

Заявители:

ООО «Виктория»

Юбилейная ул., д. 16, г. Черногорск, Республика Хакасия, 655158

Прокуратура г. Черногорска

Космонавтов ул., д. 23б,

г. Черногорск, Республика Хакасия, 655158

chernogorsk@prokrh.ru

Ответчик:

Администрация г. Черногорска

Советская ул., д. 66, г. Черногорск, Республика Хакасия, 655150

chernadm@yandex.ru

Заинтересованное лицо:

АУ «Черногорск-Информ»

Пушкина ул., д. 7, г. Черногорск, Республика Хакасия, 655158

p.chernogorsk@yandex.ru

Лица, располагающие сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах:

филиал ФГУП «РЧЦ ЦФО» в Сибирском федеральном округе

Октябрьская магистраль ул., д. 4, г. Новосибирск, 630007

Енисейское управление Роскомнадзора

1. Новосибирская ул., д. 64А, г. Красноярск, 660028

2. Территориальный отдел в г. Абакане

Щетинкина ул., д. 20, г. Абакан, Республика
Хакасия, 655017

РЕШЕНИЕ

по делу № 22-А-16

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 26 декабря 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 29 декабря 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: ... – руководитель
Управления Федеральной антимонопольной службы
по Республике Хакасия;

Члены комиссии: ... – заместитель
руководителя – начальник отдела антимонопольного
законодательства и рекламы;

... – главный специалист-
эксперт отдела антимонопольного законодательства
и рекламы;

... – ведущий специалист-эксперт отдела товарных,
финансовых рынков и естественных монополий.

Кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

в присутствии:

1) представителя заявителя:

от ООО «Виктория» – <...> по доверенности от 26.12.2016 № 26, выданной на срок до 25.12.2017,

2) ответчика:

от Администрации г. Черногорска – <...> на основании доверенности от 17.10.2016, выданной до 17.10.2017,

3) заинтересованного лица:

от АУ «Черногорск-Информ» – директор АУ «Черногорск-Информ» <...>, <...> на основании доверенности от 19.10.2016, выданной до 31.12.2016, <...> на основании доверенности от 18.11.2016, выданной сроком на один год,

4) лиц, располагающих сведениями:

от ФГУП «РЦЦ ЦФО» – <...> на основании доверенности от 25.11.2016 № 137, выданной до 31.03.2017,

от Енисейского управления Роскомнадзора – <...> на основании доверенности от 20.12.2016 № 68-Д, выданной до 31.12.2016,

рассмотрев материалы дела № 22-А-16, возбужденного по признакам нарушения Администрацией г. Черногорска Республики Хакасия положений пункта 2 части 1 и части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в создании для АУ «Черногорск-Информ» преимущественных условий участия в торгах (закупка № 0180300001016000176),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия поступило заявление ООО «Виктория» (вх. № 3506 от 01.07.2016) о незаконных действиях Администрации г. Черногорска в части создания для АУ «Черногорск-Информ» преимущественных условий участия в торгах (закупка № 0180300001016000176).

Также в Хакаское УФАС России поступило заявление Прокуратуры г. Черногорска (вх. № 3578 от 05.07.2016) в отношении Администрации г. Черногорска в части выявленных признаков ограничения конкуренции при проведении открытого конкурса на создание и распространение (вещание) на телевизионном канале ежедневной телевизионной программы (закупка № 0180300001016000176).

Из анализа представленных документов и сведений Хакасским УФАС России установлено следующее.

Администрацией г. Черногорска был проведен открытый конкурс на создание и распространение (вещание) на телевизионном канале ежедневной телевизионной программы (закупка № 0180300001016000176). Открытый конкурс признан несостоявшимся, Администрацией г. Черногорска 27.06.2016 был заключен муниципальный контракт с участником конкурса, подавшим единственную заявку на участие в конкурсе – АУ «Черногорск-Информ».

При изучении конкурсной документации выявлено установление в ней

требований к участникам открытого конкурса, которым соответствует только один участник, который и стал победителем.

На основании вышеизложенного, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия Приказом от 29.09.2016 года № 275 возбудило дело.

Определением о назначении дела № 22-А-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 29.09.2016 года рассмотрение дела назначено на 20.10.2016 года.

