

РЕШЕНИЕ

28 ноября 2018 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Кузина А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Т2-Мобайл» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» (Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи) при проведении открытого аукциона в электронной форме «6070/ОАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи (№ извещения 31806846176 на сайте www.zakupki.gov.ru),

в присутствии: ОАО «РЖД» <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), <...>, <...>, <...>;

представителя ООО «Т2-Мобайл» - <...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Т2-Мобайл» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» (Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи) при проведении открытого аукциона в электронной форме «6070/ОАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи (№ извещения 31806846176 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Заявитель сообщает следующее.

В соответствии с п. 1 ч. 10 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон № 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

ООО «Т2 Мобайл» считает, что в действиях Заказчика при определении победителя Закупки допущены нарушения требований Федерального закона № 223-ФЗ и порядка осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке Заказчика, что повлекло неправильное определение победителя Закупки, тем самым нарушив права и законные интересы ООО «Т2 Мобайл».

23.08.2018 Заказчиком (ОАО «РЖД» для нужд Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи — филиала ОАО «РЖД») в Единой информационной системе, размещенном в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <http://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС), было размещено извещение (реестровый номер извещения Закупки в ЕИС -31806846176) о проведении Открытого аукциона в электронной форме № 6070/ОАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи (далее - Закупка).

Согласно ч. 6 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

На основании п. 3 раздела I документации о Закупке сведения о наименовании закупаемых услуг, их

количестве (объеме), ценах за единицу услуги, начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках услуги, требования к их безопасности, качеству, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия оказываемой услуги потребностям заказчика, место, условия и сроки оказания услуг, форма, сроки и порядок оплаты изложены в техническом задании, являющемся приложением № 2 к аукционной документации.

Исходя из раздела 6 приложения № 2 к документации о Закупке в подтверждение соответствия предлагаемых услуг Участник должен предоставить информацию о покрытии сети подвижной радиотелефонной связи Оператора вдоль участков Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД», по форме Таблицы №2.

От одного из участников Закупки Заказчику поступил запрос разъяснений документации о Закупке с вопросом: «Просим разъяснить как заполнять таблицу №2, если услуги связи Исполнитель предоставляет на основании заключенного соглашения с оператором-партнером в случае отсутствия собственной сети оператора?».

В ответ на указанный запрос разъяснений Заказчик предоставил следующий ответ: «заполнение таблицы по участкам, в случае отсутствия собственной сети необходимо производить согласно параметрам оператора-партнера в требуемой зоне покрытия», который был размещен в ЕИС 10.09.2018 в 07:56 (МСК).

ООО «Т2 Мобайл» подало заявку на участие в Закупке 14.09.2018 через оператора электронной площадки АО «Комита» в 10:37:03 (МСК). Согласно извещению о Закупке 17.09.2018 в 06:00 (МСК) определены как дата и время окончания срока подачи заявок. Таким образом заявка ООО «Т2 Мобайл» на участие в Закупке подана в установленные документацией о Закупке сроки.

Согласно п. 1.3 и 1.3.1 протоколах» 6070/ОАЭ-ЦСС/18/1 рассмотрения аукционных заявок, поступивших для участия в открытом аукционе в электронной форме № 6070ЮАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи от 29.10.2018, размещенного в ЕИС 30.10.2018 в 11.04 (МСК) установлено следующее:

«1.3. По итогам рассмотрения экспертной группой заявок участников, представленных для участия в аукционе № 6070ЮАЭ-ЦСС/18 на соответствие участников квалификационным требованиям, соответствие заявки участника требованиям технического задания аукционной документации, наличие и соответствие представленных в составе заявки документов квалификационным требованиям, требованиям технического задания аукционной документации установлено, что:

1.3.1. Допускаются к участию в аукционе № 6070ЮАЭ-ЦСС/18 следующие участники, соответствующие обязательным и квалификационным требованиям документации, заявки которых соответствуют требованиям технического задания документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные документацией:

- Участник закупки 1;
- Участник закупки 2.

1.3.2. В открытом аукционе № 6070ЮАЭ-ЦСС/18 принимают участие:

- Участник закупки 1;
- Участник закупки 2.».

Таким образом, Заказчик признал соответствие заявок участников закупки, в т.ч. ООО «Т2 Мобайл», требованиям технического задания, в том числе в отношении информации о покрытии сети подвижной радиотелефонной связи Оператора вдоль участков Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД», по форме Таблицы №2 и допустил ООО «Т2 Мобайл» к участию в Закупке.

По результатам Закупки из всех участников Закупки ООО «Т2 Мобайл» предложило лучшее ценовое предложение, что подтверждается протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме № 6070/ОАЭ-ЦСС/18/2 подписанный и размещенный Заказчиком в ЕИС 02.11.2018 в 10:46 (МСК).

На основании ч. 18 ст. 3.2 Федерального закона № 223-ФЗ под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Учитывая изложенное, Заказчик должен был признать победителем Закупки ООО «Т2 Мобайл».

Вместе с тем, 09.11.2018 в 12:08 (МСК) Заказчик разместил в ЕИС протокол заседания конкурсной комиссии Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи - филиала ОАО «РЖД» от 08.11.2018 (далее - протокол № 3), согласно которому ООО «Т2 Мобайл» было отказано в заключении договора по результатам Закупки по причине якобы предоставления недостоверной информации о покрытии сети подвижной радиотелефонной связи Оператора вдоль участков Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД» стандартов ПРТС GSM 900/1800 на участках ст.Голуха-ст.Тягун, ст.Тягун-ст.Аламбай.

