

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-135/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «РА «Про Медиа» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

27.02.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «РА «Про Медиа» от 03.02.2017 № б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 15.02.2017 № ИШ/7490-1 (вх. от 16.02.2017 № 23634/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по планированию и размещению рекламы в метро для продвижения услуг ПАО «Ростелеком» в г. Москве (извещение № 31604543282), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «РА «Про Медиа» (далее - Заявитель) от 03.02.2017 № б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 15.02.2017 № ИШ/7490-1 (вх. от 16.02.2017 № 23634/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по планированию и размещению рекламы в метро для продвижения услуг ПАО «Ростелеком» в г. Москве (извещение № 31604543282) (далее — Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением

о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Ростелеком» от 30.09.2016 (Протокол от 30.09 2016 г. № 04) (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

21.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 13.01.2017 в 13:00;

дата рассмотрения заявок — 10.02.2017 в 18:00;

дата подведения итогов — 10.02.2017 в 18:00.

На участие в закупке подано 3 заявки, допущено 2 заявки.

Начальная максимальная цена договора — 95 000 000, 00 рублей, в том числе НДС.

По результатам закупки победителем признано ЗАО «ПИ ЭЙЧ ДИ» с ценовым предложением 95 000 000,00 рублей с учетом НДС (18%).

Из Жалобы следует, что Заказчиком при проведении Запроса котировок нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком при проведении Запроса котировок нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя несоответствующей требованиям Документации.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком при проведении Запроса котировок нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно принято решение о признании заявки Заявителя несоответствующей требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 1.3.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу по подведению итогов/переторжки от 01.02.2017 № 31604543282/3 Заявителю отказано в допуске, на основании пункта 30 Информационной карты, раздел II Документации, в связи с несоответствием заявки участника подпункту 4 пункта 26 Документации – участником не предоставлены документы, предусмотренные пунктом 4 Формы 3 «Технико – коммерческое предложение» раздела III Документации.

В соответствии с пунктом 30 Информационной карты Документации установлено, что по результатам рассмотрения заявок закупочная комиссия не допускает претендента к участию в Запросе котировок в том числе, в случае несоответствия заявки (в том числе представленного технико-коммерческого предложения) требованиям настоящей Документации.

Подпунктом 4 пункта 26 Информационной карты Документации установлен перечень документов включаемых претендентом в состав заявки, в том числе предложение претендента в отношении предмета (качества, технических и иных характеристик товара, работ, услуг, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, к результатам работ, услуг, объёмам работ, услуг), величины коэффициента снижения и других условий договора (договоров) по форме 3 и другим формам раздела III Документации.

Пунктом 4 формы 3 раздела III Документации установлено, что Заказчик вправе на любом этапе проведения Запроса котировок потребовать, а претендент (участник) обязуется предоставить, документы (письмо, соглашение и т.п.) от продавца соответствующих услуг/работ (селлера), подтверждающие

возможность оказания претендентом (участником) услуг/выполнения работ, являющихся предметом закупки, по цене (коэффициент снижения), предлагаемой таким участником.

В соответствии с пунктом 10.24 Положения о закупке общество вправе запросить разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки. Также Общество вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Обществу исправленных документов.

В соответствии с пунктом 36 Информационной карты Документации Заказчик в соответствии с условиями Документацией вправе запросить у претендента/участника разъяснение заявки на любом этапе проведения Запроса котировок. Срок предоставления разъяснений устанавливается Заказчиком одинаковым для всех претендентов/участников, которым был направлен запрос. Ответ на запрос не должен изменять условия заявки (сроки и условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, графика платежей и иные существенные условия Заявки). Данные запросы могут направляться, в том числе по техническим условиям Заявки (уточнение перечня предлагаемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, технических характеристик продукции, иных условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет Запроса котировок, объем и состав предлагаемых претендентом товаров, работ, услуг. Заказчик вправе направить претендентам/участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Заказчику исправленных документов.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, а также письмо, направленное Заказчиком в адрес Заявителя, с запросом на предоставление разъяснении заявки, ответ Заявителя от 20.01.2017 и пояснил, что согласно представленному Заявителем ответу, Заявитель обязуется представить от продавца соответствующих услуг/работ (селлера), подтверждающие возможность оказания претендентом (участником) услуг/выполнения работ, являющихся предметом закупки, по цене (коэффициент снижения) документы не позднее 10 дней до старта рекламной кампании, в связи с чем Заявителем не представлено в нарушение пункта 4 формы 3 раздела III Документации документов, подтверждающих возможность исполнения договора.

Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанное требование является избыточным, поскольку для его исполнения Заказчик устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том о представлении соответствующих документов.

Кроме того, в отсутствие обязанности продавца соответствующих услуг/работ (селлера) как-либо реагировать на запросы участников закупки, возможность участников подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – изготовителя/его официального представителя, продавца ограничивает количество участников закупки.

Также, возможность участия в закупке с учетом условий указанных в пункте 36

Информационной карты Документации, зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, исправления выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах что ставит запрос дополнительной информации в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно отказано в допуске Заявителю, так как установление в Документации положений, на основании которых заявке Заявителя отказано в допуске противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 30.20 Положения о закупке предусмотрено, что в случае если это установлено Документацией, после подведения итогов закупки и до заключения договора (договоров) общество вправе провести процедуру постквалификации лица, с которым подлежит заключение договора (договоров) по результатам закупки. С этой целью лицу, с которым подлежит заключению Договор (Договоры), Общество вправе направить запрос о представлении сведений и документов, подтверждающих соответствие такого лица требованиям к Участникам, установленным Документацией о закупке, а также о предоставлении сведений и документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг, предложенных соответствующим Участником требованиям Документации о закупке. Если по результатам постквалификации Закупочной комиссией будет установлено, что лицо, с которым подлежит заключению Договор (Договоры) по результатам Закупки, либо предложенные им товары, работы, услуги не соответствуют требованиям, установленным Документацией о закупке, то Закупочная комиссия отстраняет такое лицо от дальнейшего участия в Закупке и Договор (Договоры) с ним не заключается (заключаются).

Согласно пункту 35 информационной карты Документации возможно проведение постквалификации по решению Закупочной комиссии.

Таким образом, из указанного пункта следует, что Заказчик на этапе постквалификации вправе запросить у победителя закупки иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией, так как в соответствии с положением Документации победителем признается участник, в составе заявки которого представлен перечень документов, установленный пунктом 27 информационной карты Документации, а также цена которого является наименьшей.

Учитывая изложенное, установление указанного положения в Документации,

противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов с запретом заключения договоров в период обжалования.

Пунктом 30.6 Положения о закупке установлено, если иной срок не установлен Документацией, Заказчик в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня получения от победителя закупки всех экземпляров подписанного договора (договоров), а также в установленных Документацией и Положением о закупке случаях документов, подписывает договор (договоры) и предоставляет один экземпляр договора (договоров) победителю Закупки или уполномоченному представителю победителя закупки, или направляет его по почтовому адресу победителя закупки, или направляет по адресу места нахождения победителя закупки. При этом срок заключения договора (договоров) по итогам торгов должен быть не ранее 10 (десяти) дней со дня размещения результатов закупки в ЕИС.

При этом пунктом 31 Информационной карты Документации предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС, сайте Заказчика протокола подведения итогов закупки, Заказчик размещает на ЭТП проект договора, не подписанный со стороны Заказчика. В течение трех рабочих дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель размещает на ЭТП проект Договора, подписанный квалифицированной электронной подписью (далее - ЭП) уполномоченного лица Победителя, а также документ, подтверждающий

предоставление обеспечения исполнения Договора.

Согласно информации, размещенной в ЕИС и пояснениям представителей Заказчика дата размещения итогового протокола 01.02.2017, договор заключен 03.02.2017.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что исключение, сокращение срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке, Законе о защите конкуренции, Положение о закупке процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РА «Про Медиа» от 03.02.2017 № б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 15.02.2017 № ИШ/7490-1 (вх. от 16.02.2017 № 23634/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по планированию и размещению рекламы в метро для продвижения услуг ПАО «Ростелеком» в г. Москве (извещение № 31604543282) обоснованной.

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также часть 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

- - - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.02.2017 № 223ФЗ-135/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных

правонарушениях.

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