Определением об отложении рассмотрения дела № 22-А-16 от 20.10.2016 года настоящее дело было отложено на 29.11.2016 года в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

29.11.2016 года Комиссией Хакасского УФАС России объявлен перерыв в рассмотрении дела до 06.12.2016 года.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (положения части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

06.12.2016 года комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 22-А-16.

В соответствии с определением об отложении рассмотрения дела от 06.12.2016 настоящее дело было отложено на 26.12.2016.

На заключение об обстоятельствах дела от заявителей и ответчика не поступило пояснений и иных доказательств, от заинтересованного лица поступили пояснения от 20.12.2016 (вх. № 6994), в которых АУ «Черногорск-Информ» выразило несогласие с заключением об обстоятельствах дела ввиду следующего.

В конкурсной документации отсутствовали требования по вещанию на какой-либо определенной частоте или канале.

В документации по проведению открытого конкурса не устанавливалось требования о том, что надо вещать только на г. Черногорск, включая Девятый поселок. Для того, чтобы получить максимальную оценку по данному критерию, достаточно, чтобы эти территории входили в зону вещания. Значит, все лица, обладающие более широким охватом территории, получили бы максимальный балл по данному критерию.

Из ответов хозяйствующих субъектов, имеющих в материалах дела, следует, что они не могли принять участие в конкурсе, так как у них уже сформирована сетка вещания в данное время.

При подготовке конкурсной документации Администрация г. Черногорска не

имела полномочий запрашивать какие-либо документы у потенциальных участников конкурса.

Более того, если бы Администрация г. Черногорска запросила такой документ и установила требуемую зону вещания в соответствии с ним, это означало бы предоставление преимущества для того участника, под которого «подстроилась» бы Администрация.

Указал, что дополнительное соглашение изменило условия, на которых был определен победитель. Данное дополнительное соглашение подлежит отмене с даты его подписания.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

24.05.2016 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещена информация (извещение, конкурсная документация, техническое задание, обоснование НМЦ, проект муниципального контракта) о проведении открытого конкурса на оказание услуг по созданию и распространению (вещанию) на телевизионном канале ежедневной телевизионной программы (закупка № 0180300001016000176).

Начальная (максимальная) цена контракта 2 567 981 рублей 47 копеек.

Дата и время начала подачи заявок – 25.05.2016 08:00.

Дата и время окончания подачи заявок – 14.06.2016 10:00.

Дата и время вскрытия конвертов – 14.06.2016 10:00

Дата рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе (по местному времени) – 14.06.2016.

Документация для проведения открытого конкурса согласована начальником юридического отдела <...>.

25.05.2016 от АУ «Черногорск-Информ» поступила заявка на участие в открытом конкурсе.

Согласно протокола вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе от 14.06.2016г. № ПВК 1 до окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе подана только одна заявка на участие в открытом конкурсе. Конкурс признан несостоявшимся в соответствии с частью 13 статьи 51 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе в сфере закупок). Протокол своевременно размещен в единой информационной системе.

Комиссия муниципального заказчика рассмотрела единственную заявку на

участие в открытом конкурсе на соответствие требованиям, установленным в конкурсной документации, и приняла решение о соответствии заявки единственного участника требованиям, установленным в конкурсной документации, что отражено в протоколе рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе от 14.06.2016 № ПРЕ1, размещенном своевременно в единой информационной системе.

27.06.2016 муниципальный заказчик – Администрация г. Черногорска заключил с муниципальным автономным учреждением «Черногорск-Информ» муниципальный контракт № 176, сведения о заключенном контракте размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок 29.06.2016.

В соответствии с пунктом 8.1 муниципального контракта № 176 настоящий контракт вступает в силу с даты его подписания и действует до 31.12.2016.

АУ «Черногорск-Информ» (ИНН 1903017448, ОГРН 1071903001092) в соответствии с пунктом 2.4 Устава вправе осуществлять в установленном законодательстве порядке следующие дополнительные виды деятельности, в том числе телевидение: эфирное телевидение, кабельное телевидение, производство телерадиопрограмм и их трансляция.

АУ «Черногорск-Информ» имеет лицензию № 91574 от 22.09.2011 на оказание услуг связи для целей эфирного вещания, разрешение на использование радиочастот или радиочастотных каналов № 486-рчс-15-0081 от 23.07.2015, а также свидетельство о регистрации средства массовой информации Эл № ТУ19-00094 от 30.11.2011.

