

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/17-1195/2023

резольютивная часть решения оглашена 06 сентября 2023 года

решение в полном объеме изготовлено 12 сентября 2023 года г.Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

– "___";

Члены Комиссии:

– "___";

– "___",

рассмотрев дело №086/01/17-1195/2023 по признакам нарушения АУ «Окружная телерадиокомпания «Югра» (далее - АУ «ОТРК «Югра», Заказчик) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее — Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 48.1 Закон о защите конкуренции,

в присутствии на заседании представителя ответчика АУ «ОТРК «Югра» - "___",

в отсутствие на заседании представителя от заинтересованного лица ООО «Гемба», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Приказом Ханты-Мансийского УФАС России №123/23 от 21.07.2023 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства возбужденно дело №086/01/17-1195/2023 по признакам нарушения АУ «Окружная телерадиокомпания «Югра» части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите

конкуренции), выразившихся в установлении требования в составе заявки информации и документов, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, а также за непредставление предложения в отношении предмета закупки, не установленного в документации о закупке.

Определением о назначении дела к рассмотрению от 03.08.2023 (исх. №ВТ/5442/23) рассмотрение дела назначено на 14.08.2023, к участию в деле, в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «Гемба», у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

Определением от 16.08.2023 (исх.№РВ/5750/23) в связи с принятием Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России заключения об обстоятельствах дела рассмотрение отложено на 06.09.2023.

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчика, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

29.08.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее-ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком было опубликовано извещение о проведении закупки № 32211651836.

В соответствии с извещением срок подачи заявок установлен с 29.08.2022 до 07.09.2022 21:00 (мск+2). Дата подведения итогов – 08.09.2022.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг АУ Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Окружная телерадиокомпания «Югра», утвержденным решением наблюдательного совета АУ ХМАО-Югры «Окружная телерадиокомпания «Югра» (далее – Положение о закупке).

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 08.09.2022 на участие в закупке поступило 9 заявок, из них три заявки отклонены от участия в закупке по следующим основаниям:

«Заявка № 131 на участие в запросе предложений в электронной форме не соответствует требованиям документации о закупке, а именно: несоответствие пункту 6 §1 «Порядок подачи заявки на участие в запросе предложений в электронной форме, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» (в заявке содержатся сведения об участнике запроса предложений).

Заявка № 133, а также заявка № 139 на участие в запросе предложений в электронной форме не соответствует требованиям документации о закупке, а именно: несоответствие пункту 6 §1 «Порядок подачи заявки на участие в запросе предложений в электронной форме, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ» (заявка не содержит предложение в отношении предмета закупки)».

Заявитель в заявке на участие в аукционе указал: «Мы, нижеподписавшиеся, сообщаем о своем согласии со всеми условиями «Проекта договора» и «Технического задания» к документации о закупке.

Положения «Проекта договора» и «Технического задания» к Документации о закупке нами изучены и являются понятными по всем пунктам.

Мы обязуемся, в случае принятия нашей Заявки на участие в закупке, осуществить поставку товаров, выполнить работы, оказать услуги в объеме и в строгом соответствии с техническими условиями и параметрами, определенными в «Техническом задании» к Документации о закупке, с учетом допустимых и обоснованных отклонений и уточнений, которые оговорены в Документации о закупке».

Согласно п.6 §1 документации о закупке первая часть заявки (свободная форма) должна содержать предложение участника закупки в отношении предмета такой закупки и с учетом требований, предусмотренных § 2 «Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара (выполняемых работ, оказываемых услуг) и подаче предложения о цене».

Заявка на участие в запросе предложений в электронной форме формируется участником закупки в соответствии с формами, приведенными в разделе V «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ».

Так как раздел V документации «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ» не содержит форму первой части заявки, Заявитель в первой части заявки представил Согласие на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг в соответствии с пп.1 п. 6 § 1 документации о закупке.

Согласно п.22 ст.3.2 Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и

содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч.10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; а также требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

Порядок подачи заявки на участие в запросе предложений в электронной форме, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме регламентирован в § 1 раздела II документации о закупке.

В соответствии с п. 6 § 1 документации первая часть заявки (свободная форма) должна содержать предложение участника закупки в отношении предмета такой закупки и с учетом требований, предусмотренных § 2 «Требования к описанию участниками закупки поставляемого товара (выполняемых работ, оказываемых услуг) и подаче предложения о цене» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ»:

1) согласие участника на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги закупки на условиях, предусмотренных документацией запроса предложений в электронной форме и не подлежащих

изменению по результатам проведения запроса предложений в электронной форме;

2) при осуществлении закупки товара или закупки работы, услуги, для выполнения, оказания которых используется товар:

а) наименование страны происхождения товара в случае установления заказчиком в извещении о проведении запроса предложений в электронной форме.

При этом первая часть заявки на участие в запросе предложений в электронной форме может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, закупка которого осуществляется. В случае содержания в первой части заявки на запрос предложений в электронной форме сведений об участнике запроса предложений и (или) о ценовом предложении данная заявка подлежит отклонению).

Согласно п. 11 § 1, п.1 § 2 документации о закупке заявки (части заявок) на участие в запросе предложений в электронной форме, формируются участниками в соответствии с формами, представленными в разделе V «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ».

В случае, если заявки на участие в запросе предложений в электронной форме будет оформлена не по форме, представленной в разделе V «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ», такая заявка подлежит отклонению по основанию, предусмотренному подпунктом 2 пункта 11 § 5 раздела II документации о закупке.