В качестве подтверждения указанных фактов Заказчик ссылается на полученный Заказчиком 06.11.2018 отчет об оказании услуг по организации и проведению оценки качества подвижной радиотелефонной связи № 06-00-0800/1266. Акт проведения мероприятий по оказанию услуги по организации и проведению оценки качества услуг подвижной радиотелефонной связи вдоль железных дорог Западно-Сибирской железной дороги на участках: СТ.Алтайская - ст.Голуха - ст.Тягун - ст.Аламбай (далее -Акт) от филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе.

Также согласно протоколу № 3 Заказчик принял решение заключить договор с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер -ПАО «ВымпелКом» (ИНН 7713076301).

Вместе с тем, несмотря на получение Заказчиком 06.11.2018 указанного выше отчета филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе, Заказчик на следующий день 07.11.2018 направил в адрес ООО «Т2 Мобайл» письмо от 07.11.2018 № НСАО-01/397, согласно которому Заказчик признал ООО «Т2 Мобайл» победителем Закупки и прислал проект договора для подписания.

Таким образом, обладая отчетом третьего лица (филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе), Заказчик все-таки признал ООО «Т2 Мобайл» победителем Закупки, однако после этого отказал ООО «Т2 Мобайл» в заключении договора (см. протокол № 3).

Не согласившись с доводами о предоставлении якобы недостоверной информации, а также в связи с необходимостью получения объективной информации о проведенных исследованиях филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе, ООО «Т2 Мобайл» направило запросы Заказчику и ФГУП «ГРЧЦ» о предоставлении документов в отношении этих исследований (копии писем прилагаются).

Получив указанные документы от Заказчика, ООО «Т2 Мобайл» считает выводы Заказчика о предоставлении ООО «Т2 Мобайл» недостоверной информации о покрытии необоснованными и не соответствующими действительности, а сам отказ Заказчика от заключения договора с ООО «Т2 Мобайл» в соответствии с протоколом № 3 противоречащим порядку осуществления закупки, установленному в Положении о закупке Заказчика, на основании следующего.

На основании п. 205 Положения о закупках Заказчика отстранение участника закупки от участия в конкурентной закупке или отказ от заключения договора с победителем конкурентной закупки осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик или комиссия обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в пунктах 199 - 200 настоящего Положения, при условии их установления в документации о конкурентной закупке, или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с п. 199 Положения о закупке в документации о конкурентной закупке могут устанавливаться обязательные требования к участникам, в том числе:

- 1) соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством РФ и принятыми во исполнение него нормативными правовыми актами к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом договора;
- 2) непроведение ликвидации участника - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;
- 3) неприостановление деятельности участника в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;
- 4) отсутствие у участника недоимки по налогам, сборам, просроченной задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, просроченной задолженности и решение по такому заявлению на дату

рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

5) отсутствие у участника - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

6) обладание участником исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением договора заказчик приобретает права на такие результаты;

7) отсутствие между участником и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член экспертной группы, член комиссии, лицо, ответственное за организацию конкурентной процедуры, состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями в данном случае понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

Иные единые требования к участникам, в том числе квалификационные требования, устанавливаются в документации о конкурентной закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

К таким требованиям относится наличие:

1) финансовых ресурсов для исполнения договора;

2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и/или других материально-технических ресурсов для исполнения договора;

3) опыта осуществления поставок товаров, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке. При этом учитывается стоимость всех поставленных, выполненных, оказанных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров, работ, услуг (по выбору участника закупки) по предмету закупки;

4) деловой репутации;

5) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения договора.

Указанный перечень иных единых требований к участникам закупки, в том числе квалификационные требования, устанавливаются в документации о конкурентной закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам), состоящий из указанных выше пяти пунктов, является исчерпывающим.

Этот перечень не содержит возможности установления Заказчиком требований к покрытию сети подвижной радиотелефонной связи Оператора вдоль участков Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД».

В этой связи, Заказчик не имел права отказываться от заключения договора с победителем на основании п. 205 Положения о закупках Заказчика.

Помимо этого, в соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона № 223-ФЗ 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.

Таким образом, Положение о закупках Заказчика должно соответствовать Федеральному закону № 223-ФЗ и Гражданскому кодексу РФ. Ни статьи 448-449 Гражданского кодекса, ни Федеральный закон № 223-ФЗ не содержат положений, в соответствии с которыми Заказчику предоставлялось бы право отказаться от заключения договора с участником аукциона, предложившим лучшее ценовое предложение (т.е. с участником закупки, которое должно было быть определено победителем).

Указанные выводы подтверждаются позицией антимонопольных органов, изложенных в том числе в решении Московского УФАС России от 18.04.2016 по делу N 1-00-665/77-16, решении Московского УФАС России от 08.07.2015 по делу N 1-00-1072/77-15, решении Московского УФАС России от 07.07.2015 по делу N 1-00-1021/77-15, решении Татарстанского УФАС России по от 11.03.2014 по жалобе N T04-44/2014 и иных.

Данные выводы означают, что Закупка в части определения победителя осуществлена Заказчиком с нарушением требований Федерального закона № 223-ФЗ, что в соответствии п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ является основанием для обжалования действия (бездействия) Заказчика (комиссии по осуществлению Закупки), т.к. такие действия (бездействия) нарушают права и законные интересы ООО «Т2 Мобайл».