В соответствии с протоколом расчета зоны обслуживания АУ «Черногорск-Информ» обладает зоной уверенного приема телевизионного передатчика 33 ТВК (АУ «Черногорск-Информ») в г. Черногорске, включая Девятый поселок.

Между ООО «Телекомпания «ПЯТНИЦА» и АУ «Черногорск-Информ» заключен лицензионный договор № FRI-003551-2014-ДД_Д от 27.06.2014. Положения указанного договора не предусматривают передачу прав на предоставление лицензии третьим лицам. В соответствии с приложением № 3 к указанному договору АУ «Черногорск-Информ» имеет региональное окно в промежутке между 20.00 и 21.00 с понедельника по пятницу и с 09.30 до 10.30 в субботу и воскресенье.

АУ «Черногорск-Информ» в качестве цены контракта предложена сумма в размере 2 003 025 рублей 54 копейки.

По нестоимостным критериям АУ «Черногорск-Информ» указало в заявке следующее:

Территория эфирного вещания – г. Черногорск (90 %), Девятый поселок (90 %).

Время выхода в эфир телевизионных программ – 20.00 – 21.00 (с понедельника по пятницу), с 09.30 до 10.30 (суббота).

Следует отметить, что в заявке АУ «Черногорск-Информ» продекларировано, что у учреждения отсутствует задолженность по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которых

превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника размещения закупки по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период.

Вместе с тем, в соответствии с ответом Межрайонной ИФНС № 3 по Республике Хакасия АУ «Черногорск-Информ» по состоянию на 22.06.2016 имело задолженность по налогам и сборам в размере 220 931, 72 руб. (по налогу 213 538 руб. за 2016 г.; по пене 7 393, 72 руб. (за 2015 г. 1 107, 81 руб., 2016 г. 6 285, 91 руб.)). Кроме того, сумма задолженности по состоянию на 24.06.2016 в государственном учреждении – Управлении Пенсионного Фонда РФ в г. Черногорске Республики Хакасия составляла 922 115, 15 руб.

Рассмотрев положения конкурсной документации, Комиссия Хакасского УФАС России установила следующее.

В документации установлено приемлемое время выхода в эфир с 20.00 до 22.00 часов с понедельника по пятницу, с 09.00 по 12.00 часов по субботам и/или воскресеньям. Данное эфирное время совпадает со временем выхода в эфир телевизионных программ АУ «Черногорск-Информ». Возможность трансляции (вещания) на имеющихся федеральных каналах телевизионного вещания в указанное время возможно только по соглашению с федеральным каналом. Таким образом, такое установление времени телевизионного вещания предполагает вмешательство в договорные отношения между федеральным каналом и средством массовой информации, так как телевизионных вещательных каналов у региональных средств массовой информации не имеется.

Определенная в техническом задании документации зона обслуживания телевизионной станции сигналом на территории: город Черногорск включая Девятый поселок (не менее 90 % охвата аудитории) также соответствует только возможностям АУ «Черногорск-Информ». При этом охват вещанием пос. Пригорск, также относящегося к территории муниципального образования город Черногорск, в документации не предусмотрен. Согласно сведениям территориального отдела в г. Абакан Енисейского управления Роскомнадзора, лицензии на оказание услуг связи для целей эфирного вещания с территорией оказания услуг связи город Черногорск Республики Хакасия, имеют четыре лицензиата: АУ «Черногорск-Информ», ИП <...>, ООО «Виктория» (директор <...>), ФГУП «РТРС».

В пп. 4 п. 1.2 технического задания конкурсной документации предусматривается ежедневный оригинальный выпуск исполнителем телепрограммы с одновременным опубликованием на официальном Интернет-сайте исполнителя.

ООО «Виктория» (ИНН 1903003244, ОГРН 1021900700942) имеет лицензию № 100755 от 16.10.2013 на оказание услуг связи для целей эфирного вещания, разрешение на использование радиочастот или радиочастотных каналов № 778-рчс-14-0080 от 01.01.2015, а также свидетельство о регистрации средства массовой информации Эл № ТУ24-00839 от 04.09.2014.

Согласно Уставу ООО «Виктория» осуществляет деятельность в области передачи (трансляции) и распределение программ телевидения и радиовещания.

В соответствии с протоколом расчета зоны обслуживания ООО «Виктория» обладает зоной уверенного приема телевизионного передатчика 11 ТВК (ООО «Виктория») в г. Черногорске, не включая Девятый поселок.

