РЕШЕНИЕ № 2424

14.11.2014г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 №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 (далее – Комиссия Иркутского УФАС России), в составе:

Председатель Комиссии: «…»;

Члены Комиссии:

«…»,

«…»;

при участии представителя заявителя – ООО «Деловой мир», по доверенности «…», представителя администрации г. Иркутска по доверенности «…», представителя ООО «ИТК» «…»,

рассмотрев жалобу ООО «Деловой мир» на действия администрации г. Иркутска в лице комитета по экономике, связанные с проведением торгов на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Иркутска (извещение № 281014/2171595/01), руководствуясь ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

11.11.2014г. в Иркутское УФАС России поступила жалоба ООО «Деловой мир» на действия администрации г. Иркутска в лице комитета по экономике, связанные с проведением торгов на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Иркутска (извещение №

281014/2171595/01).

Заявитель считает, что установленные документацией о проведении торгов критерии оценки заявок - «размещение социальной рекламы» и «квалификация участника», ограничивают доступ на рынок наружной рекламы новых компаний, в результате чего создаются условия для предоставления преимуществ организациям, которые давно работают на указанном рынке. При этом ООО «Деловой мир» хочет принять участие в указанных торгах, однако ввиду установления таких критериев оценки заявок преимущество будет отдано крупным компаниям, в результате чего участники малого предпринимательства не способны создать конкуренцию крупных рекламным компаниям.

На основании вышеизложенного, ООО «Деловой мир» просит отменить вышеуказанные торги.

Администрацией г. Иркутска на жалобу ИП Сакович Е.О. представлены письменные возражения исх. от 14.11.2014г. № 180-70-4206/4, согласно которым критерий № 2 «Размещение социальной рекламы на РК» предлагает претенденту предложить размещение большего процента размещения социальной рекламы, чем предусмотрено Законом о рекламе, при это отсутствие предложения по данному критерию не является основанием для отклонения заявки с предложением участника конкурса, вследствие чего установление указанного критерия не противоречит закону. Относительно установления в документации по проведению торгов критерия № 3 «квалификация участника» в письменных возражениях организатора торгов указано, что данные критерий также не противоречит требованиям законодательства РФ, поскольку не является основным критерием, и участник, имеющий наименьший опыт работы в сфере наружной рекламы имеет возможность предложить лучшие условия по другим критериям. Кроме этого, критерий № 3 связан с предметом конкурса и не является условием допуска участников конкурса, а также установление данного критерия не лишает возможности соревноваться с другими участниками и выигрывать торги.

На основании вышеизложенного, администрация г. Иркутска считает жалобу ООО «Деловой мир» необоснованной.

На рассмотрение жалобы представителем администрации г. Иркутска подтверждены доводы, изложенные в вышеуказанных письменных возражениях.

Представитель ООО «Деловой мир» на рассмотрении жалобы пояснил, что Общество не имеет опыта выполнения работ в сфере наружной рекламы, и не может войти на данный рынок, поскольку установление критериев №№ 2,3 оценки заявок на участие в торгах и ранжирование баллов по ним, дает преимущества только крупным компаниям.

Также, на рассмотрение жалобы представителем ООО «ИТК» даны пояснения, согласно которым Общество имеет желание принять участие в вышеуказанных торгах, однако в результате установления организатором торгов в документации критериев №№ 2 и 3 права и законные интересы потенциальных участников конкурса ограничены. ООО «ИТК» поддерживает доводы жалобы ООО «Деловой мир». Кроме этого, представителем ООО «ИТК» указано на то обстоятельство, что в конкурсной документации имеется противоречие в части того, что подпунктом 2 пункта 10 конкурсной документации установлены основания для отказа в допуске к

участию в аукционе, в числе которых значится отсутствие в форме «конкурсное предложение» ряда сведений, при этом самой разработанной организатором торгов формой «конкурсное предложение» указание подобных сведений не предусмотрено, следовательно, в случае заполнения участником указанной формы комиссией организатора торгов при рассмотрении заявки участника будет принято решение об отказе в допуске в соответствии с пп.2 п.10 конкурсной документации.

Комиссия Иркутского УФАС России, исследовав имеющиеся материалы, письменные и устные пояснения представителя администрации г. Иркутска, ООО «Деловой мир» и представителя ООО «ИТК», приходит к следующему.

1. В соответствии с ч.5.1. ст.19 Закона о рекламе 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 администрации г. Иркутска от 28.03.2014г. № 031-06-344/14 утвержден Порядок организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе муниципальной собственности г. Иркутска (далее по тексту – Порядок организации и проведения торгов на установку и эксплуатацию РК), в соответствии с п.5.2. которого конкурсная или аукционная документация не должна содержать требования, которые влекут за собой ограничение количества участников торгов.

В соответствии с п.11 ст.3 Закона о рекламе социальная реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на достижение благотворительных и иных общественно полезных целей, а также обеспечение интересов государства.

В силу пункта 3 статьи 10 Закона 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).

