

Решение

Резолютивная часть решения оглашена 16.11.2022г.

Решение в полном объеме изготовлено 21.11.2022г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:;

Члены Комиссии: ;

при участии посредством видео-конференц-связи представителя заказчика - АО «Росгеология» - (доверенность);

при участии посредством видео-конференц-связи представителя заявителя - АО «СатисСвязь» - генерального директора приказ, паспорт)

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось АО «СатисСвязь» с жалобой на действия заказчика, закупочной комиссии – АО «Росгеология» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг спутниковой связи, извещение №32211676991.

Заявитель считает, что Комиссией по осуществлению конкурентных закупок АО «Росгеология» (далее — закупочная комиссия) неправомерно принято решение об отказе АО «СатисСвязь» в допуске к участию в конкурсе.

Заказчиком представлены письменные и устные возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения организатора торгов, представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 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, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке АО «Росгеология», утвержденным Советом директоров (протокол № 86 от 25.05.2022) (далее - Положение о закупке).

Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru было размещено извещение № 32211676991 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг спутниковой связи.

Ознакомившись с указанной информацией АО «СатисСвязь» была подана заявка на участие в закупке.

Согласно Протоколу №469-ЗК от 05.10.2022г. по результатам рассмотрения первых частей заявок к дальнейшему участию в конкурсе допущено две заявки.

Протоколом №481-ЗК от 19.10.2022г. по результатам рассмотрения вторых частей заявок, закупочной комиссией принято решение отказать в допуске к участию в конкурсе участнику закупки, не соответствующему требованиям, установленным в документации о закупке, а именно Заявка № 906787 от 27.09.2022 18:58 (АО «СатисСвязь») отклонена по основаниям следующим основаниям:

«несоответствие Заявки участника закупки требованиям п. 4.1.2

Приложения 1 к документации о проведении конкурса (Проект договора), п. 6.1 (Техническое задание), а также в связи с несоответствием участника закупки требованиям, предъявляемым действующим законодательством РФ к осуществлению отдельных видов деятельности, а именно: 1) отсутствует лицензия на оказание услуг местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа; 2) в лицензии № Л030-00114-77/00073100 от 02.10.2019 на оказание услуги связи по предоставлению каналов связи отсутствует покрытие Иркутской области (место оказания услуг) в соответствии с требованиями Технического задания.»

Как указывает заявитель в жалобе, закупочной комиссией принято неправомерное решение об отклонении заявки АО «СатисСвязь» на основании отсутствия у общества указанных лицензий, поскольку конкурсной документацией была установлена возможность участника конкурса привлечь к выполнению работ и оказанию услуг соисполнителей, что было и сделано АО «СатисСвязь» при подаче заявки, а именно привлечен соисполнитель АО «Межрегиональный ТранзитТелеком», обладающий всеми необходимыми лицензиями.

Согласно пояснениям заказчика, в силу законодательства оказывать услуги связи может только оператор, то есть лицо, обладающее соответствующей лицензией, при этом Закон о связи не предусматривает возможность лицу, не обладающему лицензией на оказание услуг связи оказывать такие услуги пользователю (абоненту) путем привлечения для их оказания третьего лица, обладающего необходимой лицензией – то есть в таком случае правоотношения должны быть оформлены напрямую между таким третьим лицом (оператором) и абонентом.

Рассмотрев доводы жалобы, пояснения сторон, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к следующим выводам.

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

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки и привлекаемым ими субподрядчикам, соисполнителям и (или) изготовителям товара, являющегося предметом закупки, и перечень документов, представляемых участниками такой закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям, в случае закупки работ по проектированию, строительству, модернизации и ремонту особо опасных, технически сложных объектов капитального строительства и закупки товаров, работ, услуг, связанных с использованием атомной энергии;

Аналогичное положение закреплено в подпункте «и» пункта 1 статьи 4.4 Положения о закупке.

Пунктом 14.5 конкурсной документации установлено, что вторая часть заявки должна содержать, в том числе, документ, подтверждающий соответствие участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства и самозанятых требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, за исключением случая, предусмотренного подпунктом «е» пункта 9 настоящей части.

