РЕШЕНИЕ

по жалобе № ЖФ-201/2012

26 декабря 2012 года г. Благовещенск

Решение в полном объеме изготовлено 28.12.2012.

Комиссия Амурского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов в составе: <…> председатель Комиссии – руководитель управления; <…> – начальник отдела государственных и муниципальных заказов; <…> – главный специалист-эксперт этого же отдела,

в присутствии представителя Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» - <…> (по доверенности б/н от 21.12.2012),

в отсутствие представителя ЗАО «Интерактивные системы» уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы надлежащим образом,

Участнику рассмотрения жалобы разъяснены права, порядок рассмотрения жалобы, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии.

Рассмотрела жалобу ЗАО «Интерактивные системы» на действия государственного заказчика Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению доступа к сети Интернет объявленного 03.12.2012 извещением на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и проводимого на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» за № 0323100012212000189.

Заявитель полагает, что государственным заказчиком в нарушение ч.2.1 ст.34 Федерального закона о размещении заказов в документации об аукционе включены требования ограничивающие круг участников торгов, а именно к сроку организации каналов связи до 31.12.2012 года т.е. до заключения государственного контракта.

ЗАО «Интерактивные системы» просит обязать государственного заказчика привести аукционную документацию в соответствии с требованиями Федерального закона о размещении заказов.

Представитель государственного заказчика не согласился с доводами жалобы. Пояснил, что требования к сроку организации каналов связи до 31.12.2012 года обусловлено тем, что договор на оказание услуг по предоставлению доступа к сети Интернет, заключенный с ОАО «Ростелеком» истекает, а перерыв в их оказании неприемлем для заказчика, поскольку доступ к сети Интернет должен быть обеспечен круглосуточно. Процедура размещения заказа приостановлена. Согласно, техническому заданию для оказания услуг исполнитель по контракту обязан установить необходимое оборудование, самостоятельно его обслуживать в период действия договора.

Заслушав представителя государственного заказчика, изучив материалы жалобы, Комиссия Амурского УФАС России установила следующее.

Приказом ректора государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» № 334-ОД от 21.12.2010 утверждено Положение о Единой комиссии по размещению заказов на поставки товаров, выполнению работ, оказанию услуг для нужд ГОУВПО «Амурский государственный университет».

Приказом ректора Федерального государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» (далее - ФГБОУ ВПО «АмГУ») № 128-ОД от 31.05.2012, с учетом изменений, внесенных приказом ректора ФГБОУ ВПО «АмГУ» № 279-ОД от 04.10.2012 утвержден персональный состав единой комиссии: Каширина И.Б. (председатель комиссии), Тодосейчук Н.А., Федерко М.И., Ивон Е.В., Шелудченко Л.В., Охотников С.С., Торопчина Л.В., Шипицина А.В (секретарь комиссии).

03.12.2012 года ФГБОУ ВПО «АмГУ» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» объявлен открытый аукцион в электронной форме № 0323100012212000189 на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению доступа к сети Интернет. Заказчик – Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Амурский государственный университет». Максимальная цена контракта – 5266827 рублей. Адрес электронной площадки www.sberbank-ast.ru. Источник финансирования – субсидии на финансовое обеспечение государственного задания на оказание услуг (выполнение работ) и внебюджетные средства. Дата и время окончания срока подачи заявок «24» декабря 2012 года в 10:00 часов по местному времени. Дата окончания срока рассмотрения заявок «10» декабря 2012 года. Дата проведения аукциона «28» декабря 2012 года.

Технические условия предоставления телематических услуг связи и доступа к сети Интернет (См. Приложение № 1 к договору) предусматривают следующее:

1) Срок технической организации получения услуги доступа к Интернет посредством технологии VLAN на порту Заказчика 1000 BaseT, стык RJ-45, расположенного в г. Благовещенск по адресу, ул. Амурская 205-211 , ИКМ-ЛАЗ 2 этаж (вариант А), либо по адресу Игнатьевское ш. 21, каб. 424 (вариант Б) - не позднее 31 декабря 2012 г.; 2) Срок технической организации получения услуги L2 точка-точка на скорости не менее 100 Мбит/с. посредством технологии 100BaseT, стык RJ-45 от выбранного в п.8 варианта до ул. Пионерская, 22 - не позднее 1 февраля 2013 г.; 3) Срок технической организации получения услуги L2 на скорости не менее 100 Мбит/с. посредством технологии VLAN на портах 100BaseT, стык RJ-45, от выбранного в п.8 варианта до ул. Калинина 75, каб. 101 и до ул. Мухина, 150 каб.1 и до ул. Студенческая 34/5 - не позднее 15 мая 2013 г.

Пунктом 11 информационной карты документации об открытом аукционе предусмотрено требование к участникам размещения заказа, в том числе, участник размещения заказа должен быть субъектом малого предпринимательства.

Обоснование начальной максимальной цены контракта, а также проект договора размещены на официальном сайте в сети Интернет. Обоснованием начальной цены контракта являются коммерческие предложения ОАО «ВымпелКом», ОАО «МегаФон», ОАО «Ростелеком». Документация об открытом аукционе в электронной форме утверждена ректором ФГБОУ ВПО «АмГУ» 30.11.2012 А.Д. Плутенко.

Сведения о заключении договора по результатам названных торгов в Амурское УФАС не поступили.

