

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 077/01/17-9939/2022

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

04.10.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 077/01/17-9939/2022 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

рассмотрев дело № 077/01/17-9939/2022 по признакам нарушения АО «Усть-Катавский вагоностроительный завод» части 1 и части 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя АО «Усть-Катавский вагоностроительный завод» по доверенности «...»;

в отсутствие представителей ООО «Глонасс-Навигатор СП», ООО «Технические проекты», ООО «Современные технологии», ООО «Пассажир ТВ», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 30.08.2022 № НП/45366/22,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России (далее - Управление) поступили заявления ООО «ГЛОНАСС-Навигатор СП» (далее — Заявитель) от 25.01.2022 № 11/22 (вх. от 26.01.2022 № 5937-ЭП/22), (вх. от 26.01.2021 № 5865-ЭП/22), от 25.01.2022 № 11/22 (вх. от 26.01.2022 № 5860-ЭП/22), содержащие сведения о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях АО «Усть-Катавский вагоностроительный завод» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов модели 71-623-04.01 (реестровый № 32211029814, далее — Закупка №1) и открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов модели 71-623-04 (реестровый № 32211029893, далее — Закупка № 2) (далее — Закупки).

В результате анализа указанной в заявлениях информации, а также документов и сведений, полученных от Заказчика, Управлением в действиях Заказчика выявлены признаки нарушения части 1 и части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Закупок.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основаниями для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

На основании приказа Управления от 18.07.2022 № 118 возбуждено дело № 077/01/17-9939/2022 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Заказчиком части 1 и части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Согласно 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.

По делам, возбужденным по признакам нарушения статьей 17 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции проводится в объеме, установленном пунктом 10.10 приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее - Порядок проведения анализа). Исходя из содержания пункта 10.10 Порядка проведения анализа, предусмотренные им этапы проводимого антимонопольным органом анализа состояния конкуренции составляют тот объем, который непосредственно необходим для принятия решения о наличии (отсутствии) того или иного нарушения антимонопольного законодательства.

Из пункта 11.3. Порядка проведения анализа следует, что в случае если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3 - 10.10 Порядка проведения анализа отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

Учитывая, что анализ состояния конкуренции проводился в соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа, соответственно, составлен краткий аналитический отчет от 03.10.2022, согласно выводам которого установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определен с 13.01.2022 (дата размещения извещения о проведении Закупок) по 25.01.2022 включительно (дата утверждения победителя).

2. Предметом Закупок являются поставка транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов и проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона.

3. В состав участников, участвовавших в Закупках, могли входить хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на не менее чем на двух товарных рынках - поставки транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов и проведения работ (оказания услуг) по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона.

Результаты анализа состояния конкуренции на основании части 4 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции отнесены к одному из письменных доказательств по делу.

Комиссией Московского УФАС России в ходе рассмотрения дела № 077/01/17-9939/2022 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что 13.01.2022 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение № 32211029814 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов модели 71-623-04.01, а также извещение № 32211029893 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов модели 71-623-04.

Оспариваемые Закупки проводились в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Согласно пункту 2 извещения Закупки № 1, определены способ закупки (включая форму закупки и дополнительные элементы закупки):

Способ закупки: запрос предложений.

Форма закупки и дополнительные элементы закупки:

- открытая;
- одноэтапная;
- в электронной форме;
- без квалификационного отбора;
- одним лотом.

В соответствии с пунктом 1 информационной карты Закупки № 1 определен предмет договора, право на заключение которого является предметом закупки - поставка транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов модели 71-623-04.01.

В приложении № 4 к информационной карте указаны сведения о начальной (максимальной) цене каждой единицы продукции, являющейся предметом договора.

| №, п/п | Наименование продукции | Кол-во | Ед. изм. | Начальная (максимальная) цена договора | |
|--------|---|--------|----------|--|-----------------------|
| | | | | Цена, руб. с НДС 20% | Сумма, руб. с НДС 20% |
| 1 | Транспортный информационный мультимедийный комплекс мод.623.66/34.00.000-01ТЗ | 10 | шт. | 2 184 310 | 21 843 100,00 |

Комиссия отмечает, что НМЦ предмета Закупки № 1 включает в себя исключительно поставку оборудования (транспортный информационный мультимедийный комплекс) при этом в НМЦ предмета закупки не включена стоимость оплаты иных услуг, предусмотренных документацией о Закупке № 1.

В пункте 4.3 проекта договора указано, что Поставщик уведомляет Покупателя о готовности Товара к поставке и после получения письменного подтверждения Покупателя о готовности принять Товар доставляет Товар по адресу: 456043, Челябинская область, г. Усть-Катав, ул. Заводская, д. 1.

