РЕШЕНИЕ № 05-6/1-205-2013

26 декабря 2013 года г.
Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления; начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Виноградова Ю.Д. –специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- УМВД России по Тверской области: ***,

в отсутствии надлежащим образом извещенных представителей ОАО «Мегафон»,

рассмотрев в соответствии с Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, п.п. 5.4-5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, жалобу ОАО «Мегафон» (далее – Общество) и проведя в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон) внеплановую проверку,

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 19.12.2013 поступила жалоба Общества, полагающего,

что государственным заказчиком - УМВД России по Тверской области при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг сотовой радиотелефонной связи для нужд УМВД России по Тверской области (извещение от 12.12.2013 № 0136100011813000092) нарушены требования Закона в части установления требования к оказанию услуги, ограничивающих количество участников размещения заказа. В своей жалобе Общество указывает на то, что требования, установленные в документации об аукционе с учетом сроков начала оказания услуг, влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Представитель заказчика считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению, пояснив, что сроки начала оказания услуг, а также требования документации об аукционе не ограничивают количество участников размещения заказов.

На момент рассмотрения жалобы государственный контракт заказчиком не заключен.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

12.12.2013 заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг сотовой радиотелефонной связи для нужд УМВД России по Тверской области (извещение № 0136100011813000092) и документация об аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет **860 000,00 рублей**.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 1 Закона данный Закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, 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, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов. Закон применяется в случаях размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений, за исключением случаев, если такие услуги оказываются международными финансовыми организациями, созданными в соответствии с международными договорами, участником которых является Российская Федерация, а также международными финансовыми организациями, с которыми Российская Федерация заключила международные договоры.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы права, содержащиеся в иных федеральных законах и связанные с размещением заказов, должны соответствовать Закону.

Следовательно, Законом предусмотрено, что для оценки каких либо действий на предмет их соответствия требованиям законодательства о размещении заказа необходимо применять не только нормы Закона, но и нормы других Законом, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов. Нормы, регулирующие отношения, связанные с размещением заказов, предусмотрены, в частности, статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Применительно к спорному случаю Комиссия считает возможным применить также положения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которым установлен запрет на 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.

В соответствии с частью 1 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 Закона.

Согласно части 1 статьи 34 Закона документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом, специализированной организацией и утверждается заказчиком, уполномоченным органом.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

Согласно части 3.1 статьи 34 Закона 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 пунктом 1 части 4 статьи 41.6 Закона документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара,

требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

В «Техническом задании» документации об аукционе перечислены требования к предоставлению услуг подвижной радиотелефонной (сотовой) связи; в частности, установлено требование о том, что Оператор предоставляет, в том числе, следующие услуги:

- Участник должен иметь возможность обслуживания имеющихся в наличии абонентских номеров, принадлежащих Заказчику;

- Сохранение существующих телефонных номеров в случае смены оператора.

Разделом IV(1) Правил оказания услуг подвижной связи установлен Порядок перенесения абонентского номера.

Согласно пункту 48(2) указанных Правил Абонент, имеющий намерение сохранить абонентский номер при заключении нового договора с оператором-реципиентом, обращается к оператору-реципиенту либо третьему лицу, предусмотренному пунктом 24 Правил, с письменным заявлением о расторжении договора с оператором-донором и перенесении абонентского номера (далее - заявление о перенесении абонентского номера) и прилагаемыми документами, предусмотренными разделом II Правил.

В рассматриваемом случае, при условии победы оператора связи, отличного от ныне обслуживающего заказчика, таким абонентом будет являться – УМВД России по Тверской области. То есть, заказчик будет обязан обратиться с письменным заявлением о расторжении договора с оператором-донором (оператором, обслуживающим заказчика на период 2013 года). При проведении аукциона на право оказания услуг связи, вместо письменного заявления о намерении сохранить абонентский номер таким заявлением служат условия открытого аукциона и приложения к государственного контракту с указанием номеров абонента, за которыми требуется сохранение, а также иные условия, предусмотренные пунктами 48 (3) и 48 (4) Правил.

Ранее заказчиком был заключен договор на оказание услуг связи для нужд УМВД России по Тверской области на 2013 год.

Датой окончания оказания услуг связи в 2013 году является – 31.12.2013 г.

Дата начала оказания услуг связи, согласно требованиям документации об аукционе – со дня подписания контракта сторонами и до 31.12.2014г. включительно.