Кроме того, выводы Заказчика о предоставлении недостоверной информации, на основании которых Заказчик отказал ООО «Т2 Мобайл» в определении его победителем Закупки, не соответствуют действительности и ООО «Т2 Мобайл» на самом деле имеет возможность оказывать надлежащего качества услуги связи ПРТС в стандартах GSM 900/1800 на участках вдоль железных дорог Западно-Сибирской железной дороги на участках: СТ.Алтайская - ст.Голуха - ст.Тягун - ст.Алаumbai, что подтверждается следующим.

На основании п. 1 ст. 29 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» деятельность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по возмездному оказанию услуг связи осуществляется только на основании лицензии на осуществление деятельности в области оказания услуг связи (далее - лицензия). Перечень наименований услуг связи, вносимых в лицензию, и соответствующие перечни лицензионных условий устанавливаются Правительством Российской Федерации и ежегодно уточняются.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.02.2005 № 87 утвержден раздел XI, устанавливающий Перечень лицензионных условий осуществления деятельности в области оказания услуг подвижной радиотелефонной связи (далее - Перечень).

Как определено пп. «г» п. 4 Перечня, лицензиат обязан обеспечить предоставление абоненту возможность пользования услугами подвижной радиотелефонной связи при нахождении за пределами территории, указанной в лицензии (только для сетей подвижной радиотелефонной связи стандартов NMT-450, GSM-900/1800, IMT-TC-450).

ООО «Т2 Мобайл» приложило к заявке лицензии об оказании услуг связи, предусмотренные документацией о Закупке. Среди них были лицензии об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи в том числе в стандартах GSM-900/1800 (копии прилагаются), в лицензионных условиях которых также предусмотрена обязанность обеспечить предоставление абоненту возможность пользования услугами подвижной радиотелефонной связи при нахождении за пределами территории, указанной в лицензии в том числе для сетей подвижной радиотелефонной связи стандартов GSM-900/1800.

Таким образом приложенные ООО «Т2 Мобайл» лицензии об оказании услуг подвижной радиотелефонной связи подтверждают возможность ООО «Т2 Мобайл» оказывать услуги на территории Алтайского края в стандартах GSM 900/1800 на участках вдоль железных дорог Западно-Сибирской железной дороги на участках: ст.Алтайская - ст.Голуха - ст.Тягун - ст.Алаumbai посредством роуминга.

В соответствии с п. 2 Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 09.12.2014 № 1342, под роумингом понимается обеспечение оператором связи возможности абоненту с применением идентификационного модуля пользоваться услугами подвижной связи, оказываемыми другим оператором связи, с которым у абонента договор об оказании услуг подвижной связи не заключен.

У ООО «Т2 Мобайл» имеются соглашения со всеми российскими операторами подвижной радиотелефонной связи, в том числе с указанными в отчете филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе, в связи с чем у ООО «Т2 Мобайл» имеется возможность обеспечить Заказчику возможность пользоваться услугами связи, в том числе на участках вдоль железных дорог Западно-Сибирской железной дороги на участках: СТ.Алтайская - ст.Голуха - ст.Тягун - ст.Алаumbai.

Кроме того, данные о покрытии указанных участков вдоль железных дорог Западно-Сибирской железной дороги являются открытыми и доступны для ознакомления любым лицам в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на официальных сайтах роуминговых-партнеров ООО «Т2 Мобайл»:

- <http://altay.megafon.ru/help/offices/#coverage>
- <http://barnaul.mts.ru/business/podderzhka/nasha-set>
- <http://altayskiy-kr.beeline.ru/customers/beeline-on-map>

Учитывая изложенное, Заявитель считает, что ООО «Т2 Мобайл» обоснованно и законно указало в заявке на участие в Закупке параметр по данным участкам железных дорог Западно-Сибирской железной дороги в размере 100 % по совокупным данным своих роуминговых партнеров, что гарантирует Заказчику 100 % возможность пользования услугами связи в указанных участках. Такое заполнение заявки не противоречит ответу Заказчика на запрос разъяснений от Заказчика, размещенный в ЕИС 10.09.2018 в 07:56 (МСК), и не может рассматриваться как предоставление ООО «Т2 Мобайл» недостоверной информации.

Помимо этого, Заявитель считает, что данные, содержащиеся в отчете филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе в отношении качества покрытия связи операторов связи являются не объективными, а также не учитывают возможные погрешности измерений, в том числе т.к. он не содержит критериев определения наличия и отсутствия покрытия в формате диапазонов значений приемного уровня сигнала (dBm) с привязкой к технологии сети (GSM, UMTS, LTE), в соответствии с которыми была проведена оценка качества услуг подвижной радиотелефонной связи вдоль железных дорог Западно-Сибирской железной дороги на участках: ст.Алтайская - ст.Голуха - ст.Тягун - ст.Алабамбай. По данному вопросу ООО «Т2 Мобайл» направило в филиал ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе соответствующий запрос, на который ответа пока не получило.

Без указанной информации оценка результатов сводится к субъективному мнению филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе о качестве связи операторов связи, указанных в отчете.

Помимо этого, в п. 4 отчета филиала ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе указано, что измерения выполнены при движении вдоль железной дороги на измерительную антенну МСА 1890 МН, расположенную непосредственно внутри вагона-лаборатории.

Необходимо учесть, что на распространение радиоволн могут оказывать влияние естественные условия и факторы, локальные особенности рельефа и застройки, метеорологические условия и иные причины, в том числе помехи, затрудняющие прием сигнала, связанные с местом и условиями расположения абонентского оборудования вблизи зданий, в туннелях, в подвалах, помещениях подвального типа и других подземных сооружениях, радиопомехи, перегрузки сети связи в конкретный момент времени, программное обеспечение, установленное на оборудовании абонента, иные характеристики абонентского устройства.