Вместе с тем, в пункте 1.1 Технического задания закупочной документации предметом оспариваемой Закупки № 1 установлены:

- поставка комплектов «Транспортного информационного мультимедийного комплекса 71-623» (далее – ТИММК), необходимых для их последующей установки на трамвайные вагоны модели 71-623-04.01;
- проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04.01 в стилистике «Южный Урал».

В разделе 2, в пункте 2.1 технического задания Закупки № 1 установлены требования к описанию объекта Закупки, в частности, что объектом являются комплекты «Транспортного информационного мультимедийного комплекса 71-623-МН», необходимые для их последующей установки на трамвайные вагоны модели 71-623-04.01.

Также в пункте 2.1.2 указано описание объекта закупки: «Транспортный информационный мультимедийный комплекс 71-623-МН» (далее по тексту – ТИММК).

При этом Техническим заданием не предусмотрено выполнение работ по установке закупаемого оборудования.

Вместе с тем установлено, что Техническое задание Закупки № 1 содержится следующий раздел.

«2.2. Описание работ.

2.2.1. Наименование работы:

Проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623.

2.2.2. Описание работы:

Подрядчик разрабатывает макет художественного оформления внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04.01, в соответствии с Регламентом информационного обеспечения наземного пассажирского транспорта города-получателя трамвайных

вагонов и фирменным стилем национального проекта «Чистый воздух», адаптированного под фирменный стиль «Южный Урал».

Макеты должны быть:

- выполнены на высоком художественном и техническом уровне,

- целостные по содержанию и исполнению, учитывать единую стилистику с иными информационными материалами, используемыми в городе-получателе вагонов.

После письменного согласования, Макеты получают статус Оригинал-макета, на основе которого Подрядчик принимает на себя обязательства по изготовлению (производству) информационных материалов в соответствии с настоящим Техническим заданием для последующего монтажа на внешние борта трамвая собственными силами.

Материалы, применяемые при проведении работ, должны соответствовать требованиям действующих в РФ стандартов и технических условий».

При этом в пункте 2.8.1 технического задания Закупки № 1 местом выполнения работ указано: Трамвайное депо МП «Маггортранс» (г. Магнитогорск, ул. Чкалова, д. 29), если иное не будет предусмотрено заявкой Заказчика.

То есть, из изложенного следует, что результатом исполнения договора по проводимой Закупке № 1 будет поставка товара по адресу 456043, Челябинская область, г. Усть-Катав, ул. Заводская, д. 1, и художественное оформление вагонов по адресу г. Магнитогорск, ул. Чкалова, д. 29.

Таким образом заказчиком размещена Закупка № 1, состоящая из одного лота, в рамках которой закупается: мультимедийные комплексы и работы по художественному оформлению трамвайных вагонов.

Также Комиссия Московского УФАС России считает необходимым отметить установленные Закупочной документацией Закупки № 1 сроки поставки товара и сроки выполнения работ.

В частности, согласно п. 2.8.2 Технического задания, работы по разработке Макетов выполняются в течение 5 (пяти) календарных дней с момента заключения Договора; работы по изготовлению (производству) плёнки выполняются в течение 7 (семи) календарных дней с момента заключения Договора; работы по монтажу (нанесению) плёнки на борта трамвайных вагонов выполняются в течение 10 (десяти) календарных дней с момента заключения Договора, если иное не предусмотрено заявкой Заказчика.

В свою очередь, в приложении № 3 к проекту Договора, являющемуся неотъемлемой частью Закупочной документации Закупки № 1, указан график именно поставки оборудования.

| № п/п | Наименование продукции | Количество, шт | Срок поставки |
|-------|--|----------------|---|
| 1 | Транспортный информационный мультимедийный комплекс для трамвайного вагона модели 71-623-04.01 | 10 | Определяется по итогам процедуры закупки, но не более 5 календарных дней с даты заключения договора |

То есть, учитывая разницу в адресах места поставки товаров (оборудования) и выполнения работ, а также, что общий срок выполнения работ, указанный в пункте 2.8.2 закупочной документации, не должен превышать 10 (десять) календарных дней с даты заключения договора, при этом срок поставки оборудования не может превышать 5 (пять) календарных дней, Комиссия приходит к выводу, что поставляемое оборудование и работы по художественному оформлению предназначены для разных трамвайных вагонов.

Относительно Закупки № 2 установлены аналогичные положения.

Согласно пункту 2 извещения о Закупке № 2, способ закупки: запрос предложений.

Форма закупки и дополнительные элементы закупки:

– открытая;

– одноэтапная;

– в электронной форме;

– без квалификационного отбора;

– одним лотом.

Также в соответствии с пунктом 1 информационной карты закупочной документации Закупки № 2 предмет договора, право на заключение которого является предметом закупки — определен как - поставка транспортных информационных мультимедийных комплексов для трамвайных вагонов модели 71-623-04.