В соответствии с п.5.1 § 5 документации о закупке основаниями для отклонения первых частей заявок являются:

1) не предоставление в заявке на участие в запросе предложений в электронной форме информации и документов, предусмотренных пунктом 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», или наличие в заявке на участие в запросе предложений в электронной форме недостоверной информации;

2) несоответствие информации и документов, предусмотренных пунктом 6 § 1 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений в электронной форме» раздела II «ПОРЯДОК ПРОВЕДЕНИЯ ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ», требованиям, установленным документацией о закупке;

3) содержание сведений об участнике и (или) о ценовом предложении.

Из предоставленных материалов следует, что в ЕИС в разделе «документация о закупке» опубликованы следующие файлы: обоснование начальной (максимальной) цены договора; документация о закупке; описание предмета закупки; проект договора.

В разделе V документации о закупке «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДОКУМЕНТОВ» содержится только вторая часть заявки. При этом, в документации о закупке не установлены форма первой части заявки, форма предложения в отношении предмета закупки, форма согласия участника на поставку товара, выполнение работы или оказание услуги закупки на условиях, предусмотренных документацией.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства предусмотрены статьей 3.4 Закона о закупках.

При проведении закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, Заказчик вправе установить в документации о конкурентной закупке обязанность представления участниками информации и документов, поименованных в частях 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках.

Согласно ч.19.3 ст.3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Следовательно, отклонение заявок участников в связи с непредставлением в составе заявки информации и документов, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, а также не предусмотренных документацией о закупке, является незаконным и необоснованным.

Кроме того, отклонение заявок участников закупки за непредставление предложения в отношении предмета закупки, не установленного в документации о закупке, противоречит положениям ч.6 ст.3, ч. 19.1-19.3 ст. 3.4, Закона о закупках.

На основании изложенного, отклонение АУ «ОТРК «Югра» заявок участников закупки в связи с непредставлением в составе заявки информации и документов, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, а также непредставление предложения в отношении предмета закупки, не установленного в документации о закупке, противоречат положениям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и способно привести к недопущению, ограничению,

устранению конкуренции.

В соответствии с положениями части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии со статьей 1 Закона о защите конкуренции, его целью являются обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Целями осуществления закупок путем проведения торгов является обеспечение единства экономического пространства на территории Российской Федерации при осуществлении закупок, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, обеспечения гласности и прозрачности закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в закупках, заключение контракта по наиболее выгодной для заказчика цене.

Таким образом, формирование предмета торгов не должно входить в противоречие с общими принципами антимонопольного регулирования, должно обеспечивать соблюдение гарантий потенциальных участников по реализации их права на участие в торгах.

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (далее – Порядок), согласно которому по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.10 названного Порядка, а именно проводится обзор рынка.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка для квалификации действий по статье 17 Закона о защите конкуренции не требуется проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов, достаточно определить временной интервал, предмет торгов и состав хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

В соответствии с пунктом 11.3 Порядка с учетом изменений, внесенных Приказом ФАС России от 20.07.2016 №1000/16, составлен краткий обзор об исследовании товарного рынка:

1. Временной интервал исследования рынка определен периодом с 29.08.2022 (дата размещения извещения №32211651836 о проведении запроса предложений) по 25.10.2022 (дата заключения договора).
2. Предметом торгов по указанной закупке является оказание услуг по разработке сайта «Мой Сургут».

Рассматриваемые действия АУ «ОТРК «Югра» к нарушению законодательства на рынке деятельности по оказанию услуг осуществления разработки сайта «Мой Сургут».

На рынке оказания услуг деятельности по разработке сайта имеет место конкуренция, поскольку данный рынок является открытым для вхождения любого хозяйствующего субъекта, как расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, так и хозяйствующих субъектов, расположенных в других округах (районах и

т.д.), то есть имеет неограниченный круг хозяйствующих субъектов.

На основании изложенного, отклонение АУ «ОТРК «Югра» заявок участников закупки в связи с непредставлением в составе заявки информации и документов, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, а также непредставление предложения в отношении предмета закупки, не установленного в документации о закупке, противоречат положениям части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции и способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, формирование предмета торгов не должно входить в противоречие с общими принципами антимонопольного регулирования, должно обеспечивать соблюдение гарантий потенциальных участников по реализации их права на участие в торгах.

Следовательно, указанное выше свидетельствует о наличии в действиях АУ «ОТРК «Югра» признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившихся в отклонении заявок участников закупки за непредставление в составе заявки информации и документов, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, а также за непредставление предложения в отношении предмета закупки, не установленного в документации о закупке.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через пять рабочих дней со дня

направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№РВ/5864/23 от 21.08.2023) в адрес лиц, участвующих в деле, для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

06.09.2023 в ходе рассмотрения дела представителем АУ «ОТРК «Югра» Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России представлены устные пояснения на заключение об обстоятельствах дела №086/01/17-1195/2023, которые содержат сведения, указанные и изученные ранее в ходе рассмотрения настоящего дела и которым Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России уже дала оценку. Иных (новых), ранее не известных Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России доводов АУ

«ОТРК «Югра» не представлено.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

В силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений, поскольку отклоненные заявки приняли участие в отборе победителя закупки в результате повторного рассмотрения заявок.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела №086/01/17-1195/2023, в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

2. Признать в действиях АУ «ОТРК «Югра», выразившихся в отклонении заявок участников закупки за непредставление в составе заявки информации и документов, не предусмотренных частями 19.1, 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках, а также за непредставление предложения в отношении предмета закупки, нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

Председатель Комиссии "___"

Члены Комиссии "___";

"___"

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

Решение может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.