Согласно извещению о проведении аукциона дата окончания срока рассмотрения заявок – 20.12.2013; дата проведения открытого аукциона – 26.12.2013 г.

Таким образом, с учетом сроков установленных статьей 41.12 Закона, регламентированная дата подписания государственного контракта – 05.01.2014 (либо, с учетом положений статьи 193 Гражданского Кодекса Российской Федерации в ближайший рабочий день, то есть - 09.01.2014).

В данном случае, для того, чтобы надлежащим образом обеспечить сохранение абонентского номера при переходе от одного оператора связи к другому, либо третьему лицу, предусмотренному пунктом 24 Правил, необходимо соблюсти «временной лаг», предусмотренный Правилами, поскольку после заключения государственного контракта на оказание услуг связи надлежащие действия при сохранении абонентского номера требуют определенного времени со дня заключения контракта, которое не зависит от воли оператора-реципиента.

Порядок и сроки обмена информацией между оператором-реципиентом и оператором донором описаны, в частности, в следующих пунктах Правил:

48(12). Оператор-реципиент обязан не позднее 24 часов 00 минут 1-го дня, следующего за днем заключения договора, предусматривающего использование перенесенного абонентского номера, направить оператору-донору сведения, предусмотренные пунктом 48(3) Правил, копию заявления о перенесении абонентского номера, а также сведения о заключении договора между абонентом и оператором-реципиентом, предусматривающего использование перенесенного абонентского номера. Направление указанных сведений, а также копии заявления о перенесении абонентского номера является надлежащим уведомлением оператора-донора о решении абонента об одностороннем отказе от исполнения и о расторжении договора с оператором-донором.

Обмен сообщениями и документами между оператором-реципиентом и оператором-донором осуществляется через базу данных перенесенных абонентских номеров в соответствии с порядком организационно-технического взаимодействия операторов подвижной радиотелефонной связи при обеспечении перенесения абонентского номера, утвержденным федеральным органом исполнительной власти в области связи;

48(13). Оператор-донор не позднее 24 часов 00 минут 4-го дня - для абонента - физического лица и не позднее 24 часов 00 минут 21-го дня - для абонента - юридического лица со дня поступления сведений, указанных в пункте 48(12) Правил, обязан направить оператору-реципиенту сведения:

а) о наличии договора, предусматривающего выделение переносимого абонентского номера, заключенного между оператором-донором и абонентом;

б) о принадлежности абонентского номера ресурсу нумерации, закрепленному за территорией субъекта Российской Федерации, включающего в себя переносимый абонентский номер;

в) об отсутствии приостановления оказания услуг подвижной связи абоненту в связи с утратой SIM-карты, по решению суда или в связи с непогашением задолженности в соответствии с пунктом 45(2) Правил за услуги в отношении переносимого абонентского номера, оказанные по договору с оператором-донором.

Согласно пункту 48(17) Правил (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1094, действующей с 01.12.2013) перенесение абонентского номера возможно при соблюдении нескольких условий, в том числе, при условии получения оператором-реципиентом сведений о наличии договора, предусматривающего использование перенесенного

абонентского номера, заключенного между оператором-донором и абонентом, сведений о подтверждении принадлежности абонентского номера ресурсу нумерации, закрепленному за территорией субъекта Российской Федерации, включающего в себя переносимый абонентский номер <...> а также информации от оператора-донора о том, что оказание услуг подвижной связи не приостановлено.

Согласно пункту 48(18) нарушение условий, предусмотренных пунктом 48(17), возлагает на оператора-реципиента обязанность уведомить абонента о невозможности осуществления перенесения абонентского номера и в этом случае договору между абонентом и оператором-реципиентом подлежит прекращению.

При этом обязанности оператора-донора и сроки их исполнения определены пунктом 48(13) Правил. Согласно вышеуказанному пункту Правил оператор-донор обязан направить оператору-реципиенту сведения о наличии договора, предусматривающего выделение переносимого абонентского номера, заключенного между оператором-донором и абонентом, о принадлежности абонентского номера ресурсу нумерации, закрепленному за территорией субъекта Российской Федерации, включающего в себя переносимый абонентский номер <...> а также об отсутствии приостановления оказания услуг подвижной связи абоненту не позднее 24 часов 00 минут 21-го дня - для абонента - юридического лица со дня получения сведения о заключении договора между абонентом и оператором-реципиентом, предусматривающего использование перенесенного абонентского номера.

