

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела №014/01/17-1217/2023

« 04» октября 2023 года г. Якутск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №014/01/17-1217/2023 в составе:

Председатель Комиссии:

*** – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

Члены Комиссии:

*** – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

*** – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия);

рассмотрев дело №014/01/17-1217/2023 по признакам нарушения МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (677000, РС (Я), г. Якутск, ул. Лермонтова, д. 64, корп. 2, ИНН 1435048232, КПП 143501001) пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

При участии в дистанционном режиме с использованием систем видеоконференцсвязи:

*** – представитель Ответчика по доверенности от 01.08.2023 б/н,

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), рассмотрев материалы проверки Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Республике Саха (Якутия) *** (вх. 5111/23 от 07.06.2023), в которых содержится информация о том, что в действиях Муниципального унитарного предприятия «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» (далее – МАУ «ЦУОП», Учреждение) усматриваются признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), сообщает следующее.

Как следует из содержания материалов проверки, МАУ «ЦУОП» при проведении конкурса на размещение в Центральном парке культуры и отдыха нестационарных торговых объектов (сезонных торговых объектов) выявлены нарушения Положения

утвержденного Округной администрацией города Якутска, ограничив конкуренцию.

На основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) №66/23 от 10.08.2023 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №014/01/17-1217/2023 о нарушении антимонопольного законодательства и в соответствии с частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и определения о назначении дела №014/01/17-1217/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.08.2023 в отношении МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (677000, РС (Я), г. Якутск, ул. Лермонтова, д. 64, корп. 2, ИНН 1435048232, КПП 143501001) возбуждено дело №014/01/17-1217/2023 по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно определению о назначении дела №014/01/17-1217/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.08.2023 рассмотрение дела №014/01/17-1217/2023 было назначено на «24» августа 2023 года в 15 часов 00 минут.

Во исполнение определения о назначении дела №014/01/17-1217/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.08.2023 МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» направило письменные пояснения исх. №211/ЦУОП от 21.08.2023, в которых указало, что замена членов конкурсной комиссии (***) по приказу учреждения от 24 апреля 2023 года №76-од произведена в связи с предстоящим увольнением *** (приказ №78 от 11.05.2023 г.) и нахождением *** в очередном отпуске (приказ №19-к от 13.03.2023 г.). В Положении о конкурсе действительно отсутствуют пункты, определяющие порядок замены членов комиссии. Однако, хотим отметить, что фактическое отсутствие членов комиссии обусловлено уважительными и объективными причинами, которые вынудили Учреждение произвести замену членов комиссии. При этом, Учреждение руководствовалось, в связи с отсутствием регулирования данного вопроса Положением о конкурсе, частью 7 статьи 39 Федерального закона от 05 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», согласно которому замена члена комиссии допускается только по решению заказчика, принявшего решение о создании комиссии. Поскольку согласно пункту 5.8 Положения о конкурсе состав комиссии утверждается приказом Учреждения, а территории Центрального парка культуры и отдыха г. Якутска и общественных переданы Учреждению в оперативное управление, то считаем, что Учреждение является заказчиком в рамках проведенного конкурса и обладает правомочием провести замену члена комиссии.

Несмотря на то, что *** является главным архитектором города Якутска, также является действующим членом Союза архитекторов Якутии и был приглашен в состав комиссии с целью дачи экспертной оценки эскизных проектов участников Конкурса.

Нарушения, связанные с публикацией и содержанием информационного сообщения (бюллетень), Учреждение признает частично.

По факту нарушения Учреждением пункта 3.10 Положения о конкурсе, сообщаем,

что в самом низу информационного сообщения имеется ссылка на скачивание всех документов по конкурсу, в том числе Положения о конкурсе, где в пункте 6.3 указывается срок заключения договора. Таким образом, считаем, что Учреждением не допущено нарушение пункта 3.10 Положения о конкурсе.

Нарушение пункта 3.4 Положения о конкурсе, связано с тем, что секретарь конкурсной комиссии ***, занимающий на тот момент должность ведущего инженера Учреждения, допустил техническую ошибку при публикации информационного сообщения, и, с целью уменьшения общего текста сообщения, видоизменил перечень документов, прилагаемых к заявке для участия в конкурсе.

Несоответствие оценочных листов к требованиям Положения о конкурсе и информационного сообщения связано с тем, что секретарем конкурсной комиссии *** при подготовке документов была допущена механическая ошибка, которая привела к тому, что шаблон оценочного листа, предусмотренного пунктами 4.4.7, 4.4.8 Положения о конкурсе, был использован при подготовке документов для проведения проверки заявок (II этапа конкурса, пункты 4.2.1-4.2.5 Положения). Это привело к тому, что Якутским УФАС выявлено несоответствие формы оценочных листов, которые заполнялись в ходе проведения II этапа конкурса, пунктам Положения, регламентирующих заполнение оценочных листов в рамках III этапа конкурса. При этом, оценочные листы, заполненные в ходе III этапа конкурса, полностью соответствуют пункту 4.4.4 Положения о конкурсе.