В приложении № 4 к информационной карте указаны сведения о начальной (максимальной) цене каждой единицы продукции, являющейся предметом договора.

| №, п/п | Наименование продукции | Кол-во | Ед. изм. | Начальная (максимальная) цена договора | |
|--------|---|--------|----------|--|-----------------------|
| | | | | Цена, руб. с НДС 20% | Сумма, руб. с НДС 20% |
| 1 | Транспортный информационный мультимедийный комплекс мод.623.66/34.00.000-01ТЗ | 20 | шт. | 2 283 555,00 | 45 671 100,00 |

НМЦ предмета Закупки № 2 также включает в себя исключительно поставку оборудования (Транспортный информационный

мультимедийный комплекс), в НМЦ предмета закупки не включена стоимость оплаты иных услуг, предусмотренных документацией о Закупке №2.

В пункте 4.3 проекта договора указано, что Поставщик уведомляет Покупателя о готовности Товара к поставке и после получения письменного подтверждения Покупателя о готовности принять Товар доставляет Товар по адресу: 456043, Челябинская область, г. Усть-Катав, ул. Заводская, д. 1.

Вместе с тем, в п.1.1 Технического задания закупочной документации предметом оспариваемой Закупки №2 установлены:

- поставка комплектов транспортного информационного мультимедийного комплекса 71-623-НК (далее – ТИММК), необходимых для их последующей установки на трамвайные вагоны модели 71-623-04 для г. Новокузнецк;

- проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04 для г. Новокузнецк.

В разделе 2 Технического задания Закупки № 2 установлены требования к описанию объекта Закупки, в частности, что объектом являются комплекты «Транспортного информационного мультимедийного комплекса 71-623-НК», необходимые для их последующей установки на трамвайные вагоны модели 71-623-04 - транспортный информационный мультимедийный комплекс 71-623-НК» (далее по тексту – ТИММК).

Техническим заданием не предусмотрено выполнение работ по установке закупаемого оборудования .

Вместе с тем, установлено, что Техническое задание Закупки №2 содержит следующий раздел:

«2.2. Описание работ

2.2.1. Наименование работы:

Проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04 для г. Новокузнецк.

2.2.2. Описание работы:

Подрядчик разрабатывает макет художественного оформления внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04, в соответствии с Регламентом информационного обеспечения наземного пассажирского транспорта г. Новокузнецка и фирменным стилем национального проекта «Чистый воздух», адаптированного под фирменный стиль «КУЗБАСС».

Макеты должны быть:

- выполнены на высоком художественном и техническом уровне,

- целостные по содержанию и исполнению, учитывать единую стилистику с иными информационными материалами, используемыми в г. Новокузнецк.

После письменного согласования, Макеты получают статус Оригинал-макета, на основе которого Подрядчик принимает на себя обязательства по изготовлению (производству) информационных материалов в соответствии с настоящим Техническим заданием для последующего монтажа на внешние борта трамвая собственными силами.

Материалы, применяемые при проведении работ, должны соответствовать требованиям действующих в РФ стандартов и технических условий.

Утилизация демонтированных материалов осуществляется Подрядчиком за свой счёт».

При этом в пункте 2.8.1 технического задания Закупки №2 местом выполнения работ указано: Трамвайное депо № 1 МТПП НГО (г. Новокузнецк, ул. Лазо, 25/8).

Из изложенного следует, что результатом исполнения договора по проводимой Закупке № 2 будет поставка товара по адресу 456043, Челябинская область, г. Усть-Катав, ул. Заводская, д. 1, и художественное оформление вагонов по адресу а. Новокузнецк, ул. Лазо, 25/8.

Также необходимо отметить установленные Закупочной документацией Закупки №2 сроки поставки товара и сроки выполнения работ.

В частности, согласно п. 2.8.2 Технического задания «Работы по разработке Макетов выполняются в течение 5 (пяти) календарных дней с момента заключения Договора.

Работы по изготовлению (производству) плёнки выполняются в течение 7 (семи) календарных дней с момента заключения Договора, если иное не предусмотрено заявкой Заказчика.

Работы по монтажу (нанесению) плёнки на борта трамвайных вагонов выполняются в течение 10 (десяти) календарных дней с момента заключения Договора, если иное не предусмотрено заявкой Заказчика».