Разделом 8.1. конкурсной документации на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Иркутска установлено, что определение победителя конкурса осуществляется на основании следующих критериев:

1) размер платы за право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции – максимум **50 баллов**;

2) размещение социальной рекламы на РК – максимум 20 баллов. Предложение может предусматривать размещение социальной рекламы сверх установленного обязательного объема размещения социальной рекламы в соответствии с Федеральным законом от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Отсутствие предложения по данному критерию не является основанием для отклонения заявки с предложением участника конкурса. Участник на свое усмотрение принимает решение о предложении по данному критерию. Заявка с предложением участника конкурса без предложения по данному критерию рассматривается наравне с заявками с предложениями участников конкурса, содержащие предложения по данному критерию. Порядок оценки заявок следующий: 5 баллов – доля социальной рекламы от 0 до 5% годового объема распространяемой рекламы, 10 баллов – от 5 до 7%, 15 баллов – от 7 до 10%, 15 баллов – от 7 до 10%, **20 баллов** – свыше 10%;

3) квалификация участника конкурса (опыт работы в сфере наружной рекламы в качестве рекламораспространителя) – максимум 30 баллов (опыт работы в сфере наружной рекламы в качестве рекламораспространителя, полных лет): до 1 года – 5 баллов, от 1 года до 5 лет – 10 баллов, от 5 лет до 8 лет – 15 баллов, от 8 лет до 12 лет – 20 баллов, от 12 лет до 18 лет – 25 баллов, от 18 лет и более – **30 баллов**.

Комиссией антимонопольного органа рассмотрены доводы жалобы ООО «Деловой мир» по установлению в конкурсной документации критериев оценки заявок №№ 2,3 на соответствие требованиям законодательства РФ, по результатам чего приходит к следующим выводам.

Пунктом 3 статьи 10 Закона о рекламе регламентирован годовой объем социальной рекламы, подлежащий размещению рекламораспространителем – 5%.

Исходя из порядка оценки заявок по критерию № 2 «размещение социальной рекламы на РК» количество баллов, присуждаемых заявке по данному критерию, увеличивается в результате взятия рекламораспространителем на себя обязательств по размещению социальной рекламы сверхустановленного Законом о рекламе годовым объемом.

Таким образом, ввиду того, что обязательный объем размещения социальной рекламы на рекламной конструкции закреплен законодательно, следовательно, использование данного показателя как критерия оценки конкурсного предложения участника, и более того оценка большего объема, чем установлено Законом о рекламе, фактически является завуалированной под добровольное волеизъявление вмешательства организатора торгов в предпринимательскую деятельность участников и навязывание им условия об увеличении объема размещения социальной рекламы по сравнению с установленным в законе.

При этом, проектом договора, являющимся приложением № 4 конкурсной документации, в числе обязательств рекламораспространителя значится размещение на РК социальной рекламы в пределах 5% годового объема общей рекламной площади.

На основании вышеизложенного, комиссия антимонопольного органа считает, что установление в конкурсной документации критерия оценки заявок «размещение социальной рекламы на РК» необоснованно, поскольку способно привести к

предоставлению участникам, предложившим наивысшую долю размещения социальной рекламы при участии в торгах, преимуществ в виде получения наибольшего количества баллов по данному критерию.

Относительно обоснованности установления в конкурсной документации критерия № 3 «квалификация участника конкурса» комиссия Иркутского УФАС России считает следующее.

В силу действующего законодательства для входа хозяйствующего субъекта на рынок наружной рекламы и получения какого-либо опыта в указанной сфере необходимо принятие субъектом участия в торгах, проводимых органами местного самоуправления.

Согласно п.1.2. Порядка организации и проведения торгов, утвержденного постановлением Администрации г. Иркутска от 28.03.2014г. № 031-06-344/14, торги проводятся в том числе в целях **создания равных условий и возможностей для размещения наружной рекламы на недвижимом имуществе муниципальной собственности г. Иркутска**. Основными принципами организации торгов являются **равные условия для всех претендентов** на приобретение права заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе муниципальной собственности г. Иркутска, гласность, открытость, общедоступность (п.1.3. Порядка).

По условиям конкурсной документации по проведению торгов № 281014/2171595/01 по критерию «квалификация участника конкурса» с учетом его значимости в 30% обеспечивал организации, имеющий значительный опыт выполнения работ в сфере наружной рекламы в качестве рекламораспространителя, получение максимального количества баллов - 30.

Одновременно, по критерию «размер платы за право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции» получение максимального количества баллов в размере 50 баллов возможно только при увеличении цены договора, а по критерию № 2 «размещение социальной рекламы на РК» - при увеличении годового объема размещения сверхустановленного Законом о рекламе.

При таких обстоятельствах комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что критерий «квалификация участника конкурса», предусмотренный конкурсной документацией, сформулирован таким образом, что по его условиям только участник торгов, действующий на рынке наружной рекламы более продолжительное количество времени по сравнению с иными участниками, имеющими незначительный объем либо не имеющими опыт работ в указанной сфере, получит наибольшее количество баллов по указанному критерию. При этом заявке участника, имеющего незначительный опыт выполнения работ до 5 лет либо не имеющего такового, будет присвоено 5 баллов, в связи с чем данному участнику в целях победы в торгах и заключении договора по критериям №№ 1 и 2 необходимо будет предложить наименее выгодные для себя условия заключения договора в части предложения наибольшей цены контракта и доли размещения социальной рекламы, каковыми и является ООО «Деловой мир» (не имеющий опыта в сфере наружной рекламы) и ООО «ИТК» (имеется незначительный опыт выполнения работ в сфере наружной рекламы).