Изучив материалы жалобы, проведя внеплановую проверку, Комиссия Амурского УФАС России считает жалобу ЗАО «Интерактивные системы» обоснованной по следующим основаниям.

Дата проведения аукциона «28» декабря 2012 года. Техническими условиями документации об аукционе предусмотрено, что срок технической организации получения услуги доступа к Интернет посредством технологии VLAN на порту Заказчика 1000 BaseT, стык RJ-45, расположенного в г. Благовещенск по адресу, ул. Амурская 205-211 , ИКМ-ЛАЗ 2 этаж (вариант А), либо по адресу Игнатьевское ш. 21, каб. 424 (вариант Б) - не позднее 31 декабря 2012 г.

Исходя из положений ч.22 ст. 41.8, ч.9 ст. 41.12 Федерального закона о размещении заказов контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на официальном сайте протокола открытого аукциона в электронной форме о признании открытого аукциона несостоявшимся.

Таким образом, документацией об открытом аукционе предусмотрено, что участник торгов, претендующий на заключение контракта до его заключения обязан осуществить техническую организацию получения услуги доступа к Интернет посредством технологии VLAN на порту Заказчика 1000 BaseT, стык RJ-45, расположенного в г. Благовещенск по адресу, ул. Амурская 205-211 , ИКМ-ЛАЗ 2 этаж (вариант А), либо по адресу Игнатьевское ш. 21, каб. 424 (вариант Б) - не позднее 31 декабря 2012 г.

Согласно части 2 статьи 307 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе. Исходя из статьи 425 ГК РФ

договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Согласно ч.1 ст. 41.6 Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 настоящего Федерального закона.

Частью 3.1 статьи 34 Закона предусмотрено, что документация об аукционе не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товару, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой

ограничение количества участников размещения заказа.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о размещении заказов его целями являются, в том числе обеспечение эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции.

Таким образом, положения изложенные в документации об открытом аукционе о необходимости осуществления участником размещения заказа проведения технической организации до заключения договора создает преимущественные условия для участия отдельным хозяйствующим субъектам, в том числе, ранее оказывающим указанные услуги по указанным в документации объектам (ОАО «Ростелеком») и влечет / может повлечь ограничение конкуренции на указанных торгах.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Согласно статье 4 Закона N 135-ФЗ 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 (пункт 7), под признаками ограничения конкуренции подразумевается 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, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17).

Следовательно, заказчик, включив в документацию об аукционе обязанность осуществления участником размещения заказа проведения технической организации до заключения договора по результатам торгов, создал неоправданные препятствия для участия в торгах хозяйствующих субъектов имеющих право (в соответствии с их лицензией) осуществлять указанную деятельность на всей территории Российской Федерации (ЗАО «Интерактивные системы», при этом создав преимущественные условия для участия хозяйствующим субъектам, имеющим соответствующие филиалы и

представительства и/или расположенным на территории г. Благовещенска Амурской области.

В указанных действиях заказчика имеются признаки нарушения п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что по результатам внеплановой проверки принято решение о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, Комиссия Амурского УФАС полагает нецелесообразным передачу дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела по признакам нарушения ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 11 информационной карты документации об открытом аукционе предусмотрено требование к участникам размещения заказа, в том числе, участник размещения заказа должен быть субъектом малого предпринимательства. В нарушение ч. 3 ст. 15 Федерального закона о размещении заказов извещение о проведении названного аукциона не содержится информация о проведении таких торгов для субъектов малого предпринимательства.

В нарушение ч. 7 ст. 41.8 Федерального закона о размещении заказов заказчиком предусмотрено указание участниками в первой части заявки документация об открытом аукционе в электронной форме (См. Приложение № 4 к документации об аукционе), помимо согласия, сведений не предусмотренных п.2 ч. 4 ст. 41.8 Закона, а именно сроков технической организации получения услуги, сроков поставки, сведений о качестве услуг (предоставление доступа к сети Интернет по протоколам IPv4 и IPv6 на скорости не менее 100 Мбит/с. без ограничения скорости, качества обслуживания, приоритета пакетов и объема трафика, предоставление услуги и технической поддержки 24 часа в сутки, 7 дней в неделю, за исключением перерывов (но не более 12 часов в году) и тп.

Рассмотрев жалобу ЗАО «Интерактивные системы» на действия государственного заказчика Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению доступа к сети Интернет объявленного 03.12.2012 извещением на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и проводимого на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» за № 0323100012212000189, проведя внеплановую проверку, руководствуясь ч.6 ст. 17, ч. 6 ст. 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», приказом ФАС России от 24.07.2012 N 498 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений" Комиссия Амурского УФАС России приняла

Р Е Ш Е Н И Е:

1. Признать жалобу ЗАО «Интерактивные системы» обоснованной.

2. Признать заказчика - Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» нарушившими часть 3 статьи 15, часть 3.1 статьи 34, часть 7 статьи 41.8 Федерального закона о размещении заказов.

3. Выдать заказчику - Федеральному государственному бюджетному образовательному учреждению высшего профессионального образования «Амурский государственный университет» предписание об устранении нарушений Федерального закона о размещении заказов.

Решение, принятое Комиссией по результатам рассмотрения жалобы может быть обжаловано в Арбитражный суд Амурской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>