В свою очередь, в приложении № 3 к проекту Договора, являющемуся неотъемлемой частью Закупочной документации Закупки № 2, указан график именно поставки оборудования.

| № п/п | Наименование продукции | Количество, шт | Срок поставки |
|-------|---|----------------|---|
| 1 | Транспортный информационный мультимедийный комплекс для трамвайного вагона модели 71-623-04 | 20 | Определяется по итогам процедуры закупки, но не более 5 календарных дней с даты заключения договора |

Учитывая разницу в адресах места поставки товаров (оборудования) и выполнения работ, а также, что общий срок выполнения работ, указанный в пункте 2.8.2 закупочной документации, не должен превышать 10 (десять) календарных дней с даты заключения договора, при этом срок поставки оборудования не может превышать 5 (пять) календарных дней, Комиссия приходит к выводу, что поставляемое оборудование и работы по художественному оформлению предназначены для разных трамвайных вагонов.

Таким образом, Заказчик 13.01.2022 разместил в ЕИС Извещения о двух Закупках состоящих из одного лота, в рамках которого закупается технологически несвязанные между собой товара и услуги, а именно поставка мультимедийных комплексов и работы по художественному оформлению трамвайных вагонов.

Согласно части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Комиссия отмечает, что, согласно пояснениям Заказчика от 14.03.2022 (вх. от 14.03.2022 № 18885-ЭП/22) необходимостью объединения в один лот поставку товаров и оказания услуг вызвана сроками выполнения обязательств по муниципальным контрактам, заключенным между Заказчиком и Администрацией города Магнитогорска от 26.07.2021 № 594 и от 26.07.2021 № 595, предметом которых является поставка трамваев, а также муниципальному контракту № 0139200000121006285 от 07.08.2021 на поставку трамваев для нужд г. Новокузнецка. В рамках контрактов от 26.07.2021 № 594 и от 26.07.2021 № 595 трамвайные вагоны должны быть оборудованы в соответствии с приложением № 1 к муниципальным контрактам и художественно оформлены согласно макету.

Комиссия Московского УФАС России отмечает, что в указанных приложениях отсутствуют требования по художественному оформлению трамвайных вагонов.

Соответственно, Заказчик отмечает, что при принятии решения о объединении в один лот поставки оборудования и работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона им учитывались сроки исполнения обязательств перед конечным заказчиком, а также производственная необходимость.

По мнению Заказчика, разделение Закупки на несколько отдельных лотов привело бы к издержкам при проведении большего количества закупочных процедур, а также к издержкам, связанным с исполнением уже заключенных договоров.

Между тем, Комиссия обращает внимание, что срок поставки товара по муниципальному контакту от 26.07.2021 № 594 в соответствии с пунктом 2.2 — с момента заключения контракта по 01.12.2021.

В соответствии с пунктом 2.2 муниципального контакта от 26.07.2021 № 595 срок поставки товара — с момента заключения контракта по 10.12.2021.

Комиссия вновь отмечает, что извещения по оспариваемым Закупкам размещены в ЕИС 13.01.2022, то есть, после истечения сроков, установленных двумя муниципальными контрактами.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что объединение в один лот поставки мультимедийного оборудования и выполнения работ по художественному оформлению вагонов не связано со срочностью и необходимостью выполнения обязательств Заказчиком в рамках муниципальных контрактов от 26.07.2021 № 594 и от 26.07.2021 № 595.

На заседании Комиссии представитель Заказчика дополнительно устно пояснил, что Закупки мультимедийного оборудования была осуществлена также в целях загрузки складов Заказчика, так как являясь профессиональным участником рынка по поставке трамвайных вагонов, ему необходимо иметь на складах постоянный запас используемого к установке оборудования.

Указанные обстоятельства дополнительно подтверждают отсутствие целесообразной и срочной необходимости по формированию Закупочной документации содержащей в себе закупку технологически несвязанных между собой товаров и услуг.

В свою очередь, Комиссия указывает, что, исходя из представленных Заказчиком пояснений, в рассматриваемом случае не следует, что оспариваемые объекты Закупки необходимо объединять одним лотом.

В соответствии с частью 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Между тем, деятельность по поставке оборудования, являющегося объектом Закупок и художественное оформление (в том числе транспортных средств) осуществляется на разных товарных рынках, а соответственно ее представители являются участниками разных товарных рынков — рынка по поставке мультимедийного оборудования и рынка оказания услуг по художественному оформлению транспортных средств, в том числе трамвайных вагонов.

При этом основными критериями для определения технологической и функциональной взаимосвязи являются единая сфера применения товаров, их целевое назначение, сходная специфика и методы работы.

Согласно судебной практике, в частности, Постановлению Арбитражного суда Московского округа от 16.12.2021 № Ф05-27334/2021 по делу № А40-6937/2021, суды указали, что когда в лоте объединены разные товары, работы или услуги, наличие функциональной и технологической связи определяется общей сферой применения товаров, их целевым назначением, достижением единой цели, а именно следующими критериями.

1. Необходимость в использовании оборудования как единого комплекса, в качестве единой технологической цепочки.