Между ОАО «ТНТ-Телесеть» и ООО «Виктория» заключен лицензионный договор № РС/273/ПР от 29.12.2007. В соответствии с приложением № 1 к указанному договору ООО «Виктория» имеет региональное окно в промежутке между 19.30 и 20.00 с понедельника по пятницу и с 07.00 до 10.00 в субботу и воскресенье. Приложением № 2 к лицензионному договору предусмотрено, что в зону уверенного приема передатчика (ов) ООО «Виктория» входят г. Черногорск, п. Усть-Абакан, п. Пригорск, п. Расцвет, п. Опытное.

В своем заявлении ООО «Виктория» пояснило, что общество не могло подать заявку на участие в открытом конкурсе в связи с тем, что в конкурсной документации установлены критерии, которые исключали возможность участия ООО «Виктория» в данной закупке, а именно:

- ООО «Виктория» не имеет установленного в документации требования к времени вещания на федеральных каналах, предусматривающих региональные окна для трансляции передач собственного производства. Время выхода региональных окон определяет сетевой партнер. В договоре между ООО «Виктория» и АО «ТНТ-Телесеть» отсутствует пункт, согласно которому возможно изменить время выхода региональных окон. В результате запроса ООО «Виктория» на предоставление регионального окна в промежутке с 20.00 до 22.00 часов был получен ответ о невозможности предоставления дополнительных региональных блоков. Соответственно ООО «Виктория» не может получить разрешение транслировать передачу в указанное время; трансляция на других каналах невозможна, поскольку у ООО «Виктория» заключен договор именно с АО «ТНТ-Телесеть» (вещание на канале ТНТ);

- у ООО «Виктория» отсутствует возможность одновременного опубликования на официальном сайте оригинального ежедневного выпуска телепрограммы. Согласно письменным пояснениям ООО «Виктория» для того, чтобы исполнитель мог одновременно с выходом программы в эфир размещать ее на своем Интернет-сайте необходимо значительное изменение данного ресурса, что влечет за собой дополнительные расходы, а также прием на работу дополнительной штатной единицы;

- установленная в документации зона обслуживания телевизионной станции исполнителя согласно разрешительным документам не обеспечивается имеющейся у ООО «Виктория» лицензией. Согласно разрешительной документации у ООО «Виктория» на Девятом поселке находится зона неуверенного приема и охват зрительской аудитории 120 тыс.чел., в то время как АУ «Черногорск-Информ» вследствие переноса своего приемо-передаточного оборудования расширило зону вещания;

- требования по хронометражу (20 минут, каждый день) ООО «Виктория» считает завышенными, так как, используя накопленный опыт новостей в городе, на заявленный хронометраж программ найти сложно. Оптимальный хронометраж программ: 20 минут, 1-2 раза в неделю;

- телевизионный архив имеется только у АУ «Черногорск-Информ», так как

автономное учреждение в течение нескольких лет занималось производством программ о жизни города. У ООО «Виктория» архив отсутствует в связи с тем, что общество не занималось производством новостных программ;

- пунктом 9 раздела 8 конкурсной документации предусмотрено, что в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение, вышеуказанные положения об обеспечении исполнения контракта к такому участнику не применяются. Из этого следует, что при заключении контракта с АУ «Черногорск-Информ», автономное учреждение не должно вносить сумму обеспечения контракта, в отличие от ООО «Виктория», что ставит общество в неравное положение относительно АУ «Черногорск-Информ».

Кроме того, ООО «Виктория» указывало о наличии в конкурсной документации противоречий Закону РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации». В частности, вопреки положениям статей 3 и 47 указанного закона в документации предусмотрена цензура, так как в техническом задании установлены требования о согласовании текстов телесюжетов телевизионных программ с заказчиком не менее чем за 2 часа до выхода телевизионной программы в телевизионный эфир и замена корреспондента по требованию заказчика в случае некорректного отношения к заданию в рамках контракта.

В соответствии с пояснениями Администрации г. Черногорска в техническое задание, являющееся в соответствии с пунктом 13.6 муниципального контракта его неотъемлемой частью, дополнительным соглашением сторон от 22.07.2016 внесены изменения, касающиеся приведения его в соответствие с нормами Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» в части исключения из технического задания требований:

- тематика программ, основные тезисы, интервьюируемые лица, дата и очередность выхода каждой телевизионной программы в эфир в обязательном порядке согласовываются с Заказчиком (пункт 7),

- о замене корреспондента по требованию Заказчика в случае некорректного отношения к заданию в рамках контракта (пункт 8),

- согласование текстов телесюжетов телевизионных программ с Заказчиком не менее чем за 2 часа до выхода телевизионной программы в телевизионный эфир (пункт 8).

