

29.05.2018г.
г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО "Афиша" в присутствии на заседаниях Комиссии 14.05.2018г., 22.05.2018г., 25.05.2018г. представителей:

от заявителя жалобы – ООО "Афиша": генеральный директор;

от Организатора торгов – управления по административно-техническому надзору администрации города Тулы представитель (доверенность от 18.01.2018г. № б/н);

слушателя – представителя ООО «Навигатор-Тула», ООО «Рекламное агентство А1»,

а после перерыва, на заседании Комиссии 29.05.2018г. в присутствии: генерального директора ООО «Афиша», представителя Организатора торгов.,

рассмотрев жалобу № 3/22-2018 ООО "Афиша" (300026, г. Тула, пр. Ленина, д. 127, офис 504, ИНН 7107053449, ОГРН 710701001) на действия Организатора торгов – управление по административно-техническому надзору администрации города Тулы (300041, г. Тула, ул. Гоголевская, д.73, ИНН 7106076980, ОГРН 1077106005943) при проведении торгов – открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее – Конкурс № 1/11), в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

08.05.2018г. в Тульское УФАС России поступила жалоба ООО "Афиша" на действия Организатора торгов – управление по административно-техническому надзору администрации города Тулы при проведении торгов – Конкурса № 1/11.

Информация о Конкурсе № 1/11 (извещение) была размещена 13.04.2018г. на официальном портале МО г. Тула – <http://www.tula.ru> (а именно – <https://www.tula.ru/activity/economics/torgi/otkrytye-konkursy-po-prodazhe-prava-na-zaklyucheniedogovorov/index.php>).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Тульского УФАС России – <http://tula.fas.gov.ru>.

Сканированный текст жалобы размещен во вложении к уведомлению о поступлении жалобы № 3/22-2018 и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 08.05.2018г.

Предметом Конкурса № 1/11 является право на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на муниципальных рекламных местах.

Краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения).

Заявитель указал, что при проведении Конкурса № 1/11 Организатором торгов был нарушен срок предоставления конкурсной документации по проведению Конкурса № 1/11.

По мнению Заявителя, действия Организатора торгов по не предоставлению конкурсной документации в печатном виде неправомерны и направлены на ограничение конкуренции.

Кроме того, Заявитель считает, что лот № 1 Конкурса № 1/11 необоснованно укрупнен, что лишает возможности большего количества претендентов фактически участвовать в данных торгах.

В ходе рассмотрения жалобы, Комиссия установила следующее.

1. По мнению Заявителя, Организатор торгов нарушил срок предоставления конкурсной документации по Конкурсу № 1/11.

Заявитель указал, что 16.04.2018 ООО «Афиша» направило Организатору торгов обращение с просьбой предоставить конкурсную документацию по Конкурсу № 1/11, однако ответ на данное обращение был подготовлен только в течении 4-х рабочих дней и передан Заявителю 25.04.2018г.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов от 11.05.2018г. исх. № УАТН/вх-762/1 обращение ООО «Афиша» (от 16.04.2018 исх. № 054) с просьбой предоставить конкурсную документацию о проведении Конкурса № 1/11, включая форму договора и заявки было получено Управлением по административно-техническому надзору администрации города Тулы 16.04.2018г.

В соответствии с вышеуказанными пояснениями, 20.04.2018 Организатором торгов был подготовлен ответ на обращение ООО «Афиша» о том, что Заявитель может ознакомиться и получить конкурсную документацию в электронном виде по адресу: г. Тула, ул. Гоголевская, д. 73, каб. 403, часы работы с 09:00 до 18:00, о чем было сообщено ООО «Афиша». Представитель ООО «Афиша» явился за подготовленным ответом 27.04.2018г.

В пояснениях Организатор торгов также указал, что **17.04.2018** представителем ООО «Афиша» Мартыновым Д.В. была получена конкурсная документация, а также форма договора задатка и заявки в электронном виде, о чем свидетельствует отметка с подписью в журнале ознакомления с конкурсной документацией для проведения Конкурса № 1/11.

Изучив данный довод Заявителя, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 7.5 Приложения 3 (Положение «Об организации и проведении конкурсов на право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте») к Положению «Об установке и эксплуатации рекламных конструкций в муниципальном образовании город Тула», утвержденному решением Тульской городской Думы от 24.11.2010 № 12/257 (далее – Положение), со дня опубликования извещения о проведении конкурса организатор конкурса на основании заявления любого заинтересованного лица, поданного в письменной форме, **в течение двух рабочих дней** со дня получения соответствующего заявления **обязан предоставить такому лицу документацию** в порядке, указанном в извещении о проведении конкурса.

