответствии с положением части 3 статьи 423 Гражданского кодекса РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Договор на распространение социальной рекламы (равно как и рекламы) является гражданско-правовым договором, а именно договором оказания услуг.

Согласно нормам статьи 781 Гражданского кодекса РФ оказываемые услуги подлежат оплате в порядке и в сроки, которые указаны в договоре. **Поэтому при обязательности для рекламораспространителя заключения договора оказания услуг по распространению социальной рекламы в пределах 5% годового объема распространяемой им рекламы, безвозмездность такого договора законодательством Российской Федерации не предусмотрена.**

Позиция по данному пункту жалобы находит подтверждение в практике антимонопольного органа - *Решение Ульяновского УФАС России от 08.05.2019 по делу N 073/10/18.1-15667/04-2019.*

2) Пункт 5 раздела «Заключение договора по итогам проведения аукциона» аукционной документации предусматривает в качестве способов обеспечения исполнения обязательства победителя торгов по заключению договора и задаток, и неустойку (штраф) в размере задатка, что не соответствует принципам справедливости и соразмерности гражданско-правовой ответственности.

Согласно п. 1 ст. 329 Гражданского кодекса РФ и задаток, и неустойка (штраф) являются способами обеспечения исполнения обязательств.

В соответствии с п. 1 ст. 380 Гражданского кодекса РФ задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

При этом п. 2 ст. 381 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что, **если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.**

Под убытками, согласно п. 2 ст. 15 Гражданского кодекса РФ, понимаются **расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).**

Согласно п. 5 Постановления Пленума Верховного суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» по смыслу статей 15 и 393 ГК РФ, **кредитор представляет доказательства, подтверждающие наличие у него убытков, а также обосновывающие с разумной степенью достоверности их размер и причинную связь**

между неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником и названными убытками. Должник вправе предъявить возражения относительно размера причиненных кредитором убытков, и представить доказательства, что кредитор мог уменьшить такие убытки, но не принял для этого разумных мер (статья 404 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 330 Гражданского кодекса РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору **в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.**

Таким образом, наличие в аукционной документации условия о применении к победителю торгов нескольких способов обеспечения исполнения обязательства по заключению договора (задаток и штраф в размере суммы задатка) освобождает организатора торгов от доказывания причиненных ему отказом от заключения победителем торгов фактических убытков, что нарушает принципы справедливости и соразмерности гражданско-правовой ответственности.

На основании изложенного и в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 г № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОСИМ:

1. Признать жалобу ООО «Студия рекламы» на действия Администрации г. Чебоксары Чувашской Республики в связи с допущенными нарушениями при организации и проведении аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции, обоснованной.

2. Признать действия Администрации г. Чебоксары Чувашской Республики при организации и проведении аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции неправомерными, в связи с допущенными нарушениями гражданского и антимонопольного законодательства при организации объявленного аукциона.

3. Выдать Администрации г. Чебоксары Чувашской Республики предписание:

- аннулировать итоги аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (извещение опубликовано 22.12.2023 г. на сайте <https://i.rts-tender.ru/main/auction/Trade/Privatization/View.aspx?Id=147934&Guid=a4281031-d894-46f0-bc04-c9e644f5bb2b>);

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения аукциона;

- внести изменения в извещение и аукционную документацию, устраняющие нарушения действующего законодательства;

- провести процедуру торгов в соответствии с требованиями законодательства.

4. Приостановить проведение аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (извещение опубликовано 22.12.2023 г. на сайте <https://i.rts-tender.ru/main/auction/Trade/Privatization/View.aspx?Id=147934&Guid=a4281031-d894-46f0-bc04-c9e644f5bb2b>) до рассмотрения настоящей жалобы.

Приложение:

1. Аукционная документация по проведению аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

2. Извещение о проведении аукциона по продаже права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (опубликовано 22.12.2023 г. на сайте <https://i.rts-tender.ru/main/auction/Trade/Privatization/View.aspx?Id=147934&Guid=a4281031-d894-46f0-bc04-c9e644f5bb2b>).

Директор ООО «Студия рекламы»