Вместе с тем, с 27.06.2016 по 22.07.2016 тексты телесюжетов телевизионных программ согласовывались с Заказчиком по контракту, что подтверждается листами согласования от 01.07.2016, 04.07.2016, 05.07.2016, 06.07.2016, 07.07.2016, 08.07.2016, 11.07.2016, 12.07.2016, 13.07.2016, 14.07.2016, 15.07.2016, 18.07.2016, 19.07.2016, 20.07.2016, 21.07.2016, 22.07.2016.

В соответствии с расчетами ООО «Виктория», АУ «Черногорск-Информ» при подаче заявки по нестоимостным критериям расчет баллов для Общества был бы следующим:

Территория эфирного вещания (вес показателя – 20 %):

г. Черногорск – 5 баллов

$$TЭВ i = V1 * KB i,$$

где:

V1 – вес показателя,

KB i, – количество баллов, присвоенных участнику закупки,

$$TЭВ i = 20 \% * 5 = 1$$

Время выхода программы (вес показателя – 80 %):

с 18.00 (или ранее) до 20.00 (понедельник-пятница) или позже 22.00 (понедельник-пятница) и с 6.00 (или ранее) до 09.00 (суббота и/или воскресенье) или позже 12.00 (суббота и/или воскресенье) – 5 баллов

$$ЭВ i = V2 * KB i,$$

где:

V2 – вес показателя,

KB i, – количество баллов, присвоенных участнику закупки,

$$ЭВ i = 80 \% * 5 = 4$$

Итоговое количество баллов, присуждаемое по критерию «Качественные, функциональные и экологические характеристики объекта закупки»

$$Rki = (TЭВ i + ЭВ i) * 40/100$$

$$Rki = (1 + 4) * 40/100 = 2$$

В соответствии с пояснениями ООО «Виктория» при подаче заявки ООО «Виктория» (цена 1 000 000 рублей) по стоимостным критериям расчет баллов для Общества был бы следующим:

Количество баллов, присуждаемых по критерию оценки «цена контракта», определяется по формуле:

$$ЦБi = Цmin / Цi * 100$$

где:

Цi – предложение участника закупки, заявка (предложение) которого оценивается,

Цmin – минимальное предложение из предложений по критерию оценки, сделанных участниками закупки

Рейтинг i-ой заявки по критерию «Цена контракта» определяется по формуле:

$$Rцi = ЦБi * 60/100$$

$$ЦБi = 1\,000\,000 / 1\,000\,000 * 100 = 100$$

$$R_{цi} = 100 * 60 / 100 = 60$$

Итоговый рейтинг вычисляется как сумма рейтингов по каждому критерию оценки заявки:

$$R_{итоги} = R_{ki} + R_{цi}$$

$$R_{итоги} = 2 + 60 = 62$$

Если учесть, что АУ «Черногорск-Информ» подало заявку по цене 2 003 025 рублей 54 копейки, то расчет для учреждения будет следующим:

территория эфирного вещания – г. Черногорск (не менее 90 %) включая Девятый поселок – 100 баллов

$$TЭВ i = 20 \% * 100 = 20$$

время выхода программы – с 20.00 до 22.00 (понедельник – пятница) и с 09.00 до 12.00 (суббота и/или воскресенье) – 100 баллов

$$ЭВ i = 80 \% * 100 = 80$$

$$R_{ki} = (20 + 80) * 40/100 = 40$$

$$ЦБi = 1\,000\,000 / 2\,003\,025,54 * 100 = 49,9$$

$$R_{цi} = 49,9 * 60 / 100 = 29,94$$

$$R_{итоги} = 40 + 29,94 = 69,94$$

Таким образом, даже с учетом снижения начальной (максимальной) цены контракта в 2,5 раза, ООО «Виктория» не стало бы победителем указанной закупки.

Хакасским УФАС России были направлены запросы хозяйствующим субъектам о том, могли бы они поучаствовать в открытом конкурсе на создание и распространение (вещание) на телевизионном канале ежедневной телевизионной программы (закупка № 0180300001016000176), ограничивает ли конкурсная документация права их организации как конкурента (в случае, если такое ограничение имеет место быть – указать в чем конкретно данное ограничение выражается).

В соответствии с ответом филиала ФГУП РТРС «РТПЦ Республики Хакасия» РТРС является оператором связи, осуществляющим эфирную наземную трансляцию телеканалов и радиоканалов на всей территории Российской Федерации. Поскольку деятельность РТРС не связана с созданием и вещанием телепрограмм, РТРС не могла поучаствовать в указанном открытом конкурсе.

ООО «Реал плюс», ГТРК «Хакасия» не смогли поучаствовать в указанной закупке ввиду отсутствия свободного времени на канале в указанных в конкурсной документации временных отрезках.

ООО «Видеоканал-Абакан», ООО «ТРК «Сибирь», МУП «ТВ-8» г. Саяногорска (юридическое лицо, подававшее коммерческое предложение) пояснили, что не имеют возможности участвовать в указанном конкурсном отборе, поскольку в

территорию вещания город Черногорск не входит.

ИП <...> пояснил, что при расчете победителя открытого конкурса по формулам (нестоимостные критерии), указанным в конкурсной документации, победителем окажется АУ «Черногорск-Информ».

В соответствии с ответом МУП «ИРТА-Абакан» территорией вещания Предприятия является г. Абакан Республики Хакасия. Если конкурсной документацией предусмотрен способ доведения информации до жителей города Черногорска исключительно через эфирное наземное вещание, то имеющиеся у МУП «ИРТА-Абакан» лицензии на услуги связи для целей эфирного и кабельного вещания ограничены территорией вещания.

Указанные пояснения МУП «ИРТА-Абакан» согласуются с пояснениями представителя Енисейского управления Роскомнадзора, в соответствии с которыми в случае соответствующего оформления лицензии с иной частотой (на г. Черногорск) МУП «ИРТА-Абакан» могло осуществлять теле вещание в г. Черногорске. Более того, представитель Енисейского управления Роскомнадзора пояснил, что аналоговое вещание в пос. Пригорск осуществляют Первый канал и ВГТРК с местными вставками (врезками).

Исследовав материалы дела № 22-А-16 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к выводу об установлении в действиях Администрации г. Черногорска нарушения пункта 2 части 1 и части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании следующих доказательств.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе 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.

В силу части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в

торгах, запросе котировок, запросе предложений.

ООО «Виктория» и АУ «Черногорск-Информ» в понимании пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются конкурентами между собой, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке.

Признаки ограничения конкуренции – 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 (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно статье 31 Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» телевизионное вещание, радиовещание осуществляются вещателем на основании лицензии на вещание, выданной федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации. Получение лицензии на вещание не требуется в случае, если распространение телеканала или радиоканала осуществляется в неизменном виде по договору с вещателем, имеющим лицензию на вещание телеканала, радиоканала. Сведения об используемых радиочастотах, о позиции телеканала или радиоканала в мультиплексе (распространение нескольких телеканалов и радиоканалов с использованием одной радиочастоты), параметрах спутникового вещания вносятся лицензирующим органом в лицензию вещателя.

Выделение конкретных радиочастот для вещания с использованием ограниченного радиочастотного ресурса (наземного эфирного вещания) осуществляется в соответствии с Правилами выделения конкретных радиочастот для вещания с использованием ограниченного радиочастотного ресурса (наземного эфирного вещания, спутникового вещания), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 26.01.2012 № 25 (далее – Правила), на основании заявления о выделении конкретных радиочастот соответствующей формы.

Согласно пункту 11 Правил одним из оснований отказа в выделении конкретных радиочастот является указание в заявлении о выделении конкретных радиочастот, ранее выделенных Службой для вещания радиочастот, позиции телеканала или радиоканала в мультиплексе либо параметров спутникового вещания, сведения о которых внесены в лицензию на телевизионное вещание и радиовещание иного вещателя.

В соответствии со статьей 31.1 Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» деятельность, предусмотренная лицензией на телевизионное вещание, радиовещание, может осуществляться только получившим такую лицензию юридическим лицом.

Таким образом, одновременное телевизионное вещание на одной и той же радиочастоте в одно и то же время несколькими вещателями невозможно, кроме случаев осуществления вещания телеканала в мультиплексе. Ни ООО «Виктория», ни АУ «Черногорск-Информ» не осуществляют вещание каналов с использованием позиций в мультиплексе.