Таким образом, с 01.12.2013 процедура перенесения абонентских номеров и возможности оператора-реципиента приступить к оказанию услуг связи с использованием перенесенных номеров обусловлены действиями оператора-донора, который обязан совершить вышеуказанные действия в пределах сроков, определенных Правилами, т.е. в течение 21-го дня с даты получения запроса оператора-реципиента. При этом отсутствие информации от оператора-донора свидетельствует о несоблюдении условий перенесения абонентского номера и о невозможности оказания услуг связи оператором-реципиентом с использованием этих номеров.

Комиссия приходит к выводу о том, что само по себе требование о сохранении абонентских номеров – с учетом характера работы УМВД России по Тверской области, является разумным и обоснованным.

При этом, учитывая срок размещения извещения о проведении аукциона, а также даты проведения открытого аукциона, установленный в документации об аукционе срок начала оказания услуг – с момента подписания государственного контракта (с 05.01.2014 г. или, с учетом положений ГК РФ, - с 09.01.2013), срок для совершения действий по надлежащему сохранению абонентского номера заказчика составляет менее 21-ого дня, Комиссия приходит к выводу о том, что такие требования делают практически невозможным не просто подачу заявки потенциальным Исполнителем для участия в аукционе, а реальное исполнение контракта в установленные документацией об аукционе и проектом контракта сроки.

Таким образом, документация об открытом аукционе не учитывает порядок

сохранения абонентских номеров, утвержденного Правилами, делая невозможным участие в открытом аукционе других операторов связи, отличных от ныне обслуживающего заказчика, что является нарушением требований части 3.1 статьи 34 Закона, пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», то есть, ограничивает количество участников размещения заказа.

Кроме того, отсутствие в документации об аукционе сведений об абонентских номерах, которые надлежит сохранить за заказчиком, свидетельствует о нарушении требований части 2 статьи 34 и пункта 1 части 4 статьи 41.6 Закона.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 1 части 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Мегафон» обоснованной.

2. Признать УМВД России по Тверской области нарушившим требования частей 2 и 3.1 статьи 34, часть 1 и пункт 1 части 4 статьи 41.6 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», а также и пункта 2 части 1 статьи 17 Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать УМВД России по Тверской области и оператору электронной площадки предписание об устранении нарушения в сфере размещения заказов.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Л.К. Красюкова, Я.А. Шибанов, Ю.Д. Виноградова

ПРЕДПИСАНИЕ № 05-6/1-205-2013

об устранении нарушения в сфере размещения заказов

26 декабря 2013 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления; начальник отдела контроля размещения государственного заказа,

Шибанов Я.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

Виноградова Ю.Д. –специалист - эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

в присутствии представителей:

- УМВД России по Тверской области: ***,

в отсутствии надлежащим образом извещенных представителей ОАО «Мегафон»,

на основании решения от 26.12.2013 по делу № 05-6/1-205-2013 и в соответствии с пунктом 1 части 9 статьи 17 и частью 6 статьи 60 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **В срок до 20.01.2013:**

1.1. УМВД России по Тверской области, аукционной комиссии и оператору электронной площадки отменить протоколы, сформированные в ходе размещения заказа путем проведения открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на оказание услуг сотовой радиотелефонной связи для нужд УМВД России по Тверской области (извещение от 12.12.2013 № 0136100011813000092) (в случае их формирования);

1.2. Оператору электронной площадки уведомить участников размещения заказа, подавших заявки на участие в аукционе в электронной форме, об отмене Протоколов (в случае если были поданы заявки);

1.3. УМВД России по Тверской области внести изменения в документацию об открытом аукционе в электронной форме (извещение от 12.12.2013 № 0136100011813000092) на право заключения государственного контракта на

оказание услуг связи для нужд УМВД России по Тверской области, с учетом принятого Тверским УФАС России решения от 26.12.2013 № 05-6/1-205-2013, установив срок начала исполнения контракта с учетом Правил оказания услуг связи, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.05.2005 № 328, продлив срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме в установленном порядке;

1.4. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения УМВД России по Тверской области пунктов 1.1 и 1.3 настоящего предписания.

2. УМВД России по Тверской области и оператору электронной площадки **в срок до 23.01.2014** представить в Тверское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением надлежащим образом заверенных документов.

Председатель Комиссии	В.М. Фомин
Члены Комиссии	Л.К. Красюкова, Я.А. Шибанов, Ю.Д. Виноградова