Таким образом, указанный в заявке ООО «Т2 Мобайл» показатель в 100 % во время замеров мог измениться в силу естественных условий распространения радиоволн ввиду различных факторов, в том числе в связи с нахождением измерительной антенны в внутри вагона, а не снаружи, металлического корпуса вагона и иных причин (скорость передвижения вагона, погодные условия, особенности рельефа местности, радиопомехи, перегрузки сети, характеристики абонентского устройства (измерительной антенны МСА 1890 МН) и т.п.).

Также необходимо отметить, что законодательством РФ не определены какие-либо критерии по измерению качества связи в сети телефонной связи, кроме как по доле несостоявшихся вызовов из-за технических неисправностей или перегрузки сети связи в общем количестве попыток вызовов (потери вызовов) при установлении соединений. Так согласно Приказу Мининформсвязи РФ от 27.09.2007 № 113 в сети подвижной связи доля несостоявшихся вызовов из-за технических неисправностей или перегрузки сети связи в общем количестве попыток вызовов (потери вызовов) при установлении соединений должна быть не более 5 % (в час наибольшей нагрузки).

В связи с тем, что в ходе исследования, проведенного филиалом ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе, не проводились телефонные соединения, а иные способы измерений качества связи не предусмотрены законодательством Российской Федерации, то данный отчет не может являться объективным доказательством оценки качества сетей операторов, указанных в отчете.

Помимо этого, ни Заказчик, ни филиал ФГУП «ГРЧЦ» в Сибирском федеральном округе при проведении измерений не уведомляли и не приглашали ООО «Т2 Мобайл» поучаствовать в измерении, что не может гарантировать правильности проводимых исследований.

ООО «Т2 Мобайл» также предоставило дополнения к жалобе.

19.11.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «Т2 Мобайл» (вх. № 9495 от 19.11.2018) на действия

заказчика (организатора торгов) Открытого акционерного общества «РЖД» (Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи - филиала ОАО «РЖД») при проведении открытого аукциона в электронной форме № 6070/ОАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи (реестровый номер извещения Закупки - 31806846176).

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон № 223-ФЗ) обжалование и рассмотрение такой жалобы осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон № 135-ФЗ).

В соответствии с ч. 13 ст. 18.1. Федерального закона № 135-ФЗ организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, уполномоченный орган и (или) организация, осуществляющая эксплуатацию сетей, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей. Возражение на жалобу должно содержать сведения, указанные в части 6 настоящей статьи. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

На основании изложенного, ООО «Т2 Мобайл» считает необходимым направить Новосибирскому УФАС России следующие дополнения к ранее поданной жалобе.

19.11.2018, в день подачи жалобы в Новосибирское УФАС России, ООО «Т2 Мобайл» в целях соблюдения прав и законных интересов Заказчика и участников закупки уведомило Заказчика о подаче жалобы в антимонопольный орган письмом от 19.11.2018 (копия прилагается). Указанное уведомление было зарегистрировано Заказчиком за №ВХ-1097/НВС НС от 20.11.2018, о чем Заказчик проинформировал ООО «Т2 Мобайл» по электронной почте (прилагается).

В соответствии с ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (далее в настоящей статье - уведомление). В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты. В случае направления уведомления посредством электронной почты оно направляется организатору торгов, в конкурсную или аукционную комиссию по адресу электронной почты, указанному в извещении о проведении торгов, оператору электронной площадки по адресу электронной почты, указанному на сайте электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", заявителю по адресу электронной почты, указанному в жалобе, по адресам электронной почты, указанным на официальных сайтах уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В соответствии с извещением о проведении Закупки у Заказчика указаны следующие адреса электронной почты: SandakovVS@wsr.ru, ChernovVG@wsr.ru.

Новосибирским УФАС России в адрес заказчика ОАО «РЖД», в том числе на адреса электронной почты ОАО «РЖД» по указанному выше в извещении о Закупке адресу электронной почты было направлено уведомление от 21.11.2018 № 05-12429э о поступлении жалобы и о приостановлении торгов.

Согласно ч. 18 и 19 ст. 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, 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 настоящей статьи, 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, с 20.11.2018 Заказчик был уведомлен ООО «Т2 Мобайл» о поданной жалобе по Закупке в антимонопольный орган, а с 21.11.2018 Заказчик был уведомлен о поступлении жалобы и о приостановлении торгов Новосибирским УФАС России и уже с 21.11.2018 Заказчик не вправе был заключать договор по результатам Закупки.

Несмотря на указанные обстоятельства, 22.11.2018 Заказчик заключил договор по результатам Закупки с ценой договора 9 586 080 рублей 00 копеек, о чем свидетельствует информация из Единой информационной системы ЕИС на сайте <http://zakupki.gov.ru> (информация о договор № 57708503727180239160000).

Ни один протокол Заказчика в рамках Закупки, включая протокол проведения электронного аукциона от 02.11.2018 и протокол заседания конкурсной комиссии Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи - филиала ОАО «РЖД» от 08.11.2018, размещенном в ЕИС 09.11.2018, не содержит информации о ценовом предложении какого-либо участника закупки, которое было бы равно 9 586 080 рублей 00 копеек. Ценовые предложения участников закупки были следующие:

Порядковый номер заявки по итогам торгов «1» - 7 861 600 рублей 00 копеек;

Порядковый номер заявки по итогам торгов «2» - 7 988 400 рублей 00 копеек.

В соответствии с ч.18 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается формат торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

На основании п. 340 Положения о закупках Заказчика договор заключается на условиях, указанных в аукционной документации и в аукционной заявке победителя или участника, с которым заключается договор или с согласия таких лиц на условиях более выгодных для заказчика. Договор заключается по цене, предложенной победителем аукциона при проведении открытого аукциона или по цене, предложенной участником, с которым заключается договор, за исключением случаев предусмотренных настоящим Положением.

Согласно п. 457 Положения о закупках Заказчика по результатам конкурентной закупки товаров, работ, услуг между заказчиком и победителем заключается договор, формируемый путем включения условий, предложенных в заявке победителя, участника, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о конкурентной закупке. По согласованию сторон договор может быть заключен с победителем, участником, с которым заключается договор, по цене ниже, чем указана в его заявке/предложении без изменения остальных условий договора.

Таким образом, заключение договора по результату Закупки по цене, превышающей цену предложенную участником закупки, не допускается.

В этой связи, ООО «Т2 Мобайл» считает заключенный 22.11.2018 Заказчиком договор ничтожным, т.к. Заказчик не вправе был заключать договор по результатам Закупки после 21.11.2018, а цену заключенного договора (9 586 080 рублей 00 копеек) противоречащей протоколам Заказчика по Закупке, а также Федеральному закону № 223-ФЗ и Положению о закупках Заказчика.

Как установлено ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

Жалоба ООО «Т2 Мобайл» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята овосибирским УФАС России к рассмотрению.

Филиал ОАО «РЖД» центральная станция связи Новосибирская дирекция связи представил следующие возражения на жалобу.

23.08.2018 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС), на сайте электронной торгово-закупочной площадки ОАО «РЖД» <https://etp.comita.ru> и на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры») опубликованы извещение №31806846176 о проведении Аукциона и аукционная документация.

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) правовую основу закупок товаров, работ и услуг лицами, подпадающими под действие данного закона, составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ), непосредственно сам Закон о закупках, а также положение о закупке, при этом положение о закупке в силу статьи 2 Закона о закупках является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки, включая способы закупки и условия их применения.

При организации и проведении Аукциона Заказчик руководствовался Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее - Положение о закупке ОАО «РЖД»), а также аукционной документацией.

ООО «Т2-Мобайл» обратилось в антимонопольный орган с целью обжалования действий заказчика по отказу от заключения договора с Заявителем.

Заказчик считает жалобу не подлежащей рассмотрению антимонопольным органом, а доводы, изложенные в жалобе, - не соответствующими действительности.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), с учетом особенностей, установленных указанной статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

ООО «Т2-Мобайл» обратилось с жалобой в антимонопольный орган в связи с обстоятельствами, не предусмотренными в вышеуказанном перечне оснований для обращения в антимонопольный орган. В жалобе Заявителем не указано, какое именно из вышеперечисленных обстоятельств обжалуется ООО «Т2-Мобайл» как неправомерное действие заказчика.

В соответствии с выводами, изложенными Верховным судом в определениях от 11.04.2017 №304-КГ16-17592, от 02.10.2017 №309-КГ17-7502, от 13.10.2017 №305-КГ17-8138 норма части 10 статьи 3 Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействий) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим.

Поскольку основание для обращения ООО «Т2-Мобайл» в антимонопольный орган не входит в перечень, предусмотренный частью 10 статьи 3 Закона о закупках, такое обращение не может быть рассмотрено в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктами 1.2.1 и 1.3.1 протокола рассмотрения аукционных заявок от 29.10.2018 №6070ЮАЭ-ЦСС/18/1 на участие в Аукционе поданы 2 заявки (ООО «Т2-Мобайл» и ПАО «Вымпелком»), указанные участники допущены к участию в закупке. 01.11.2018 состоялся аукцион, по итогам которого последнее предложение сделано участником ООО «Т2-Мобайл» (7 861 600 руб. 00 коп.). Результаты аукциона отражены в протоколе проведения открытого аукциона в электронной форме №6070/0АЭ-ЦСС/18/2 от 02.11.2018.

Вместе с тем, на этапе рассмотрения заявок участников установлено, что в заявке ООО «Т2-Мобайл» указано наличие 100% покрытия сотовой связи на участках ст. Голуха - ст. Тягун и ст. Тягун - ст. Аламбай. У заказчика имелись основания полагать, что указанные сведения, предоставленные в составе заявки ООО «Т2-Мобайл», не соответствуют действительности.

В августе 2018 года ООО «Т2-Мобайл» по собственной инициативе предоставило в Новосибирскую дирекцию связи Центральной станции связи - филиала ОАО «РЖД» четыре сим-карт для проведения тестирования (номера 9537791184, 9537790971, 9537791205, 9537791061). В результате тестирования данных сим-карт ООО

«Т2-Мобайл» с подключенными услугами операторов- партнеров связи вдоль участков железной дороги Новосибирской дирекцией связи установлено, что на вышеуказанных участках связь отсутствует.

Основываясь на данной информации, заказчик с целью проверки достоверности сведений, предоставленных в составе заявки ООО «Т2-Мобайл», направил обращение от 26.10.2018 № ЗНСЭ-10-18 в адрес Федерального государственного унитарного предприятия «Главный радиочастотный Центр» (ФГУП «ГРЧЦ») о проведении оценки качества подвижной радиотелефонной связи на участках Западно-Сибирской железной дороги (ст. Алтайская - ст. Голуха - ст. Тягун - ст. Аламбай).

В соответствии с пунктом 6.7.9 аукционной документации заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации.

Следовательно, заказчик правомерно направил обращение в адрес ФГУП «ГРЧЦ» с целью проверки достоверности сведений, предоставленных в составе заявки ООО «Т2-Мобайл» до даты проведения аукциона.