В материалы жалобы № 3/22-2018 ООО «Афиша» была представлена копия журнала ознакомления с конкурсной документацией о проведении Конкурса № 1/11, согласно которой Мартынов Д.В., являвшийся, как следует из письменных пояснений Организатора торгов представителем ООО «Афиша» по доверенности, **17.04.2018г. в 16:13 часов** был ознакомлен с конкурсной документацией по проведению Конкурса № 1/11.

В письменных пояснениях от 17.05.2018г. Заявитель подтверждает факт получения сотрудником ООО «Афиша» 17.04.2018г. двух файлов в формате «.doc»: «Конкурсная документация 1-11 проект.doc» и «Договоры задатка 2018.doc».

На основании вышеизложенного, Организатор торгов не нарушил срок предоставления конкурсной документации, установленный пунктом 7.5 Приложения № 3 к Положению, поскольку представитель Заявителя ознакомился с конкурсной документацией по проведению Конкурса № 1/11 на следующий день (17.04.2018г.) после поступления соответствующего обращения Организатору торгов (16.04.2018г.).

Таким образом, данный довод Заявителя не обоснован.

2. Заявитель указал, что Организатор торгов отказался предоставить конкурсную документацию по проведению Конкурса № 1/11 в **печатном виде**.

В жалобе Заявитель указал, что на письменное обращение ООО «Афиша» о предоставлении конкурсной документации по проведению Конкурса № 1/11, Организатор торгов сообщил, что конкурсную документацию можно получить в **электронном виде**.

По мнению Заявителя, отказ Организатора торгов в предоставлении конкурсной документации по проведению Конкурса № 1/11 в печатном виде направлен на ограничение конкуренции и противоречит действующему законодательству.

Согласно письменным пояснениям Заявителя от 17.05.2018 исх. № 084,

полученная конкурсная документация по проведению Конкурса № 1/11 в формате «.doc» - «Конкурсная документация 1-11 проект.doc» не соответствует требованиям, установленным пунктом 2.1 Приложения № 3 к Положению. В полученном ООО «Афиша» файле «Конкурсная документация 1-11 проект.doc» нет отметок об утверждении данного документа компетентным лицом администрации города Тулы.

В письменных пояснениях Организатора торгов от 11.05.2018г. исх. № УАТН/вх-762/1 указано, что «согласно извещению о проведении Конкурса № 1/11 форма передачи заявителю конкурсной документации по письменному обращению заявителя не установлена, следовательно, из представленного обращения ООО «Афиша» не представляется возможным сделать вывод о форме предоставления конкурсной документации».

Представитель Организатора торгов, на заседаниях Комиссии по рассмотрению настоящей жалобы неоднократно заявлял о возможности получения надлежащим образом заверенной копии конкурсной документации по проведению Конкурса № 1/11 в печатном виде по соответствующему обращению заинтересованного лица.

Комиссия при рассмотрении данного довода Заявителя установила, что в соответствии с пунктом 2.1 Приложения № 3 к Положению, Конкурсная документация представляет собой комплект документов, содержащий информацию о предмете конкурса, условиях его проведения, разработанный организатором конкурса и утвержденный компетентным должностным лицом администрации города Тулы.

Вместе с тем ни положения извещения о проведении Конкурса № 1/11, ни нормы актов, принятых органами местного самоуправления муниципального образования город Тула регулирующих порядок и процедуру размещения/установки рекламных конструкций, в том числе нормы Положения не содержат требований **о конкретной форме** предоставления конкурсной документации по обращению заинтересованных лиц.

В материалах жалобы № 3/22-2018 отсутствуют доказательства, свидетельствующие об отказе Организатора торгов в предоставлении надлежащим образом заверенной копии конкурсной документации по проведению Конкурса № 1/11.

3. По мнению Заявителя, лот № 1 Конкурса № 1/11 необоснованно укрупнен, что лишает возможности большего количества претендентов фактически участвовать в данных торгах.

Заявитель указал, что исходя из большого количества мест, включенных в лот № 1 Конкурса № 1/11 увеличивается начальная стоимость данного лота, что

приводит к сокращению числа лиц, желающих принять участие в Конкурсе № 1/11.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов от 11.05.2018г. исх. № УАТН/вх-762/1, от 16.05.2018 исх. № УАТН/вх-800/1 «Федеральный закон "О рекламе" от 13.03.2006 № 38-ФЗ не содержит ограничений по порядку формирования лотов на торгах на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций или величины таких лотов, а также не содержит запрета на объединение в один лот договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций в нескольких местах, предназначенных для установки и эксплуатации рекламных конструкций. На основании полномочий, предоставленных Федеральным законом «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 06.10.2003 № 131-ФЗ, и с учетом требований Градостроительного кодекса Российской Федерации орган местного самоуправления самостоятельно определяет порядок формирования лотов, их количество и состав при проведении торгов на право заключения договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций».