В соответствии с пунктом 17 Информационной карты на весь период оказания услуг Оператор поддерживает действующий статус следующих лицензий:

- лицензия на услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;
- лицензия на услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;
- лицензия на телематические услуги связи;
- лицензия на Услуги связи по предоставлению каналов связи;

- лицензия на Услуги местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа.

Участник закупки, признанный Победителем конкурса, обязан предоставить заверенные копии указанных лицензий до заключения договора в соответствии со сроком, указанным в п. 33 Информационной карты.

При этом, пунктом 18 Информационной карты установлено, что при выполнении работ допускается привлечение соисполнителей (субподрядчиков, субпоставщиков).

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона от 04.05.2011г. №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее - Закон о лицензировании) под лицензируемым видом деятельности понимается вид деятельности, на осуществление которого на территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 настоящего Федерального закона и регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности.

Согласно пункту 1 статьи 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, предусматриваемых лицензиями, и соответствующие перечни лицензионных требований устанавливаются Правительством Российской Федерации и ежегодно уточняются.

Техническое задание, являющееся неотъемлемой частью конкурсной документации, устанавливает, что услуга связи состоит в предоставлении Абоненту цифровых каналов спутниковой связи с использованием радиочастотного спектра, организованного с применением Малой Земной Станции Спутниковой Связи принадлежащей Оператору с использованием частотно – энергетических ресурсов геостационарной орбитальной группировки Российской Федерации, поскольку в каналах спутниковой связи Абонентом допускается возможность передачи данных составляющих коммерческую тайну и/или информации являющейся интеллектуальной

собственностью Абонента.

В силу широкой географии работы предприятия Абонента и его дочерних зависимых обществ, а так же требований по максимальной доступности, помехоустойчивости и минимизации зависимости от влияния атмосферных явлений требуемых Абоненту услуг связи для обеспечения производственных процессов и взаимодействия с подразделениями, а так же в силу минимизации габаритов антенных систем, универсальности парка эксплуатируемых Малых Земных Станций Спутниковой Связи, настоящим ТЗ определяется необходимость в оказании таких услуг Оператором исключительно в Ku-диапазоне частот.

Пунктами 2.1-2.2 Технического задания установлено, что оператор организует (инсталлирует) Абоненту Каналы и обеспечивает круглосуточную возможность получения Абонентом услуг ПД и ПДПГИ по Каналам через сеть Оператора в/из территориально разрозненных локальных сетей Абонента. Услуги, предоставляемые Оператором посредством МЗССС, обеспечивают соединение производственного оборудования Абонента в единую сеть связи, через Канал от МЗССС до одного из узлов связи Сети Оператора с целью передачи данных Абонента. Канал связи организуется с применением МЗССС Оператора.

Сеть спутниковой связи для передачи данных Абонента должна быть построена по топологии «Звезда» с расположением центра сбора трафика с МЗССС Оператора на ЦЗССС Оператора и последующей передачи трафика от ЦЗССС Оператора к точке присоединения (входа) в корпоративную сеть связи Абонента путем организации канала связи L2 пропускной способностью не менее 10/10 Мбит/с от точки А: адрес ЦЗССС Оператора до точки Б: Российская Федерация, Иркутская область, г. Иркутск, ул. Клары Цеткин, д. 9, технический этаж, серверная.

Согласно пункту 6.1 Технического задания оператор должен обладать действующими лицензиями на всей территории Российской Федерации и предоставить их заверенные копии до подписания Договора, вместе с приложениями Абоненту в составе технической части заявки по следующему направлениям услуг:

Лицензия на услуги связи по передаче данных, за исключением услуг связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;

Лицензия на услуги связи по передаче данных для целей передачи голосовой информации;

Лицензия на телематические услуги связи.

Лицензия на Услуги связи по предоставлению каналов связи.

Лицензия на Услуги местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа.

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС России, у АО «СатисСвязь» имеется 15 действующих лицензий. Однако, среди указанных лицензий у заявителя отсутствует лицензия на услуги местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа, также лицензия на услуги связи по предоставлению каналов связи ограничена 10 субъектами РФ, среди которых отсутствует Иркутская область.