Относительно данного критерия в рассматриваемом случае Комиссия Московского УФАС России выше установила, что Заказчиком не представлено доказательств, что поставленные мультимедийные системы были установлены на именно те вагоны, художественное оформление которых производилось. Более того, Заказчиком не доказана связь между мультимедийным оборудованием и художественным оформлением в рамках единого комплекса.

2. Направленность на предотвращение несовместимости и ненадлежащей работы комплекса оборудования.

Комиссия Московского УФАС России также обращает внимание, что Заказчик не представил доказательств как именно повлияют оказанные работы по художественному оформлению вагонов на поставленное мультимедийное оборудование.

3. Товары являются однородными по своему потребительскому назначению, что предполагает их аналогичность и взаимозаменяемость; в связи с этим их объединение в один лот допустимо и не влечет ущемления прав и законных интересов участников закупки.

Закупаемые товары и услуги не являются аналогичными и взаимозаменяемыми.

4. Между товарами существует функциональная связь, обусловленная достижением одной цели, максимального результата.

Заказчиком не представлено доказательств о наличии функциональной связи между поставкой мультимедийного оборудования и выполнением работ по художественному оформлению трамвайных вагонов.

Относительно установленного места выполнения работ Заказчик пояснил, что при транспортировке трамвайных вагонов к конечному заказчику художественное оформление бортов может пострадать, что может привести к проведению повторной закупочной процедуры.

Таким образом, проведение работ по монтажу оборудования будет проводиться на территории завода изготовителя, а работы по художественному оформлению на территории конечного Заказчика.

Вместе с тем, указанный довод не возможно рассматривать как обоснованный ввиду следующего.

По итогам Закупки № 1 заключен договор поставки от 09.02.2022 № 631/2021.

В соответствии с актами сдачи-приемки работ № 1 — 3 работы приняты 14.02.2022.

По актам № 4 — 7 работы приняты 15.02.2022.

По актам № 8 — 10 работы приняты 17.02.2022.

Согласно счет-фактуре № 20 требуемое мультимедийное оборудование передано 11.02.2022.

По итогам Закупки № 2 заключен договор поставки от 09.02.2022 № 634/2021.

В соответствии с актами сдачи-приемки работ № 1 — 7 работы приняты 14.02.2022.

По актам № 8 — 10 работы приняты 15.02.2022.

Согласно счет-фактуре № 22 требуемое мультимедийное оборудование также передано 11.02.2022.

Комиссия вновь отмечает, что Заказчик объяснил необходимость объединения технологически не связанных товаров и работ потребностью исполнения обязательств перед конечным заказчиком (Администрация города Магнитогорска и Управление по транспорту и связи администрации города Новокузнецка).

При этом Заказчиком не представлено доказательств, что поставленные мультимедийные системы были установлены на те вагоны, художественное оформление которых производилось в г. Магнитогорске и г. Новокузнецке.

Таким образом, Заказчиком не представлено доказательств правомерности объединения в один лот не связанных между собой технологически или функционально, но и местом исполнения обязательств в отношении каждого объекта Закупки.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 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.

В свою очередь, частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Повышенные требования к потенциальным контрагентам должны иметь именно объективное обоснование, соответствовать законодательно закрепленному принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному части 1 статьи 1 ГК РФ, и не должны приводить к необоснованному сокращению количества участников закупочной процедуры.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что объединение в один лот объектов, не связанных между собой технологически или функционально, а также местом исполнения обязательств в отношении каждого объекта закупки, не позволяет хозяйствующим субъектам, а также организациям, специализирующимся на поставках или выполнении определенных видов работ, участвовать в Закупке, что приводит к ограничению конкуренции, так как исключается возможность в установленные сроки исполнить такие обязательства как самостоятельно, так и с привлечением третьих лиц (с учетом необходимости их привлечения, согласования условий взаимодействия и контроля выполнения работ).

При этом, закупочные документации не содержат экономического или иного обоснования реальной необходимости объединения в один лот указанных объектов Закупки.

Комиссия отмечает, что доказательств объективной необходимости в объединении в один лот объектов Закупки, не связанных между собой технологически или функционально, Заказчиком не приведено.

Комиссия указывает, что Закон о закупках предоставляет Заказчику право на проведение закупочной процедуры в отношении тех объектов закупки, которые необходимы для удовлетворения потребностей Заказчика, но при этом, требования Закона о закупках предусматривают одновременное соблюдение Заказчиком иных принципов закупок, установленных в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе соблюдение принципов обеспечения равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчиком в материалы дела были также представлены заявки участников по оспариваемым Закупкам.

Комиссия проанализировала данные заявки и установила следующее.

Технические предложения всех участников содержали в себе как поставку необходимого Заказчику оборудования, так и проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04 и модели 71-623-04.01.