В письменных пояснениях от 11.05.2018г. исх. № УАТН/вх-762/1 Организатор торгов также указал, что «поскольку в указанных торгах, как правило, участвуют профессиональные участники рекламного рынка, для них возможно большее количество мест размещения рекламных конструкций является положительным фактором. В этом же заинтересованы и иные хозяйствующие субъекты, для которых важно довести рекламную информацию, в том числе, о себе, до наибольшего числа людей».

Таким образом, по мнению, Организатора торгов, объединение нескольких мест размещения рекламных конструкций в один лот не может привести к ограничению доступа к участию в Конкурсе № 1/11.

Изучив данный довод Заявителя, Комиссия установила следующее.

Законодательство Российской Федерации, в том числе, «Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе" не содержит порядка формирования лотов либо прямого запрета на объединение в один лот нескольких рекламных конструкций.

Лот № 1 Конкурса № 1/11 сформирован таким образом, что адреса размещения рекламных конструкций находятся в разных частях и районах города Тулы (в разных зонах рекламной ценности).

В ходе рассмотрения настоящей жалобы Комиссия установила, что согласно извещению о проведении Конкурса № 1/11 лот № 1 данного конкурса включает в себя 37 двухсторонних щитов 3*6 м (размер рекламного поля рекламной конструкции – 36 кв.м.) с подсветкой и 5 двухсторонних щитов 3*6 м (размер рекламного поля рекламной конструкции – 36 кв.м.) с электронным воспроизведением изображения, без возможности демонстрации видео.

Согласно письму ФАС России от 26.10.2012 № АК/35008 «О торгах на

заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций», оценка объединения в один лот нескольких мест для установки рекламных конструкций разного формата на предмет возможности отнесения такого условия проведения торгов к ограничивающим конкуренцию должна проводиться с учетом технологического сходства эксплуатации рекламных конструкций их владельцами и, соответственно, возможности участия в торгах за такой лот лица, осуществляющего эксплуатацию рекламных конструкций одного формата.

Следовательно, объединение Организатором торгов в лот № 1 Конкурса № 1/11 рекламных конструкций разного вида/формата, технологически не связанных между собой может привести к ограничению числа **участников** торгов, в том числе лиц, осуществляющих эксплуатацию рекламных конструкций **одного формата**.

Кроме того, рекламные конструкции различного вида/формата: с подсветкой и с электронным воспроизведением изображения, без возможности демонстрации видео предусматривают различные виды работ/оборудования для обеспечения надлежащей эксплуатации данных рекламных конструкций, что также препятствует их включению в состав одного лота.

Таким образом, действия Организатора торгов по объединению в лот № 1 Конкурса № 1/11 без учета технологического сходства эксплуатации рекламных конструкций их владельцами нарушают порядок организации торгов.

4. По мнению Заявителя, фактором, ограничивающим конкуренцию является тот факт, что по условиям конкурса задаток **не засчитывается** победителю Конкурса № 1/11 **в счет оплаты за право** на заключение договора на эксплуатацию рекламной конструкции, а возвращается победителю конкурса только после полной оплаты права.

Заявитель указал, что «фактически для победы в конкурсе претендент должен иметь в своём распоряжении минимум сумму в два раза превышающую начальную стоимость лота, что снижает количество претендентов и является фактором ограничивающим конкуренцию».

Изучив данный довод Заявителя, Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 1.4 Договора о внесении задатка на участие в Конкурсе № 1/11, при заключении договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции с лицом, выигравшим конкурс, **сумма внесенного им задатка не засчитывается** в счет исполнения обязательств по заключенному договору, а возвращается в течение 5 (пяти) дней после даты оплаты полной суммы приобретенного им права на заключение договора. Сумма по договору вносится единым платежом, в течение 5 дней от даты подведения итогов конкурса.

На данные торги, помимо части 5.1 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ "О рекламе", распространяются требования статей 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, при заключении договора с лицом, выигравшим торги, **сумма внесенного им задатка засчитывается** в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Таким образом, пункт 1.4 договора о внесении задатка на участие в Конкурсе № 1/11 не соответствует требованиям Гражданского кодекса Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, данный довод Заявителя обоснован.