Вместе с тем, до наступления даты рассмотрения заявок и даты проведения аукциона ответ от ФГУП «ГРЧЦ» не поступил в адрес заказчика, в связи с чем на этапе рассмотрения заявок основания для отклонения заявки отсутствовали.

Позднее от ФГУП «ГРЧЦ» получены отчетные материалы об оказании услуг по организации и проведению оценки качества подвижной радиотелефонной связи (письмо №06-00-0800/1266 от 06.11.2018).

В соответствии с полученным результатом расчета процента покрытия на участках ст. Голуха — ст. Тягун, ст. Тягун — ст. Аламбай покрытие сотовой связи ООО «Т2-Мобайл» на данном участке имеет значение 0%, тогда как значение, указанное в Таблице №2 заявки участника ООО «Т2-Мобайл», составляет 100%. Следовательно, информация, предоставленная участником ООО «Т2-Мобайл» в составе заявки, не соответствует действительности.

В соответствии с пунктом 6.7.4 аукционной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

Кроме того, на основании пункта 8.3.9 аукционной документации в срок, предусмотренный для заключения договора, заказчик вправе отказаться от заключения договора с победителем (участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора), единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)) в случае установления его несоответствия требованиям аукционной документации или в связи с предоставлением участником недостоверной информации о своем соответствии таким требованиям.

Следовательно, заказчик правомерно и обоснованно принял решение об отказе заключить договор с ООО «Т2-Мобайл» в связи с предоставлением недостоверной информации в составе заявки.

Заявитель в жалобе ссылается на пункт 205 Положения о закупке ОАО «РЖД», поскольку считает, что его требования неприменимы к рассматриваемой ситуации. Однако данный пункт Положения о закупке ОАО «РЖД» не ограничивает исключительным образом перечень случаев, когда заказчик вправе отказаться от заключения договора с лицом, предоставившим недостоверные сведения в составе заявки.

Кроме того, наличие покрытия сотовой связи на вышеуказанных территориях является подтверждением соответствия требованиям к оказываемым услугам, изложенным в пунктах 2.3.6-2.3.9 технического задания. Подтверждая наличие покрытия сотовой связи, участник подтверждает не только соответствие предлагаемых услуг требованиям заказчика, но и наличие технической возможности их оказания в силу наличия материально-технических ресурсов, что предусмотрено подпунктом 2 пункта 199 Положения о закупке ОАО «РЖД».

Таким образом, ссылка на пункт 205 Положения о закупке ОАО «РЖД» в протоколе конкурсной комиссии от 08.11.2018 №6070ЮАЭ-ЦСС/18 является правомерной и обоснованной.

Довод заявителя о том, что заказчик направил в его адрес проект договора, уже располагая информацией о недостоверности сведений, содержащихся в его заявке, не соответствует действительности. Информация, предоставленная ФГУП «ГРЧЦ» письмом от 06.11.2018, поступила в адрес ОАО «РЖД» уже после направления проекта договора в адрес ООО «Т2- Мобайл». Решение об отказе от заключения договора с Заявителем принято конкурсной комиссией заказчика 08.11.2018. Следовательно, указанный довод Заявителя не находит подтверждения.

Довод ООО «Т2-Мобайл» о наличии у него лицензии не свидетельствует о неправомерности действий заказчика по отклонению заявки данного участника, поскольку наличие лицензии не гарантирует наличие указанного в заявке 100% покрытия сотовой связи на заявленных участках. В соответствии со статьей 30 Федерального закона от 07.07.2003 года №126-ФЗ «О связи» для получения лицензии соискатель должен подать заявление с указанием территории, на которой будет оказываться услуга связи и создаваться сеть связи, с приложениями, в том числе схема построения сети и описание услуги связи. В лицензии указывается территория, на которой разрешено оказывать соответствующие услуги связи. Однако наличие лицензии не может быть подтверждением наличия у участника определенного уровня покрытия сотовой связи на конкретных территориях.

Также не соответствует действительности довод ООО «Т2-Мобайл» о недостоверности показателей замеров ФГУП «ГРЧЦ». Естественные условия и факторы, локальные особенности рельефа и застройки, метеорологические условия и иные причины, в том числе помехи, затрудняющие прием сигнала, связанные с местом и условиями расположения абонентского оборудования вблизи зданий, в туннелях, в подвалах, помещениях подвального типа и других подземных сооружениях, радиопомехи, перегрузки сети связи в конкретный момент времени - все перечисленные факторы должны учитываться при проектировании базовых станций и гарантировать устойчивую связь потребителю в заявленных оператором месте. Расположение измерительных антенн в вагоне, аналогичны естественным условиям работы локомотивной бригады, работников, находящихся на подвижном составе, пассажиров поездов, размещение может внести незначительные отклонения, но повлиять на снижение со 100% до 0% не могут. Кроме того, для других операторов расхождение с заявленными процентами покрытия сотовой связи не превышает 12% с учетом проведения измерений тождественными средствами и в тождественных условиях. Также необходимо принимать во внимание, что ФГУП «ГРЧЦ» является третьим лицом, не заинтересованным в результатах проведенных измерений, и является организацией, уполномоченной на осуществление таких измерений в рассматриваемой сфере.

