

1. ОАО «Ростелеком»

115172, Москва, ул. Гончарная, д. 30

2. ФГУП «Почта России»

131000, Москва, ул. Варшавское шоссе, д. 37

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-806/77-14 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16 июня 2014 года г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев жалобу открытого акционерного общества междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» (далее - ОАО «Ростелеком», Заявитель) на действия заказчика – Федерального государственного унитарного предприятия «Почта России» (далее – ФГУП «Почта России», Заказчик) при

проведении открытой тендерной закупки на право заключения договора по оказанию услуг Операторского центра обработки входящих и исходящих звонков (Call-центр) для собственных производственных нужд ФГУП «Почта России» (реестровый номер <...>) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба ОАО «Ростелеком» на действия заказчика - ФГУП «Почта России» при проведении открытой тендерной закупки на право заключения договора по оказанию услуг Операторского центра обработки входящих и исходящих звонков (Call-центр) для собственных производственных нужд ФГУП «Почта России» (реестровый номер <...>).

По мнению Заявителя, нарушения его прав и законных интересов выразились в следующем:

- 1) в неправомерном отказе в допуске к участию ОАО «Ростелеком»;**
- 2) в установлении требования о предоставлении банковской гарантии с определенными условиями.**

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил письменные возражения на жалобу, ссылается на правомерность своих действий, просит отказать в удовлетворении жалобы.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный

орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), 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.

В соответствии с частью 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.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд Заказчика в редакции, действовавшей на момент объявления Закупки (далее — Положение о закупках) размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) 26.03.2014.

Извещение о проведении Закупки размещено на Официальном сайте 07.04.2014. Датой окончания подачи заявок является 28.04.2014, датой подведения итогов является 16.05.2014.

Согласно протоколу вскрытия конвертов и рассмотрения заявок от 13.05.2014 на участие в Закупке было подано 7 заявок. ОАО «Ростелеком» было отказано в допуске к участию в Закупке на основании пункта 1.11.2, подпункта «д» документации о закупке: в банковской гарантии должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы банковской гарантии при:

- отказе или уклонении принципала от заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при признании принципала победителем закупки;**
- непредставлении принципалом бенефициару обеспечения договора одновременно с подписанным договором в порядке, установленном извещением о закупке и документацией о закупке;**

- невозможности заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при признании принципала победителем закупки в связи с обстоятельствами, указанными в п. 2.12.6.

Предоставленная банковская гарантия обеспечения заявки предусматривает два основания платежа по гарантии и не содержит основания платежа по гарантии при невозможности заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при признании принципала победителем закупки в связи с обстоятельствами, указанными в п. 2.12.6 документации о закупке.

В соответствии с пунктом 1.11.1 Закупочной документации Заказчиком установлено требование по обеспечению заявки на участие в закупке в размере 29 796 782,99 (Двадцать девять миллионов семьсот девяносто шесть тысяч семьсот восемьдесят два) рубля 99 копеек. Обеспечение заявки на участие в закупке предоставляется вместе с заявкой на участие в закупке в виде банковской гарантии.

Согласно пункту 1.11.2 Закупочной документации банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368 – 379 Гражданского кодекса Российской Федерации и следующих условий:

а) Банковская гарантия должна быть безотзывной.

б) Сумма банковской гарантии должна быть выражена в российских рублях или в иной валюте, используемой для формирования цены договора и расчетов с поставщиками, исполнителями, подрядчиками.

в) Срок действия банковской гарантии должен на тридцать рабочих дней превышать срок действия договора.

г) Бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан Заказчик (ФГУП «Почта России», филиал или обособленное структурное подразделение предприятия), принципалом – претендент, гарантом – российский банк, выдавший банковскую гарантию.

д) В банковской гарантии должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы банковской гарантии при:

- отказе или уклонении принципала от заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при признании принципала победителем закупки;

- непредставлении принципалом бенефициару обеспечения договора одновременно с подписанным договором в порядке, установленном извещением о закупке и документацией о закупке;

- невозможности заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при признании принципала победителем закупки в связи с обстоятельствами, указанными в п. 2.12.6.

е) В банковской гарантии должно быть предусмотрено, что для истребования суммы обеспечения Заказчик (ФГУП «Почта России», филиал или обособленное структурное подразделение предприятия) направляет гаранту только письменное требование и оригинал банковской гарантии. Платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен в течение 5-ти рабочих дней после обращения бенефициара. В банковской гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих вышеизложенному или делающих вышеизложенное неисполнимым.

ж) Банковская гарантия должна быть выдана российским банком (иной кредитной организацией), о котором достоверно известно, что он не является убыточным, банкротом, не находится под внешним управлением или его лицензия не приостановлена полностью или частично.

з) К банковской гарантии должны быть приложены заверенные гарантом копии документов, удостоверяющих полномочия лица (лиц), подписавшего (подписавших) банковскую гарантию.

и) К банковской гарантии должна прилагаться заверенная гарантом карточка образцов подписей лица (лиц), подписавшего (подписавших) банковскую гарантию.

Заказчик предоставляет претенденту возможность забрать оригинал банковской гарантии, поданной в качестве обеспечения договора, после прекращения срока действия банковской гарантии.

Передача оригиналов банковских гарантий принципалам осуществляется по их письменным заявлениям. Оригиналы банковских гарантий передаются представителям принципала, предоставившим документы в подтверждение своих полномочий. Копии переданных принципалом банковских гарантий (с отметкой представителя принципала о получении оригинала) и документы, подтверждающие полномочия представителя принципала на получение оригинала гарантии, хранятся Заказчиком вместе с заявкой на участие в закупке.

Заказчик не осуществляет хранение оригиналов банковских гарантий заявок более года со дня их получения.

Банковская гарантия, представленная в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, не возвращается принципалу при наличии оснований для получения бенефициаром суммы гарантии.

В составе заявки ОАО «Ростелеком» представлена банковская гарантия № 38/7970/0013/59-2071 от 25.04.2014, выданная ОАО «Сбербанк России», которая предусматривает право бенефициара на истребование суммы банковской гарантии при:

- отказе или уклонении принципала от заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при

признании принципала победителем закупки;

- непредставлении принципалом бенефициару обеспечения договора одновременно с подписанным договором в порядке, установленном извещением о закупке и документацией о закупке.

Условия о безусловном праве бенефициара на истребование суммы банковской гарантии при невозможности заключения договора в соответствии с заявкой принципала, извещением о закупке и документацией о закупке при признании принципала победителем закупки в связи с обстоятельствами, указанными в п. 2.12.6, в банковской гарантии отсутствует.

По мнению Заявителя, данное требование к содержанию банковской гарантии является неправомерным, ограничивает круг потенциальных участников Закупки.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств ограничения круга участников Закупки не представил.

В ходе документального анализа поданных заявок Комиссией установлено, что участниками представлены банковские гарантии, содержащие указанные условия, предусмотренные Закупочной документацией, либо письменные обязательства получить такую банковскую гарантию. На указанном основании отказано в допуске только заявке ОАО «Ростелеком».

В соответствии с пунктом 2.12.6 Закупочной документации при рассмотрении заявок на участие в закупке претендент не допускается закупочной комиссией к участию в ней в случае:

- несоответствия требованиям к претендентам, установленным Закупочной документацией, либо не подтверждения таких требований надлежащими документами;

- наличия в документах, входящих в заявку на участие в закупке, недостоверных сведений;

- несоответствия содержания, формы, оформления и состава заявки на участие в закупке требованиям Извещения и/или Закупочной документации, в т.ч. непредоставления либо частичного предоставления документов, предусмотренных Извещением и/или Закупочной документацией;

- наличия в предоставленной заявке или документах, содержащих сведения о претенденте, противоречий, не позволяющих закупочной комиссии однозначно оценить заявку (документы);

- выдвижение претендентом условий выполнения договора, не соответствующих действующему законодательству, экономическим и производственным интересам ФГУП «Почта России», условиям закупки или договору являющимся приложением к настоящей Закупочной документации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Кроме того, довод Заявителя о нарушении Заказчиком норм Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» не может быть принят во внимание, поскольку проведение Закупки подлежит регулированию в соответствии с Законом о закупках и принятым во исполнение данного Закона Положением о закупках Заказчика.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения с Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России за исх. № ИК/16877 от 11.06.2014.

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