Отсутствие подписей *** и *** на оценочных листах от 01.05.2023 г. объясняется тем, что они не присутствовали на непосредственном рассмотрении заявленных проектов. Из объяснений *** по факту отсутствия его подписи на оценочных листах от 01.05.2023 г. следует, что в связи с большим количеством документов, им могло быть пропущено одно или два документа.

Отсутствие информации о почтовых адресах участников конкурса в Протоколе №2 заседания конкурсной комиссии от 03.05.2023 г., связано с невнимательностью секретаря конкурсной комиссии ***

В целом, Учреждение согласно с тем, что в ходе проведения Конкурса были допущены те или иные нарушения, связанные в основном с невнимательностью отдельных должностных лиц Учреждения. Однако, хотим обратить внимание, что для установления нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции требуется, в том числе: установление конкретных действий организатора соответствующих торгов, запроса котировок, запроса предложений; установление признаков ограничения конкуренции; установление причинно-следственной связи между такими действиями и признаками ограничения конкуренции (решение Апелляционной коллегии ФАС России от 05.11.2020 г. по делу №07/60-20). Тем самым, Учреждение считает, что между выявленными нарушениями и определенными признаками ограничения конкуренции отсутствует причинно-следственная связь, в связи с чем, привлечение Учреждения за нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции является ошибочным.

На рассмотрении дела 24.08.2023 представитель по доверенности МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» *** поддержал пояснения исх. №211/ЦУОП от 21.08.2023 г. в полном объеме.

Определением об отложении рассмотрения дела №014/01/17-1217/2023 от 24

августа 2023 года рассмотрение дела №014/01/17-1217/2023 было назначено на «18» сентября 2023 года в 15 часов 00 минут.

Во исполнение определения об отложении рассмотрения дела №014/01/17-1217/2023 от 24 августа 2023 года МАУ «ЦУОП» направило пояснения исх. 226/ЦУОП от 15.09.2023, согласно которым отразило ранее изложенную позицию.

18.09.2023 года в адрес Якутского УФАС России от МАУ «ЦУОП» поступило ходатайство о переносе даты рассмотрения дела №014/01/17-1217/2023, согласно которому просит перенести рассмотрение дела №014/01/17-1217/2023 на другую дату, в связи с краткосрочным отпуском представителя учреждения *** (в подтверждение направлен приказ о предоставлении отпуска работнику).

Определением об отложении рассмотрения дела №014/01/17-1217/2023 от 18 сентября 2023 года рассмотрение дела №014/01/17-1217/2023 было назначено на «26» сентября 2023 года в 15 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения представитель Ответчика пояснил, что при оценке заявок участников конкурса, баллы присваивались комиссией в соответствии с Положением о конкурсе.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы настоящего дела, приходит к следующим выводам.

Положение о размещении сезонных торговых объектов и оказания развлекательных услуг на территории Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространствах городского округа «город Якутск» переданных в оперативное управление МАУ «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» (далее – Положение) утверждено пунктом 1 Постановления Окружной администрации города Якутска от 20 марта 2023 года №64п (далее – Постановление №64п).

Согласно Информационному сообщению о проведении конкурса о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории ЦПКиО и ОП «город Якутск», которое размещено на информационном сайте МАУ «ЦУОП» ГО «г. Якутск» - <https://yktparki.ru>.

Предметом Конкурса является размещение сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории ЦПКиО и ОП ГО «г. Якутск» в соответствии со схемой размещения сезонных торговых объектов (далее – СТО).

Дата и время начала и окончания приема заявок – 22 марта 2023 года по 24 апреля 2023 года;

Рассмотрение заявок:

I этап – с 25 апреля по 27 апреля 2023 года;

II этап – с 27 апреля по 03 мая 2023 года;

Подведение итогов – 04 мая 2023 года.

Информационное сообщение (бюллетень) о конкурсе, размещенное МАУ «ЦУОП» 22.03.2023 на официальном сайте <https://yktparki.ru> не соответствовало Положению о конкурсе, а именно:

Согласно пункту 3.10 Положения о конкурсе Информационное сообщение (бюллетень) должно содержать следующую информацию:

- предмет Конкурса;
- срок, на который заключается договор об оказании (предоставлении) услуг;
- требования, предъявляемые к участникам Конкурса;
- дата, место и время проведения Конкурса;
- место приема заявок на участие в Конкурсе;
- дата и время начала и окончания приема заявок;
- адрес и контактный телефон Учреждения;
- место получения информации об условиях Конкурса;
- специализация СТО и ОРУ.