Следовательно, доводы жалобы ООО «Т2-Мобайл» не находят подтверждения, в связи с чем действия ОАО «РЖД» по отказу от заключения договора с участником, предоставившим недостоверные сведения в составе аукционной заявки, являются законными и обоснованными.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2015 №3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

При этом предоставленная свобода и возможность указания участником в составе заявки недостоверных сведений в подтверждение соответствия установленному заказчиком в рамках проводимой закупки требованию без соответствующего права заказчика проверить такие сведения противоречит целесообразности проведения закупки и противоречит принципу недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ).

Вышеуказанное право заказчика не противоречит действующему законодательству и установлено в целях исключения недобросовестной конкуренции при проведении процедур закупок. Законность возможности осуществления указанных действий подтверждена судебной практикой, в частности, определением Верховного Суда Российской Федерации от 19.07.2016 № 305-ЭС16-7565 по делу № А40-128074/15, постановлениями Арбитражного суда Московского округа от 31.08.2017 по делу № А40-180187/16, от 05.09.2017 по делу № А40-178954/16.

Заказчик считает доводы, изложенные в дополнениях к жалобе, не соответствующими действительности. При заключении договора по итогам Аукциона заказчик действовал в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 2.1 протокола конкурсной комиссии от 08.11.2018 №6070/ОАЭ-ЦСС/18/3 заказчиком на основании пункта 8.3.9 документации принято решение о заключении договора с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер <...> ПАО «ВымпелКом».

Стоимость предложения участника ПАО «ВымпелКом», аукционной заявке которого присвоен второй номер <...> составляет 7 988 400,00 (семь миллионов девятьсот восемьдесят восемь тысяч четыреста рублей 00 коп.) без учета НДС, 9 586 080,00 (девять миллионов пятьсот восемьдесят шесть тысяч восемьдесят рублей 00 коп.) с учетом НДС.

Следовательно, договор с ПАО «ВымпелКом» заключен именно по той цене, которая предложена участником по итогам торгов (предпоследнее ценовое предложение). Цена включает НДС, поскольку оказание услуг подвижной радиотелефонной связи является объектом налога на добавленную стоимость, и ПАО «ВымпелКом»,

использующее общую систему налогообложения, обязано исчислить налог и включить его в стоимость услуги.

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае направления уведомления посредством электронной почты оно направляется организатору торгов, в конкурсную или аукционную комиссию по адресу электронной почты, указанному в извещении о проведении торгов, оператору электронной площадки по адресу электронной почты, указанному на сайте электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», заявителю по адресу электронной почты, указанному в жалобе, по адресам электронной почты, указанным на официальных сайтах уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 указанного требования, является ничтожным.

Уведомление Новосибирского УФАС России от 21.11.2018 №05-12429э о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Т2-Мобайл» направлено по адресам электронной почты SandakovVS@wsr.ru (данный адрес был указан отправителем с ошибкой, в связи с чем этому адресату уведомление направлено Новосибирским УФАС России позднее) и ChernovVG@wsr.ru, указанным в извещении о проведении торгов, в 11 часов 06 минут 22.11.2018, что подтверждается распечаткой из электронной почты.

Следовательно, уведомление о принятии к рассмотрению жалобы на действия заказчика в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, получено заказчиком только 22.11.2018 в 11.06.

В соответствии с информацией, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС), информация о заключении договора с ПАО «ВымпелКом» размещена в ЕИС 22.11.2018 в 06.39 по московскому времени, то есть в 10.39 по новосибирскому времени.

Таким образом, договор с ПАО «ВымпелКом» заключен до поступления в адрес заказчика уведомления Новосибирского УФАС России о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Т2-Мобайл».

Из вышеизложенного следует, что договор по итогам Аукциона заключен в полном соответствии с требованиями Закона о закупках и Закона о защите конкуренции. Указанный договор заключен до поступления уведомления Новосибирского УФАС России о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Т2-Мобайл» по цене, предложенной ПАО «ВымпелКом» с учетом НДС (9 586 080 рублей).

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

23.08.2018 Заказчиком (ОАО «РЖД» для нужд Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи — филиала ОАО «РЖД») в Единой информационной системе, размещенном в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте <http://zakupki.gov.ru> (далее - ЕИС), было размещено извещение (реестровый номер извещения Закупки в ЕИС -31806846176) о проведении Открытого аукциона в электронной форме № 6070/ОАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 17.09.2018г.

Дата и время вскрытия заявок – 17.09.2018г.

Дата рассмотрения заявок – 01.10.2018г.

Дата и время переноса рассмотрения заявок – 29.10.2018г.

Открытый аукцион проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ОАО «РЖД» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Открытого акционерного общества «РЖД» Утвержденное советом директоров ОАО «РЖД».

П. 2 технического задания, установлены требования к услугам, в соответствии с п. 2.3.6. Технического задания необходимо осуществить собственными силами или за счет собственных средств организацию подвижной радиотелефонной связи и 100%-ное покрытие на стратегических участках Заказчика:

- Россия, Алтайский край, Тальменский р-н, Рямы рзд, Вокзальная ул., д 1

- Россия, Новосибирская обл., Сузунский р-н, Тарадоново ст

- Россия, Омская обл., Омский р-н, Розовка с..., 34 км. Черлакского тракта

- Россия, Кемеровская обл., Гурьевск г., территория базы отдыха "Магистраль";

П. 2.3.7. Собственными силами или за счет собственных средств организацию

сотовой связи в закрытой группе пользователей в роуминге на территории Западно-Сибирской железной дороги, проходящей на участке Карасук – Иртышская.

Оказание Услуг гарантированного качества по Новосибирской области, Кемеровской области, Омской области, Алтайскому краю, в том числе и при пиковых нагрузках на сеть подвижной радиотелефонной связи Оператора;

Оказание Услуг гарантированного качества по Красноярскому краю, Республике Хакасия, в том числе и при пиковых нагрузках на сеть подвижной радиотелефонной связи Оператора.