По мнению Комиссии Хакасского УФАС России, требования Администрации г. Черногорска как Заказчика по контракту относительно хронометража телевизионной программы (20 минут, каждый день) являются потребностями Заказчика и не влияют на ограничение конкуренции.

Доводы ООО «Виктория» относительно обращения к Заказчику за запросами на разъяснение положений конкурсной документации, а также в части основного формата производства программ DV AVI (4:3) или HDV (16:9), соответствующему только АУ «Черногорск-Информ», не получили документального подтверждения и, следовательно, не могут быть приняты во внимание Комиссией Хакасского УФАС России.

В соответствии с пунктом 9 раздела 8 конкурсной документации в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, является государственное или муниципальное казенное учреждение, вышеуказанные положения об обеспечении исполнения контракта к такому участнику не применяются.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 11.03.2016 № 182 «О случаях и об условиях, при которых в 2016 году заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта» определены следующие случаи и условия, при которых в 2016 году заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд в извещении об осуществлении закупки и (или) проекте контракта, в том числе если участник закупки является бюджетным учреждением или автономным учреждением и им предложена цена контракта, сниженная не более чем на 25 процентов начальной (максимальной) цены контракта.

Таким образом, указанный довод ООО «Виктория» является несостоятельным.

В соответствии с пояснениями Администрации г. Черногорска как правообладателя всех телевизионных программ, созданных до проведения конкурса, телевизионный архив предоставлялся бы победителю закупки по требованию Исполнителя по контракту. Вместе с тем, таких положений конкурсная документация не содержала.

Комиссия Хакасского УФАС России приходит к выводу о том, что конкурсная документация содержала требования, ограничивающие конкуренцию:

1. 25.07.2016 в адрес Хакасского УФАС России поступила информация и

документы от Администрации г. Черногорска (входящий № 3938), в составе которых было представлено дополнительное соглашение к муниципальному контракту от 27.06.2016 № 176 от 22.07.2016 о внесении изменений в приложение № 1 к контракту (Техническое задание). Таким образом, дополнительное соглашение от 22.07.2016 исключало требования относительно цензуры в тексте муниципального контракта. Следовательно, наличие таких требований в рассматриваемой конкурсной документации может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку такие требования являются заведомо незаконными (нарушение Закона РФ от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации»).

Документов об отмене дополнительного соглашения в адрес Хакасского УФАС России не поступало.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

Заключив дополнительное соглашение к муниципальному контракту от 27.06.2016г. № 176 от 22.07.2016 о внесении изменений в приложение № 1 к контракту (Техническое задание), заказчик нарушил часть 1 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок, то есть изменил условия контракта.

2. Исходя из положений Закона о защите конкуренции, конкурсная документация не должна содержать требований к участникам конкурса, необоснованно ограничивающие доступ какого-либо из участников конкурса к участию и (или) создающие кому-либо из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе.

Согласно сведениям территориального отдела в г. Абакан Енисейского управления Роскомнадзора, лицензии на оказание услуг связи для целей эфирного вещания с территорией оказания услуг связи город Черногорск Республики Хакасия, имеют четыре лицензиата: АУ «Черногорск-Информ», ИП <...>, ООО «Виктория» (директор <...>), ФГУП «РТРС».

В соответствии с ответом филиала ФГУП РТРС «РТПЦ Республики Хакасия» РТРС является оператором связи, осуществляющим эфирную наземную трансляцию телеканалов и радиоканалов на всей территории Российской Федерации. Поскольку деятельность РТРС не связана с созданием и вещанием телепрограмм, РТРС не могла поучаствовать в указанном открытом конкурсе.

ИП <...>, ООО «Виктория» не могли участвовать в указанном конкурсе, поскольку оказались априори в менее выгодном положении (присвоено было бы 5 баллов) по сравнению с АУ «Черногорск-Информ» (присвоено было бы 100 баллов), так как в их зону вещания не входит Девятый поселок. С учетом снижения начальной (максимальной) цены контракта в 2,5 раза, ООО «Виктория» не стало бы победителем указанной закупки.

Кроме того, следует отметить, что Администрации г. Черногорска как учредителю учреждения не могло не быть известно о расширении зоны вещания

АУ «Черногорск-Информ», в частности на Девятый поселок.