При этом участник, имеющий значительный объем опыта выполнения работ в сфере наружной рекламы, получит преимущества в виде получения наибольшего количества баллов, поскольку будет иметь возможность предложения наиболее выгодных для себя предложений по критериям №№ 1 и 2, в результате чего, по мнению комиссии Иркутского УФАС России, нарушаются положения пп.1.2., 1.3. вышеуказанного Порядка организации и проведения торгов, также нормы ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, которыми установлен запрет на совершение действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Кроме этого, комиссией Иркутского УФАС России в ходе рассмотрения жалобы ООО «Деловой мир» установлено следующее:

1. В соответствии с п.2 ст.448 Гражданского кодекса РФ если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Пунктом 4.1. Порядка организации и проведения торгов на установку и эксплуатацию РК установлено, что извещение о проведении торгов должно быть опубликовано в средствах массовой информации (газете «Иркутск официальный») и размещено не менее чем за 30 дней до даты проведения торгов на официальном сайте торгов (www.torgi.gov.ru), а также на WEB-портале органов местного самоуправления города Иркутска (www.admirk.ru).

Таким образом, любое лицо до начала проведения торгов должно иметь возможность совершить действия по подаче заявки на участие в конкурсе, при этом минимальный срок для осуществления указанных действия составляет 30 дней.

В силу ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что извещение о проведении торгов на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Иркутска опубликовано в газете «Иркутск официальный» и размещено на официальном сайте www.torgi.gov.ru 28.10.2014г. При этом дата начала приема заявок – с 29.10.2014г., дата окончания приема заявок – 24.11.2014г. 18-00. Дата вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, рассмотрения заявок и подведения итогов торгов – 01.12.2014г.

Таким образом, срок, установленный конкурсной документацией для подачи заявок, составляет 27 дней, что противоречит требованиям п.2 ст.448 ГК РФ и п.4.1. Порядка организации и проведения торгов на установку и эксплуатацию РК, и приводит к необоснованному сокращению срока на подачу заявок для участия в торгах, следствием чего может явиться недопущение, ограничение или устранение конкуренции на рынке наружной рекламы г. Иркутска, вследствие чего действия администрации г. Иркутска в лице комитета по экономике по нарушению вышеуказанных норм являются нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

2. В конкурсной документации по проведению торгов имеется противоречие в части того, что подпунктом 2 пункта 10 конкурсной документации установлены основания для отказа в допуске к участию в аукционе, в числе которых значится отсутствие в форме «конкурсное предложение» ряда сведений, при этом разработанной организатором торгов формой «конкурсное предложение» указание подобных сведений не предусмотрено, следовательно, в случае заполнения участником указанной формы комиссией организатора торгов при рассмотрении заявки участника будет принято решение об отказе в допуске в соответствии с пп.2 п.10 конкурсной документации.

В соответствии с п.3^1 ч.1 ст.23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Ввиду того, что комиссией антимонопольного органа установлены вышеуказанные нарушения антимонопольного законодательства РФ при проведении торгов на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Иркутска (извещение № 281014/2171595/01), комиссия приходит к выводу о наличии оснований для выдачи организатору торгов в соответствии с ., п.3^1 ч.1 ст.23 Закона о защите конкуренции предписания об аннулировании торгов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.ст. 18.1., п.3^1 ч.1 ст.23 Закона о защите конкуренции, комиссия Иркутского УФАС России решила,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Деловой мир» обоснованной.
2. Признать администрацию г. Иркутска в лице комитета по экономике нарушившей п.2 ст.448 Гражданского кодекса РФ, пункты 1.2., 1.3., 4.1. Порядка организации и проведения торгов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на недвижимом имуществе муниципальной собственности г. Иркутска, ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении открытого конкурса на право заключения договора(ов) на установку и эксплуатацию рекламной(ых) конструкции(ий) с использованием имущества, находящегося в муниципальной собственности г. Иркутска (извещение № 281014/2171595/01) в части необоснованного сокращения срока для подачи заявок на участие в торгах, а также утверждения конкурсной документации, содержащей критерии оценки заявок - «размещение социальной рекламы на РК» и

«квалификация участника (опыт работы в сфере наружной рекламы в качестве рекламораспространителя)», влекущие за собой либо способные повлечь ограничение конкуренции участников открытого конкурса и определения его победителей.

3. Выдать администрации г. Иркутска в лице комитета по экономике предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов путем аннулирования указанного открытого конкурса № 281014/2171595/01.

4. Копии решения направить сторонам по жалобе, копию предписания - администрации г. Иркутска в лице комитета по экономике.

Решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

- predpisanie_no_257.doc