П. 2.3.8. Гарантированное покрытие сети подвижной радиотелефонной связи Оператора в местах основного пребывания Абонентов вдоль участков Западно-Сибирской железной дороги филиала ОАО «РЖД» в соответствии с таблицей № 1.

Согласно протоколу от 29.10.2018г. №6040/ОАЭ-ЦСС/18/1 рассмотрения аукционных заявок, поступивших для участия в открытом аукционе, поступило две заявки (ООО «Т2-Мобайл» и ПАО «Вымпелком»), обе допущены к участию в аукционе.

01.11.2018г. состоялся аукцион, по итогам которого победителем был признан ООО «Т2-Мобайл», что подтверждается протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме «6070/ОАЭ-ЦСС/18/2 от 02.11.2018г.

ООО «Т2-Мобайл» в составе заявки предоставило информацию о покрытии сети подвижной радиотелефонной связи оператора вдоль участков Западно-Сибирской железной дороги, процент покрытия на участках заявленных Заказчиком составил 100%.

Согласно п. 6.7.9 аукционной документации, утвержденной председателем конкурсной комиссии Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи – филиала ОАО «РЖД» Е.А. Киришиным от 22.08.2018г., заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации.

На основании того, что ООО «Т2-Мобайл» по собственной инициативе предоставило Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи – филиала ОАО «РЖД» сим-карты, для проведения тестирования вдоль участков железной дороги, связь по ним отсутствовала, Новосибирская дирекция связи Центральной станции связи – филиал ОАО «РЖД» 26.10.2018г. направило обращение в адрес Федерального государственного унитарного предприятия «Главный радиочастотный Центр» о проведении оценки качества подвижной радиотелефонной связи на участках Западно-Сибирской железной дороги (ст. Алтайская – ст. Голуха – ст. Тягун – ст. Аламбай).

Федеральное государственное унитарное предприятие «Главный радиочастотный Центр» в ответ на обращение сообщило, что на данных участках покрытие сотовой связи ООО «Т2-Мобайл» имеет значение 0%.

Таким образом, заказчик воспользовался правом на осуществление проверки достоверности сведений, содержащихся в заявке ООО «Т2-Мобайл», подлинность которых не была подтверждена.

Следовательно, ООО «Т2-Мобайл» не соответствует квалификационным требованиям, установленным Аукционной документацией, а именно не имеет 100% покрытия подвижной радиотелефонной связи оператора на данных участках, что не соответствует требованиям к оказанным услугам, установленным в п. 2.3.6 – 2.3.9 технического задания.

Согласно п. 6.7.4 аукционной документации, утвержденной председателем конкурсной комиссии Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи – филиала ОАО «РЖД» Е.А. Киришиным от 22.08.2018г. в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника аукциона на любом этапе проведения аукциона.

При осуществлении закупок в случае несоответствия сведений о субъекте малого и среднего предпринимательства, содержащихся в декларации, сведениям, содержащимся в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства, заказчиком используются сведения, содержащиеся в едином

реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, 29.10.2018г. Заказчик не имел сведений о недостоверной информации предоставленной ООО «Т2-Мобайл» и правомерно допустил его до участия в аукционе. Кроме того, на основании п. 8.3.9 аукционной документации в срок, предусмотренный для заключения договора, заказчик вправе отказаться от заключения договора с победителем (участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора), единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)) в случае установления его несоответствия требованиям аукционной документации или в связи с предоставлением участником недостоверной информации о своем соответствии таким требованиям.

Таким образом, Заказчик правомерно принял решение об отказе заключить договор с ООО «Т2-Мобайл» на основании п. 8.3.9 аукционной документации.

Согласно п. 8.3.9 аукционной документации в случае отказа от заключения договора с победителем по основаниям, указанным в настоящем пункте документации, договор в таком случае может быть заключен с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер.

На основании этого 08.11.2018г. заказчиком принято решение о заключении договора с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер.

Согласно протоколу проведения открытого аукциона в электронной форме № 6070/ОАЭ-ЦСС/18/2 ПАО «ВымпелКом» предложил стоимость 7 988 400,00 (без учета НДС), с учетом НДС сумма составляет 9 586 080,00, на основании этого договор был заключен именно на эту сумму с учетом НДС.

Согласно ч. 18 ст. 18.11 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Уведомление Новосибирского УФАС России в адрес Заказчика было направлено 22.11.2018г. в 11 часов по местному времени.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что договор между заказчиком и ПАО «ВымпелКом» был заключен 22.11.2018г. в 10.39 по местному времени, то есть до поступления уведомления о приостановлении аукциона.

Таким образом, в действиях заказчика не усматриваются признаки нарушения ч. 18 ст. 18 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом не принимается довод заказчика об отсутствии у ООО «Т2-Мобайл» права обжаловать действия заказчика в антимонопольном органе. Согласно п.1 ч.10 ст.3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном [статьей 18.1](#) Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Таким образом, жалоба подана в соответствии с п. 1 ч.10 ст.3 указанного закона, так как касалась осуществления заказчиком закупки с нарушением требований 223-ФЗ, а именно установленного ч.1 ст.3 данного закона принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Т2-Мобайл» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» (Новосибирской дирекции связи Центральной станции связи) при проведении открытого аукциона в электронной форме «6070/ОАЭ-ЦСС/18 на право заключения договора оказания услуг подвижной радиотелефонной связи (№ извещения 31806846176 на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