Определенная в техническом задании документации зона обслуживания телевизионной станции сигналом на территории: город Черногорск включая Девятый поселок (не менее 90 % охвата аудитории) соответствует возможностям АУ «Черногорск-Информ». При этом охват вещанием пос. Пригорск, также относящегося к территории муниципального образования город Черногорск, в документации не предусмотрен.

Ссылка на наиболее широкий охват населения г. Черногорска телевизионной информацией как основную цель организатора конкурса, а также нарушение прав жителей Девятого поселка в случае невключения Девятого поселка в критерий «Территория вещания» (максимальный балл) несостоятельна, поскольку Администрация г. Черногорска не указала пос. Пригорск в качестве зоны охвата эфирным вещанием, который также является частью муниципального образования г. Черногорск, однако не включен в зону уверенного приема АУ «Черногорск-Информ».

Таким образом, выводы АУ «Черногорск-Информ» в этой части являются нелогичными, а именно: не нарушая прав жителей Девятого поселка, жители пос. Пригорск поставлены в неравное положение относительно других жителей муниципального образования г. Черногорск.

В документации установлено приемлемое время выхода в эфир с 20.00 до 22.00 часов с понедельника по пятницу, с 09.00 по 12.00 часов по субботам и/или воскресеньям. Данное эфирное время совпадает со временем выхода в эфир телевизионных программ АУ «Черногорск-Информ» (присвоено было бы 100 баллов). Участникам, предложившим иное время, было бы присвоено 5 баллов.

Между ООО «Телекомпания «ПЯТНИЦА» и АУ «Черногорск-Информ» заключен лицензионный договор № FRI-003551-2014-ДД_Д от 27.06.2014. Положения указанного договора не предусматривают передачу прав на предоставлении лицензии третьим лицам.

В соответствии с договором между ООО «Виктория» и АО «ТНТ-Телесеть» время выхода региональных окон обозначено с 19.00 до 19.30 часов. В указанном договоре отсутствует пункт, согласно которому возможно изменить время выхода региональных окон.

Кроме того, Администрацией г. Черногорска не была обоснована разница в балах, присваиваемых за нестоимостные критерии (100 баллов и 5 баллов), а также предусмотренное конкурсной документацией время выхода в эфир – с 20.00 до 22.00 часов с понедельника по пятницу, с 09.00 по 12.00 часов по субботам и/или воскресеньям.

3. В соответствии с ответами иных хозяйствующих субъектов (ООО «Реал плюс», ГТРК «Хакасия», ООО «Видеоканал-Абакан», ООО «ТРК «Сибирь», МУП «ТВ-8» г. Саяногорска) ни один из них не смог бы подать заявку на рассматриваемый конкурс.

В соответствии с ответом МУП «ИРТА-Абакан» территорией вещания Предприятия является г. Абакан Республики Хакасия. Если конкурсной

документацией предусмотрен способ доведения информации до жителей города Черногорска исключительно через эфирное наземное вещание, то имеющиеся у МУП «ИРТА-Абакан» лицензии на услуги связи для целей эфирного и кабельного вещания ограничены территорией вещания.

Таким образом, если оценивать конкурсную документацию в целом, то можно сделать вывод о том, что все действия Администрации г. Черногорска были направлены на ограничение конкуренции и создании для АУ «Черногорск-Информ» преимущественных условий участия в торгах.

Из анализа указанных нарушений проведенной закупки в действиях организатора торгов – Администрации г. Черногорска усматриваются признаки нарушения положений пункта 2 части 1 и части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции, так как приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На основании вышеизложенного, Хакасское УФАС России приходит к выводу, что, создание Администрацией г. Черногорска для АУ «Черногорск-Информ» преимущественных условий участия в торгах (закупка № 0180300001016000176) недопустимо в соответствии с антимонопольным законодательством и нарушает требования пункта 2 части 1 и части 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Ввиду того, что на сегодняшний день устранить и (или) предотвратить нарушение антимонопольного законодательства не представляется возможным (муниципальный контракт заключен и исполняется АУ «Черногорск-Информ») у Комиссии Хакасского УФАС России отсутствуют основания для выдачи Администрации г. Черногорска обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию г. Черногорска Республики Хакасия нарушившей пункт 2 части 1 и часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции в части создания для АУ «Черногорск-Информ» преимущественных условий участия в торгах (закупка № 0180300001016000176).
2. Предписание по настоящему делу не выдавать.

...

Председатель комиссии

Члены комиссии:

...

...

...

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.