5. В дополнениях к жалобе № 3/22-2018 от 24.05.2018 исх. № 086, Заявитель указал, что приказом Управления по административно-техническому надзору администрации города Тулы от 20.04.2018 № 1/5 «Об исключении места № 475 из открытого конкурса № 1/11 по продаже прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» произведено изменение предмета Конкурса № 1/11, что противоречит пункту 6.3 Приложения № 3 к Положению.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов от 28.05.2018 исх. № УАТН-1022 «Приказом Управления по административно-техническому надзору администрации города Тулы от 20.04.2018 № 1/5 «Об исключении места № 475 из открытого конкурса № 1/11 по продаже прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» место № 475 по адресу: Новомосковское шоссе, д. 15 исключено в связи с имеющимся по данному адресу разрешением на установку и эксплуатацию рекламной конструкции. Данный приказ был опубликован на официальном сайте администрации города Тулы в сети Интернет, а также все участники, которые знакомились с конкурсной документацией были извещены, об этом свидетельствует запись в Журнале ознакомления с Приказом от 20.04.2018 № 1/5 «Об исключении места № 475 из открытого конкурса № 1/11».

В письменных пояснениях от 24.05.2018 исх. № 086, Организатор торгов указал, что изменения в извещение о проведении Конкурса № 1/11 не вносились, нарушений пункта 6.3 Приложения № 3 к Положению не допущено.

Комиссия, рассмотрев данный довод Заявителя установила следующее.

Согласно пункту 6.3 Приложения № 3 к Постановлению, Организатор конкурса вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении конкурса, при этом **изменение предмета конкурса не допускается**. В случае изменения обязательных сведений, содержащихся в извещении, организатор должен до истечения срока подачи заявок на участие в конкурсе **опубликовать** данные изменения.

В течение пяти рабочих дней со дня принятия указанного решения такие **изменения размещаются на официальном сайте** администрации города Тулы в сети "Интернет". При этом срок подачи заявок на участие в конкурсе должен быть продлен так, чтобы со дня опубликования внесенных изменений

в извещение о проведении конкурса до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе такой срок составлял не менее пятнадцати дней.

В материалы жалобы № 3/22-2018 ООО «Афиша» представлено извещение о проведении Конкурса № 1/11, согласно которому лот № 1 данного конкурса включает в себя 42 рекламные конструкции (37 двухсторонних щитов 3*6 с подсветкой и 5 двухсторонних щитов с электронным воспроизведением изображения без возможности демонстрации видео).

В информационной карте конкурсной документации для проведения Конкурса № 1/11 указано, что лот № 1 Конкурса № 1/11 состоит из 42 рекламных конструкций (37 двухсторонних щитов 3*6 с подсветкой и 5 двухсторонних щитов с электронным воспроизведением изображения без возможности демонстрации видео).

Таким образом, каких-либо изменений на момент рассмотрения настоящей жалобы в предмет Конкурса № 1/11 по лоту № 1, согласно извещению и конкурсной документации Организатор торгов не вносил.

Вместе с тем, в материалы настоящей жалобы был представлен приказ Управления по административно-техническому надзору администрации города Тулы от 20.04.2018г. № 1/5 «Об исключении места № 475 из открытого конкурса № 1/11 по продаже прав на заключение договоров на установку и эксплуатацию рекламных конструкций» (далее – Приказ № 1/5). Приказ № 1/5 размещен 20.04.2018г. на официальном сайте администрации города Тулы - <https://www.tula.ru/>.

Согласно пункту 1 указанного приказа, «место Новомосковское шоссе, д. 15, номер в Схеме размещения рекламных конструкций на территории муниципального образования город Тула 475 конкурсной документации для проведения открытого конкурса по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте № 1/11 от 12.04.2018 исключить».

Однако, каких либо сведений о внесении изменений в извещение о проведении Конкурса № 1/11, конкурсную документацию о проведении Конкурса № 1/11 в соответствии с Приказом № 1/5 в Тульское УФАС России представлено не было.

Таким образом, действия (бездействие) Организатора торгов по не внесению изменений, в связи с изданием приказа № 1/5, в извещение и конкурсную документацию по проведению Конкурса № 1/11 вводят в заблуждение лиц, желающих принять участие в данном конкурсе относительно состава/содержания лота № 1 Конкурса № 1/11, а также нарушают порядок организации торгов.

6. В письменных дополнениях к жалобе № 3/22-2018 от 24.05.2018 исх. № 086, Заявитель указал, что начальная (минимальная) цена лота № 1 Конкурса № 1/11 не соответствует пункту 9.1 Приложения № 3 к Положению.

Согласно расчетам платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по лоту № 1 Конкурса № 1/11, представленным

Заявителем в приложении к дополнениям по жалобе № 3/22-2018 от 24.05.2018 исх. № 086, ежегодная плата по договорам на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по лоту № 1 составляет 2088197, 28 руб., в то время как начальная цена указанная в извещении по лоту № 1 составляет 2200000 руб.