Так, относительно Закупки № 1, техническое предложение ООО «Пассажир ТВ» содержит:

- транспортный информационный мультимедийный комплекс 71-623-04;

- проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04.01.

Аналогично техническое предложение ООО «Техпроект»:

- транспортный информационный мультимедийный комплекс 71-623-04;
- проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04.01.

По Закупке № 2 техническое предложение ООО «Пассажир ТВ»:

- транспортный информационный мультимедийный комплекс 71-623-04;
- проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04.

Техническое предложение ООО «Техпроект»:

- транспортный информационный мультимедийный комплекс 71-623-04;
- проведение работ по художественному оформлению внешних бортов трамвайного вагона модели 71-623-04.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Закона 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 свою очередь, в соответствии с пунктом 40 информационной карты по двум Закупкам установлен порядок обмена документами при заключении договора по результатам проведения закупки, а именно: обмен документами при заключении договора по результатам проведения закупки осуществляется посредством функционала ЭТП. Остальные и более подробные условия содержатся в подразделе 20.2 Положения о закупке с учетом подпункта 28 информационной карты.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 20.2.14 Положения о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (в редакции с изменениями, утвержденными решениями наблюдательного совета Госкорпорации «Роскосмос» от 9 июня 2021 г. № 47-НС, от 11 июля 2022 г. № 55-НС, от 13 сентября 2022 г. № 56-НС) проект договора, заключаемый по итогам конкурентной процедуры закупки, формируется путем включения в проект договора, размещенного в составе извещения, документации о закупке:

- (1) условий исполнения договора, предложенных победителем закупки (лицом, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки) и являющихся критериями оценки;
- (2) информации о стране происхождения товара, в том числе поставляемого при выполнениикупаемых работ, оказаниикупаемых услуг;
- (3) реквизитов победителя закупки (лица, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки);
- (4) условий, по которым было достигнуто соглашение по итогам преддоговорных переговоров.

Комиссия Московского УФАС России также отмечает, что оспариваемые Закупки проводились среди субъектов малого и среднего предпринимательства, все участники также являются субъектами малого и среднего предпринимательства, следовательно, к Закупкам применимы положения статьи 3.4 Закона о закупках.

В частности, частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Между тем, Комиссия Московского УФАС России обращает внимание, что НМЦ двух Закупок сформирована только с учетом поставки требуемого оборудования без указания о выполнении работ по художественному оформлению трамвайных вагонов.

При этом ни положениями закупочной документации ни проектами договоров не установлена возможность привлечения соисполнителя.

Более того, даже при наличии такой возможности у потенциального участника отсутствует понимание относительно оплаты услуг соисполнителя, поскольку, как указано ранее, НМЦ по обеим Закупкам не учитывает выполнение работ по художественному оформлению трамвайных вагонов.

Соответственно, из изложенного следует, что заключаемые контракты не предусматривают оплату оказываемых исполнителем услуг по художественному оформлению, то есть исполнитель по договору должен выполнять указанные работы по художественному оформлению безвозмездно.

Также относительно НМЦ Комиссия отмечает, что НМЦ предмета Закупок сформирована именно участниками Закупок (кроме ООО «Современные технологии», которое на момент объявления Закупок находилось в стадии ликвидации), которым заказчик направил коммерческие запросы предложений.

Более того, Комиссия также установила, что иные лица, кроме тех, кому Заказчиком были направлены коммерческие запросы предложений (ООО «Современные технологии», ООО «ПАССАЖИР ТВ», ООО «ТЕХПРОЕКТ») для формирования НМЦ по оспариваемым Закупкам, согласно данным представленным Заказчиком, на закупки Заказчика по поставки мультимедийных систем за последние

три года (с июля 2019 по июль 2022) не выходили.

| Номер закупки | Дата опубликования извещения | Цена Договора | Вид торгов | Количество поданных заявок (с указанием наименования и ИНН участников) | Допущенные участники (указание наименования) | Победитель торгов и дата заключения договора | Срок исполнения Договора (согласно извещению) | Срок выполнения работ по договору (реальный, с учетом переноса) |
|---------------|------------------------------|---------------|---|---|---|--|--|--|
| 31908043649 | 27.06.2019 | 37 343 000,00 | Запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства | 2 (ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ" ИНН 7801288048, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО «Современные технологии», 16.07.2019 | срок поставка товара партиями 15.07.2019, 05.08.2019, 05.09.2019 | 15.07.2019, 05.08.2019 |
| 31908499449 | 10.11.2019 | 45 823 164,80 | Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства | 2 (ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ" ИНН 7801288048, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО «Современные технологии», 16.12.2019 | срок поставка товара партиями 20.01.2020, 10.02.2020, 03.03.2020, 03.03.2020 | 20.01.2020, 27.01.2020, 10.02.2020, 03.03.2020, 03.07.2020 |
| 32008980109 | 12.03.2020 | 11 924 703,00 | Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства | 2 (ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ" ИНН 7801288048, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО «Современные технологии», 03.04.2020 | срок поставки товара до 06.04.2020 | 03.04.2020, 06.04.2020 |
| 32009015789 | 21.03.2020 | 4 376 000,00 | Запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства | 2 (ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ" ИНН 7801288048, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО «Современные технологии», 07.04.2020 | срок поставки товара до 15.04.2020 | 20.07.2020 |
| 32009374797 | 03.08.2020 | 60 274 512,00 | Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства | 1 (ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО "Пассажи́р ТВ", 02.09.2020 | срок поставки товара партиями 07.09.2020, 22.09.2020, 20.10.2020 | 07.09.2020, 20.10.2020, 21.01.2021, 08.10.2021, 07.12.2021, 09.11.2021 |
| 32109936652 | 28.01.2021 | 27 625 840,00 | Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства | 2 (ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ" ИНН 7801288048, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "СОВРЕМЕННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО «Современные технологии», 20.02.2021 | срок поставки товара до 20.02.2021 | 03.06.2021, 08.06.2021, 18.06.2021, 02.07.2021, 21.07.2021, 14.09.2021, 21.09.2021, 08.10.2021, 26.11.2021 |
| 32211029814 | 13.01.2022 | 21 842 500,00 | Открытый запрос предложений в электронной форме | 2 (ООО "ТЕХПРОЕКТ" ИНН 7811761810, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "ТЕХПРОЕКТ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО "ТЕХПРОЕКТ", 09.02.2022 | 5 календарных дней с даты заключения договора | 11.02.2022 |
| 32211029893 | 13.01.2022 | 45 670 500,00 | Открытый запрос предложений в электронной форме | 2 (ООО "ТЕХПРОЕКТ" ИНН 7811761810, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "ТЕХПРОЕКТ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО "ТЕХПРОЕКТ", 09.02.2022 | 5 календарных дней с даты заключения договора | 11.02.2022 |

| | | | | | | | | |
|-------------|------------|------------------|---|--|--|-----------------------------------|--|---|
| 32211430324 | 31.05.2022 | 82 248 501,00 | Открытый запрос предложений в электронной форме | 7842352630) 2 (ООО "ТЕХПРОЕКТ" ИНН 7811761810, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "ТЕХПРОЕКТ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО "ТЕХПРОЕКТ", 28.06.2022 | срок поставки товара партиями не позднее 10, 20 календарных дней с даты заключения договора | 08.07.2022, 15.07.2022, 05.08.2022, 12.08.2022, 19.08.2022, 06.09.2022 |
| 32211524490 | 04.07.2022 | 46 626 000,00 | Открытый запрос предложений в электронной форме | 7842352630) 2 (ООО "ТЕХПРОЕКТ" ИНН 7811761810, ООО "ПАССАЖИР ТВ" ИНН 7842352630) | ООО "ТЕХПРОЕКТ", ООО "ПАССАЖИР ТВ" | ООО "ТЕХПРОЕКТ", 27.07.2022 | срок поставки товара партиями не позднее 20 календарных дней с даты заключения договора | 12.08.2022 |

Из представленных выше сведений необходимо отметить, что на участие в закупках Заказчика (6 закупок) на поставку мультимедийных систем с 06.2019 по 28.01.2021 выходили две организации - ООО «Современные технологии», ООО «Пассажир ТВ», вместе с тем, на период проведения оспариваемых Закупок ООО «Современные технологии» находилось в стадии ликвидации.

Таким образом, начиная с периода объявления Закупок, рассматриваемых в рамках настоящего дела, по июль 2022 на участие в закупках Заказчика (4 закупки) на поставку мультимедийных систем выходят только участники настоящих Закупок: ООО «Техпроект» ООО «Пассажир ТВ».

Согласно представленным материалам, Комиссия Московского УФАС России считает возможным сделать вывод, что участники запроса предложений знали о планируемом проведении Заказчиком Закупок до момента опубликования извещения о проведении Закупок, то есть, были созданы преимущественные условия.

В пользу данного вывода Комиссией установлено, что из представленных Заказчиком сведений следует, что были направлены запросы коммерческого предложения в адрес ООО «Современные технологии» (от 15.09.2021 № 1930), ООО «Пассажир ТВ» (от 15.09.2021 № 1931), ООО «Техпроект» (от 15.09.2022 № 1932).

Данные запросы были направлены в рамках формирования НМЦ обеих Закупок, поскольку в указанных запросах Заказчик в целях организации закупки комплектующих изделий для производства трамвайных вагонов модели 71-623-04 и трамвайных вагонов модели 71-623-04.01 просит направить коммерческое предложение на поставку транспортных информационных мультимедийных комплексов 71-623-НК и 71-623-МН, исходя из условий, изложенных в приложении с учетом внесенных изменений.