Информационное сообщение (бюллетень) о конкурсе, размещенное МАУ «ЦУОП» 22.03.2023 на официальном сайте <https://yktparki.ru> не содержит информацию о сроке, на который заключается договор об оказании (предоставлении) услуг, о требованиях, предъявляемых к участникам Конкурса и специализацию СТО и ОРУ.

Согласно пункту 3.1 Положения о конкурсе в Конкурсе вправе принимать участие индивидуальные предприниматели и юридические лица (далее - заявители), подавшие заявку о предоставлении права на оказание (предоставление) услуг по форме согласно приложениям №3 и №4 с приложением документов, указанных в пункте 3.4 Положения о конкурсе.

Помимо заявки, предусмотренной пунктом 3.3 Положения о конкурсе, необходимо предоставить документы, предусмотренные пунктом 3.4 Положения о конкурсе, а именно:

1. Перечень оборудования и его мощность в кВт;
2. Сан. книжки и сан. минимум ИП и продавцов;
3. План-проект благоустройства торговой точки;
4. Формуляр, руководство по эксплуатации, копия сертификата соответствия или декларации о соответствии (для аттракционов, выпущенных в обращение после 1 сентября 2016 г., - обязательно, для остальных - при наличии) аттракционов и развлекательного оборудования и другие документы, необходимые для государственной регистрации аттракционов согласно Постановлению Правительства РФ от 30 декабря 2019 г. №1939 «Об утверждении Правил государственной регистрации аттракционов».

В Информационном сообщении (бюллетень) о конкурсе, указаны следующие документы, которые предоставляются совместно с заявлением:

1. Перечень оборудования и его мощность в кВт;
2. Сан. книжки и сан. минимум ИП и продавцов;
3. План-проект благоустройства торговой точки;
4. Ассортиментный перечень.

Таким образом, МАУ «ЦУОП» включил документ «Ассортиментный перечень» как обязательный документ который предоставляется совместно с заявлением, что противоречит пункту 3.4 Положения о конкурсе.

При оценке заявок Конкурсная комиссия в Оценочных листах рассматривала наличие следующих документов:

1. Заявка на участие в конкурсной отборе (Приложение №3), подписанная руководителем организации и индивидуальным предпринимателем (или доверенным лицом, с обязательным приложением оригинала доверенности);
2. Перечень используемого в работе оборудования и его мощность в кВт; в т.ч Паспорта используемого в работе оборудования и/или руководства к оказываемой услуге;
3. Сертификаты используемого в работе оборудования (и иные необходимые Лицензии и Разрешения в случае требований законодательства к оказываемой услуге);
4. Копия свидетельства ОГРН (ОГРНИП);
5. Копия свидетельства ИНН;
6. Для организаций: учредительные документы (Устав, Протокол (Решение) учредительного собрания о создании, Приказ о назначении руководителя);
7. Копия паспорта руководителя организации или Индивидуального предпринимателя (2-3 страница, страница с актуальной пропиской);
8. Сан. Книжки и сан. Минимум ИП и сотрудников, актуальный сертификат о вакцинации от COVID-19
9. Перечень продукции (или услуги) с прейскурантом цен, с обязательным указанием срока действия прейскуранта;
10. Декларация об актуальности и социальной значимости Проекта (в свободной форме);
11. План-схема благоустройства;
12. Копии документов, подтверждающих опыт и компетенцию.

Таким образом, оценочные листы на соответствие заявок условиям Конкурса

содержат в себе пункты 4, 5, 6, 7, 9, 10, 11, 12 не соответствовали требованиям Положения о конкурсе и Информационного сообщения (бюллетень).

Согласно пункту 4.4.4. Положения о конкурсе процедура оценки проводится в следующем порядке: Членом комиссии оценивается каждый критерий в отдельности, далее Конкурсной комиссией рассчитывается итоговый «Средний балл» по каждому критерию, в завершении выводится общая сумма «Итоговой оценки» заявки.

Согласно пункту 4.4.7 Положения о конкурсе при оценке предложений участников Конкурса членами Конкурсной комиссии в отношении каждой заявки заполняются листы оценки, в которых указываются:

- итоговый рейтинг по каждому критерию оценки заявок;

- итоговый рейтинг каждой заявки.

В соответствии с пунктом 4.4.8 Положения о конкурсе каждый лист оценки подписывается членом Конкурсной комиссии, который ее заполнял. Все листы оценки хранятся Учреждением не менее 1 (одного) года.

Оценочные листы Конкурса проектов, направленных на развитие общественных пространств городского округа «город Якутск» от 01.05.2023 подписаны, *** и *** и отсутствуют подписи ***, *** и ***

При этом, протокол №2 заседания конкурсной комиссии по отбору заявок для участия в Конкурсе на оказание услуг по представлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году, от 03.05.2023 г. содержит в себе подписи всех членов комиссии.

Согласно пункту 4.4.9 Положения о конкурсе конкурсная комиссия ведет протокол оценки заявок на участие в Конкурсе, в котором должны содержаться сведения о месте, дате, времени оценки таких заявок, об участниках Конкурса, заявки на участие в Конкурсе которых были оценены, о порядке оценки заявок на участие в Конкурсе, о принятом на основании результатов оценки заявок на участие в Конкурсе решении о присвоении заявкам на участие в Конкурсе порядковых номеров, а также наименования (для юридических лиц), фамилии, имени, отчества (для физических лиц) и почтовые адреса участников Конкурса, заявкам на участие в Конкурсе которых присвоен первый и второй номера.

Протокол №2 заседания конкурсной комиссии по отбору заявок для участия в Конкурсе на оказание услуг по представлению условий для реализации проектов, направленных на развитие Центрального парка культуры и отдыха и общественных пространств в 2023 году от 03.05.2023 г. не содержит в себе информацию о почтовых адресах участников Конкурса, заявкам на участие в Конкурсе которых присвоен первый и второй номера, что противоречит пункту 4.4.9 Положения о конкурсе.

При этом Комиссией Якутского УФАС России установлено, что субъективное определение конкурсной комиссией победителей конкурса о размещении сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории ЦПКиО и ОП «город Якутск», являлось следствием, в том числе, отсутствия в

конкурсной документации порядка присвоения баллов по следующим критериям рассмотрения заявок: «актуальность и социальная значимость» (0, 10, 25), «участие в благоустройстве и эксплуатации территории» (0, 10, 25), «Опыт работы заявителя» (5,10,15).

Якутским УФАС России установлено, что для получения максимального количества баллов, необходимо получить баллы по всем видам оценки, а именно высокой, средней и низкой, только в этом случае можно получить максимальное количество баллов при оценке заявки во время участия в Конкурсе.

В соответствии с оценочными листами участников 2 этапа конкурса установлено, что участникам присваивались баллы, которые не соответствуют Положению о конкурсе, (оценочный лист Мамурова А.В. по первому и второму критерию присвоено 30 баллов) и баллы, которые присваивались путем суммирования оценок, предусмотренных Положением о конкурсе.

Согласно краткому аналитическому отчету (обзору) анализа состояния конкуренции (в рамках рассмотрения дела №014/01/17-1217/2023 о нарушении антимонопольного законодательства) Комиссией установлено следующее:

1. Определение временного интервала исследования.

Временной интервал исследования товарного рынка с 22.03.2023 (дата начала приема заявок) по 03.05.2023 (дата итогового протокола (протокол №2 по отбору участников)).

2. Определение продуктовых границ товарного рынка.

Предметом торгов является размещение сезонных торговых объектов и оказании развлекательных услуг на территории ЦПКиО и ОП ГО «г. Якутск» в соответствии со схемой размещения сезонных торговых объектов (далее – СТО).

Товар - это объект гражданских прав (в том числе работы, услуга, включая финансовую услугу), предназначенную для продажи обмена или иного введения в оборот (пункт 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 6 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» под нестационарным торговым объектом понимается торговый объект, представляющий собой временное сооружение или временную конструкцию, не связанные прочно с земельным участком вне зависимости от наличия или отсутствия подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения, в том числе передвижное сооружение.

Согласно классификатору ОКВЭД деятельность по розничной торговле в НТО входит в группу «Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах» - код 47.19.

Эта группировка включает:

- розничную торговлю широким ассортиментом товаров, из которых продукты питания, напитки или табачные изделия не преобладают, в том числе осуществляемую в магазинах беспроцентной торговли;

- деятельность универсальных магазинов, торгующих товарами общего ассортимента, включая одежду, мебель, бытовые приборы, скобяные изделия, косметику, ювелирные изделия, игрушки, спортивные товары и т.д.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений 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.

При этом запрет, установленный частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, является безусловным запретом, который не требует доказывания фактических или возможных негативных последствий для конкуренции в связи с его нарушением.

Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что в действиях МАУ «ЦУОП» городского округа «г. Якутск» при организации и проведении конкурса усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в утверждении состава комиссии, противоречащих Положению о конкурсе, а также в оценке заявок участников конкурса в порядке, непредусмотренном Положением о конкурсе, что привело или могло привести к ограничению конкуренции и вследствие к порядку определения победителя.

С учетом всех изложенных обстоятельств, Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела №014/01/17-1217/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, приходит к заключению о том, что действия Муниципального унитарного предприятия «Центр управления общественными пространствами» городского округа «город Якутск» при организации и проведении конкурса, содержат признаки нарушения требований пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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.