

01.06.2018г.
г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалобы ООО "Рекламное агентство А1", в присутствии на заседаниях Комиссии 25.05.2018г., 29.05.2018г. представителей:

от заявителя жалобы – ООО "Рекламное агентство А1": генеральный директор (решение единственного участника ООО "Рекламное агентство А1" от 17.12.2013г.);

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

слушателя – представителя ООО «Афиша»,

а после перерыва, на заседании Комиссии 01.06.2018г. в присутствии: генерального директора ООО «Рекламное агентство А1», представителя Организатора торгов,

рассмотрев жалобу № 3/26-2018 ООО "Рекламное агентство А1" (300028, г. Тула, пр. Ленина, д. 96, офис 318, ИНН 7106525378, ОГРН 1137154002160) 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:

21.05.2018г. в Тульское УФАС России поступила жалоба ООО "Рекламное агентство А1" 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 № 3/26-2018 и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу от 22.05.2018г.

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

Краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения).

В жалобе Заявитель указывает, что действия Организатора торгов по формированию лота № 1 Конкурса № 1/11, включающего большое количество рекламных мест, объективно лишает организации с небольшим оборотом денежных средств возможности принять участие в данных торгах.

В ходе рассмотрения жалобы, Комиссия установила следующее.

1. По мнению Заявителя, необоснованные действия Организатора торгов при организации и проведении торгов по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции по формированию крупных лотов из большого количества рекламных мест объективно лишает организации с небольшим оборотом денежных средств возможности принять участие на торгах и тем самым повысить и развивать конкуренцию в сфере наружной рекламы.

Заявитель указал, что в результате формирования рекламных мест в крупные лоты и выставления их на торги (в частности конкурсы по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции №№ 1/9, 1/11), количество рекламных агентств, владеющих рекламными местами щит 3*6м сократилось в 4-7 раз с 17 до 2-4 организаций.

Согласно письменным пояснениям Организатора торгов от 24.05.2018г., 21.07.2017г. в Федеральный закон «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ были внесены изменения, касающиеся исключения из требования к участнику торгов не иметь долю на рынке наружной рекламы, превышающую 35%. Таким образом, по мнению Организатора торгов, «законодательно отменено регулирование количества рекламных игроков на рынке».

На момент рассмотрения, в материалы жалобы № 3/26-2018 ООО «Рекламное агентство А1» не представлено доказательств, свидетельствующих о сокращении числа хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в сфере распространения наружной рекламы.

2. В дополнениях к жалобе № 3/26-2018 от 25.05.2018г. Заявитель указал, что в нарушение положений 9.1, 9.2 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), Организатор торгов **установил завышенную начальную цену по лоту № 1 Конкурса № 1/11.**

Согласно расчетам платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте по лоту № 1 Конкурса № 1/11, представленным Заявителем в к дополнениях по жалобе № 3/26-2018 от 25.05.2018, размер ежемесячной оплаты для 1-й зоны рекламной ценности – 6757 рублей 92 коп., для 2-й зоны рекламной ценности – 5 068 рублей 44 коп., для 3-й зоны рекламной ценности – 3 378 рублей 96 коп.

Таким образом, по мнению Заявителя начальная цена, равная 100 процентам от ежегодной платы по договору на установку и эксплуатацию данной рекламной конструкции должна составлять 2088197, 28 руб.

В соответствии с пунктом 9.1 Приложения № 3 к Положению, начальная (минимальная) цена за право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на земельном участке, здании или ином недвижимом имуществе, находящемся в муниципальной собственности муниципального образования город Тула, представляет собой минимальную цену, по которой предлагается для продажи право на заключение договора.

В письменных пояснениях Организатора торгов от 28.05.2018 № УАТН-1024 указано, что «согласно методике расчета платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте, представленной ООО «рекламное агентство А1», коэффициент использования рекламных конструкций под размещение социальной рекламы равен 0,95, однако при расчете начальной (минимальной) цены за право заключения договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции организатором конкурса коэффициент использования рекламных конструкций под размещение социальной рекламы равен 1, так как на момент проведения открытого конкурса не определены места, где в дальнейшем будет размещение социальной рекламы».

Организатор торгов также указывает, что «в случае использования щитовой установки под размещение социальной рекламы, имеется возможность в дальнейшем заключить дополнительное соглашение с изменением коэффициента использования рекламных конструкций под размещение социальной рекламы».

Комиссия рассмотрев данный довод Заявителя установила следующее.

Коэффициент использования рекламных конструкций под размещение социальной рекламы («Ксоц»), согласно Методике расчета платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте (приложение № 2 к Положению), используется для расчета платы по договорам на установку и эксплуатацию рекламных конструкций, а также при расчете начальной (минимальной) цены. Соответственно, изменение значения «Ксоц» после подведения итогов Конкурса № 1/11 может привести к изменению цены договора на установку и

эксплуатацию рекламной конструкции на муниципальном рекламном месте, заключенного по результатам Конкурса № 1/11, в том числе, в сторону уменьшения.

Поскольку цена является существенным условием заключения указанного договора, то её изменение после заключения договора по результатам проведенного Конкурса № 1/11 приведет к нарушению порядка организации и проведения торгов.

3. В дополнениях к жалобе № 3/26-2018 от 25.05.2018г, 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 № 3/26-2018 ООО «Рекламное агентство А1» 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, как следует из извещения 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.

4. Кроме того, в ходе рассмотрения настоящей жалобы Комиссия установила, что 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 Комиссия Тульского УФАС России признаёт жалобу Заявителя обоснованной.

Кроме того, Комиссия Тульского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

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 рекламных конструкций без учета технологического сходства их эксплуатации владельцами таких рекламных конструкций нарушают порядок организации торгов.

На основании принятого решения и в соответствии с частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" Комиссия Тульского УФАС России считает необходимым выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание.

Оценив доказательства, доводы и пояснения, представленные лицами, участвующими в рассмотрении жалобы и руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО "Рекламное агентство А1" (300028, г. Тула, пр. Ленина, д. 96, офис 318, ИНН 7106525378, ОГРН 1137154002160) обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов – управлению по административно-техническому надзору администрации города Тулы (300041, г. Тула, ул. Гоголевская, д.73, ИНН 7106076980, ОГРН 1077106005943) обязательное для исполнения предписание.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

ПРЕДПИСАНИЕ № 18

01.06.2018г.

г. Тула

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области по рассмотрению жалобы ООО "Рекламное агентство А1" (300028, г. Тула, пр. Ленина, д. 96, офис 318, ИНН 7106525378, ОГРН 1137154002160) (далее – Комиссия),

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 01.06.2018г. по результатам рассмотрения жалобы № 3/26-2018,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Организатору торгов – управлению по административно-техническому надзору администрации города Тулы, **в срок до 13.06.2018 года** совершить действия, направленные на устранение нарушений требований порядка организации и проведения торгов - открытого конкурса № 1/11 по продаже права на заключение договора на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее – Конкурс № 1/11), а именно:

- исключить из лота № 1 Конкурса № 1/11 места для размещения рекламных конструкций – двухсторонний щит 3х6 м (размер рекламного поля рекламной конструкции – 36 кв.м) с электронным воспроизведением изображения, без возможности демонстрации видео (под №№ 361, 445, 651, 657, 305, согласно схеме размещения рекламных конструкций на территории МО город Тула), не имеющих технологического сходства эксплуатации рекламных конструкций их владельцами с рекламными конструкциями – двухсторонними щитами 3х6 м (размер рекламного поля рекламной конструкции – 36 кв.м) с подсветкой;
- внести изменения в извещение о проведении Конкурса № 1/11, конкурсную документацию по проведению Конкурса № 1/11 в соответствие с приказом Управления по административно-техническому надзору администрации города Тулы от 20.04.2018 № 1/5;
- исключить из договора о задатке пункт 1.4, противоречащий требованиям части 5 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Тульское УФАС России не позднее **пяти дней со дня его исполнения**.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" выданное организатору торгов предписание обязательно для исполнения.

2. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.