Также Заказчик указывает, что направить коммерческое предложение с указанием исходящего номера и даты регистрации необходимо в срок до 05.12.2021. При этом в составе данного запроса было приложено техническое задание именно в том виде, в котором оно будет размещено впоследствии в рамках Закупки № 1, в том числе с положениями, касающимися выполнения работ по художественному оформлению, о которых в самом запросе Заказчик не указывал.

Комиссия обращает особое внимание, что поставка мультимедийного оборудования и выполнение работ по художественному оформлению трамвайных вагонов являются технологически не связанными товарами и услугами, что является предметом отдельного рассмотрения в рамках нарушения части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом случае Комиссия отмечает, что преимущественные условия выражены в направлении полного текста технического задания с учетом имеющихся особенностей и предоставлении срока с 15.09.2021 по 05.12.2021.

Вместе с тем, согласно извещениям по Закупкам, дата начала срока подачи заявок - 13.01.2022 00:00 (МСК).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 25.01.2022 10:00 (МСК).

Соответственно, с учетом технологически не связанных товаров и услуг в рамках Закупок, а также отсутствия информации о расчете НМЦ именно в части выполнения работ по художественному оформлению и, как следствие, об отсутствии понимания условий, при которых возможно привлечь соисполнителя, у потенциального участника было 12 дней на подготовку и подачу заявки.

При этом Комиссия вновь отмечает, что вышеуказанные организации уже имели опыт исполнения обязательств по ранее заключенным с Заказчиком договорам.

Комиссия считает возможным отметить, что в данном случае возникают неравные условия участия в Закупках у потенциальных участников и ООО «Современные технологии», ООО «Пассажир ТВ», ООО «Техпроект», которые на момент 13.01.2022 обладали информацией о содержании технического задания с учетом всех особенностей и у которых было время на подготовку заявок, удовлетворяющих требованиям Заказчиков.

Комиссия вновь отмечает, что в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что участники запроса предложений были ознакомлены с техническими заданиями Закупок Заказчика ранее иных потенциальных участников, которые смогли ознакомиться с требованиями технического задания Закупок только после размещения информации о закупках в ЕИС 13.01.2022, при это участникам Закупок ООО «Пассажир ТВ», ООО «Техпроект» было известно заранее уже 03.12.2022 об особенностях технического задания, связанного с одновременной поставкой оборудования и осуществлением работ по художественному оформлению трамвайных вагонов.

Комиссия также обращает внимание на короткие сроки исполнения обязательств по договорам, заключаемых по результатам Закупок, включающие одновременно поставку и художественное оформление вагонов, которые составляют не более 10 рабочих дней с момента заключения договора.

Учитывая, что на участие в запросе предложений не вышло ни одно иное лицо, кроме тех кому заказчиком был направлен соответствующий запрос предложений, Комиссия приходит к выводу, что материалами дела подтверждено предоставление Заказчиком преимущественных условий участникам закупки, которые позволили им заранее ознакомиться с информацией о планируемой закупке, просчитать объём своих расходов и доходов в рамках, направленных Заказчиком технических заданий о Закупках как приложения к коммерческому запросу предложений в процессе определения НМЦ предполагаемых к проведению Закупок.

Между тем, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаками ограничения конкуренции являются — 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, 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.

В рассматриваемом случае желание Заказчика подобным образом распоряжаться предоставленными правами, его усмотрение, основанное на статусе более сильного и значимого субъекта правоотношений, от воли которого зависят интересы иных лиц, в качестве объективных оснований для предъявления установленных требований рассматриваться не могут.

Поскольку к числу признаков, ограничивающих конкуренцию, отнесено сокращение количества хозяйствующих субъектов, а в рассматриваемом случае установлено, что на участие в Закупке подано только две заявки, при этом довод Заказчика о наличии трех коммерческих предложений в качестве доказательства об отсутствии ограничения конкуренции является необоснованным. При этом объединение товаров и работ, которые между собой функционально и технологически не связаны, то есть, фактически два различных товарных рынка, в рамках одной закупочной процедуры также ограничивает конкуренцию.

Резюмируя изложенное, на основании части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Московского УФАС России пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия АО «Усть-Катавский вагоностроительный завод» по объединению в один лот технологически и функционально не связанных между собой товаров и работ по части 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции, а также действия по заблаговременному направлению участникам Закупок полного текста технического задания именно с учетом особенностей Закупок, предоставившее профессиональным участникам рынка большее количество времени на подготовку заявок по отношению к иным потенциальным участникам Закупок по пункту 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Дополнительно Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 5 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.