При этом, АО «СатисСвязь» в составе заявки было предоставлено Информационное письмо от 13.09.2022г. б/н, согласно которому общество декларирует наличие перечня имеющихся у него лицензий. Также, в данном письме указывается, что для оказания услуг местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа, АО «СатисСвязь» имеет действующий межоператорский договор с партнером АО «Межрегиональный ТранзитТелеком» ИНН 7705017253 для оказания таких услуг. Прилагается также перечень лицензий, выданных АО «Межрегиональный ТранзитТелеком», согласно которому у соисполнителя имеются Лицензия на Услуги связи по предоставлению каналов связи и Лицензия на Услуги местной телефонной связи, за исключением услуг местной телефонной связи с использованием таксофонов и средств коллективного доступа.

Комиссией Иркутского УФАС России, на основании информации о предмете договора, указанной в Техническом задании, а также на основании пояснений представителей заявителя и заказчика, установлено, что услуги местной телефонной связи и услуги связи по предоставлению каналов связи, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ и услуг, предусмотренных Техническим заданием и проектом договора.

В случае если работы, требующие наличия лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии не соответствует требованиям законодательства.

При исполнении договора исполнитель может привлечь к их выполнению соисполнителя, имеющего соответствующую лицензию.

При этом заказчиком установлено в проекте договора требование о наличии указанных лицензии у исполнителей, которые будут оказывать такие услуги.

Таким образом, учитывая, что документацией предусмотрено право участника привлечь соисполнителя, в том числе, для оказания услуг местной телефонной связи и услуг связи по предоставлению каналов связи, необоснованным является отклонение заявки АО «СатисСвязь» на основании отсутствия у участника некоторых лицензий, поскольку отсутствие подтверждения наличия указанных лицензий у участника конкурса не свидетельствует о невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурса.

При этом Комиссией Иркутского УФАС отклоняется довод заказчика относительно того, что указание в пункте 18 Информационной карты документации о закупке возможности участнику закупки привлечь соисполнителей означает право участника, обладающего всеми необходимыми по предмету закупки лицензиями, но не имеющего, например, в достаточном объеме специалистов, технических мощностей, прибегнуть в этой части к помощи соисполнителей.

Так, подобное толкование данного пункта документации о возможности привлечения соисполнителей лишь в части выполнения определенных работ, основано лишь на субъективном мнении заказчика и не следует из буквального толкования указанного в документации правила. В Техническом задании и проекте договора также отсутствуют какие-либо ограничения в отношении права участника привлечь соисполнителя для оказания услуг.

Ссылка заказчика на подход, отраженный Определением Верховного Суда РФ от 10.01.2022 №307-ЭС21-25502 по делу №А56-118174/2020, не подтверждает доводов, озвученных заказчиком. Напротив, суды при рассмотрении данного дела удовлетворяя заявленные требования, руководствовались, в том числе положениями статей 2, 29 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи», установили, что документацией об аукционе не допускалось привлечение соисполнителей для исполнения договора, и с учетом перечня и объема подлежащих оказанию услуг связи исходили из соответствия установленных аукционной документацией требований к участникам закупки положениям Закона о закупках.

В рассматриваемом же Комиссией Иркутского УФАС случае, конкурсная документация допускает привлечение соисполнителей для исполнения договора, а услуги, на оказание которых у заявителя

отсутствует лицензия, являются лишь составной частью всего объема оказываемых по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о неправомерном отклонении закупочной комиссией заказчика заявки АО «СатисСвязь», что является нарушением требований, установленный пунктом 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя обоснованной и выдаче заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу АО «СатисСвязь» на действия заказчика, закупочной комиссии – АО «Росгеология» при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг спутниковой связи, извещение №32211676991, обоснованной;
2. Признать Комиссию по осуществлению конкурентных закупок АО «Росгеология» нарушившей пункт 2 части 1 статьи 3, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
3. Выдать Комиссии по осуществлению конкурентных закупок АО «Росгеология» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учетом решения антимонопольного органа;
4. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика,

уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии