

## РЕШЕНИЕ

14 августа 2014 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:

Князькова С.Е. – и.о. заместителя руководителя управления, председатель Комиссии;

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

Калинина О.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «Резерв» на действия ОАО междугородной и международной электрической связи «Ростелеком» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов Иркутского филиала ОАО «Ростелеком» (лот №3),

в присутствии представителя ОАО «Ростелеком» «...»,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба ООО «Резерв» (вх. №8365 от 05.08.2014), которое сообщает следующее.

Согласно конкурсной документации на оказание услуг по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов Иркутского филиала ОАО «Ростелеком» некоторые требования имеют признаки необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Дополнительное требование № 2: «Информационное письмо о штатной численности сотрудников непосредственно задействованных в оказании услуг по виду деятельности «Содержание, эксплуатация, ремонт и комплексное техническое обслуживание объектов». Минимальное количество специалистов по каждой требуемой специальности должно составлять 40 (сорок) единиц, кроме кочегаров-истопников, которых должно быть не менее 10 (десяти)».

Данное требование необоснованно, так как требование о количестве специалистов в 4 раза превышает то количество, которое необходимо Заказчику для обслуживания объектов согласно проекту договора и является ограничением круга участников торгов, носит в себе признаки ограничения конкуренции, что является нарушением п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ.

Специальное требование №2: «Общий объем выручки Претендента (и/или взаимосвязанных с ним групп лиц) за 2013 год по видам деятельности «по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию

объектов» должен не менее чем в 3 (три) раза превышать начальную (максимальную) цену Лота (с НДС). Под взаимосвязанной группой лиц Претендента в рамках настоящей Документации понимаются признаваемые в соответствии с законодательством аффилированные лица Претендента и /или группа лиц, к которой принадлежит Претендент».

Податель жалобы считает данное требование излишним для выполнения работ по договору и ограничивающим участие в конкурсе предприятий, в которых обороты и выручка сопоставимы с объемами договора, а это носит в себе признаки ограничения конкуренции, что является нарушением п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Специальное требование №3: «Общая совокупная площадь обслуживаемых помещений по исполненным /исполняемым договорам Претендентов (и/или взаимосвязанных с ними групп лиц) в 2013 году с Клиентами (физические и юридические лица и/или взаимосвязанные с ними группы лиц) по видам деятельности «Содержание, эксплуатация, ремонт и комплексное техническое обслуживание объектов» должна не менее чем в 3 (три) раза превышать общую совокупную площадь обслуживаемых помещений по Лоту. Под взаимосвязанной группой лиц клиента/клиентов в рамках настоящей Документации понимаются признаваемые в соответствии с законодательством РФ аффилированные лица Клиента - физического/юридического лица и/или группа лиц, к которой принадлежит Клиент- физическое/юридическое лицо.»

Данное требование ООО «Резерв» считает излишним и ограничивающим участие в конкурсе, не влияющим на возможность выполнения обозначенного объема по договору и носит в себе признаки ограничения конкуренции, что является нарушением п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ.

Специальное требование №5: «Претендент должен иметь лицензию ФСБ на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну». Данное требование не имеет отношения к данному виду работ по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов, если же ОАО «Ростелеком» рассматривает данный вид работ, как содержащий государственную тайну, в этом случае на него не должен проводиться открытый конкурс.

Это носит в себе признаки ограничения конкуренции, что является нарушением п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ от 18 июля 2011 года Закона №223-ФЗ.

Специальное требование №7: «Система менеджмента качества Претендента должна соответствовать международным стандартам (ИСО)».

ООО «Резерв» считает данное требование излишним, не соответствующим виду работ по договору, ограничивающим конкуренцию, что является нарушением п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ».

ОАО «Ростелеком» представило следующее возражение на жалобу ООО «Резерв».

В силу статьи 6 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) контроль за соблюдением требований названного Федерального закона

осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров установлен статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ).

Вместе с тем согласно части 10 статьи 3 Закона №223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

- 1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе или нарушения сроков такого размещения;
- 2) предъявления к участникам закупки требования о предоставлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
- 3) осуществления 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";
- 4) неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования Действий заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим.

Из приведенных нормативных положений следует, что правовое значение имеет как установленный антимонопольным органом порядок для соответствующего обжалования, так и исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование в административном порядке.

Вышеуказанные доводы подтверждаются актуальными судебными прецедентами, например, Постановлением Федерального арбитражного суда Северо - Западного округа от 4 апреля 2014 г. № Ф07-839/14 по делу № А56-28520/2013, Постановлением Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 17 июня 2014 г. № Ф07-3415/14 по делу № А66-6299/2013, Постановлением Федерального арбитражного суда Центрального округа от 6 марта 2014 г. № Ф 10-4743/13 по делу № А09-1653/2013.

Исходя из вышеизложенного, у заявителя отсутствуют правовые основания для обращения в антимонопольный орган с соответствующей жалобой, отсутствуют Основания для удовлетворения указанной жалобы.

Доводы заявителя, изложенные в жалобе, являются ошибочными, необоснованными и основанными на неправильном применении норм материального права по следующим основаниям:

Заказчиком были установлены следующие требования к участникам:

Дополнительное требование №2 - «Информационное письмо О штатной численности сотрудников Претендента, непосредственно задействованных в оказании услуг по виду деятельности «Содержание, эксплуатация, ремонт и комплексное техническое обслуживание объектов». Минимальное Количество специалистов по каждой требуемой специальности должно составлять 40 (сорок) единиц, кроме кочегаров - истопников, которых должно быть не менее 10 (десяти) единиц.»

Специальное требование №2 - «Общий объем выручки Претендента (и/или взаимосвязанных с ним групп лиц) за 2013 год по видам деятельности «По содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов» должен не менее чем в 3 (три) раза превышать начальную (максимальную) цену Лота (с НДС). Под взаимосвязанной группой лиц Претендента в рамках настоящей Документации понимаются признаваемые в соответствии с законодательством РФ аффилированные лица Претендента и/или группа лиц, к которой принадлежит Претендент.»

Специальное требование №3 - «Общая совокупная площадь обслуживаемых помещений по исполненным/исполняемым договорам Претендента (и/или взаимосвязанных с ним групп лиц) в 2013 году с Клиентами (физические или юридические лица и/или взаимосвязанные с ними группы лиц) по видам деятельности «Содержание, эксплуатация, ремонт и комплексное техническое обслуживание объектов» должна не менее чем в 3 (три) раза превышать общую совокупную площадь обслуживаемых помещений по Лоту. Под взаимосвязанной группой лиц клиента/клиентов в рамках настоящей Документации понимаются признаваемые в соответствии с законодательством РФ аффилированные лица Клиента физического/юридического лица и/или группа лиц, к которой принадлежит Клиент - физическое/юридическое лицо».

Установление указанных требований является правомерным и не может быть квалифицировано как действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Данные требования предъявляются в связи с тем, что обслуживаемая площадь объектов Иркутского филиала ОАО «Ростелеком» по Лоту № 3 составляет 163090 (сто шестьдесят три тысячи девяносто) кв. м., расположенных на всей территории Иркутской области.

В соответствии с нормами охраны труда многие работы, связанные с эксплуатацией зданий и сооружений, требуется выполнять силами не менее двух сотрудников (эксплуатация систем отопления, канализации, эксплуатация электрохозяйства).

Данные требования также направлены на привлечение участников закупки, способных на достойном и квалифицированном уровне оказать услуги по

содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов и исключение рисков неисполнения договора.

Указанные требования предъявляются в равной степени ко всем участникам размещения заказа без исключений и преференций, что, соответствует ч.ч. 1 и 6 ст.3 Закона № 223-ФЗ.

Правомерность установления данных требований подтверждается, в том числе и практикой, например, Постановлением Федерального арбитражного суда Волго Вятского округа от 23 октября 2013 г. по делу № А29-1623/2013.

Специальное требование №6 - «Претендент должен иметь лицензию ФСБ. на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну».

Данное требование является правомерным, поскольку в помещениях ОАО «Ростелеком», в которых предусматривается оказание услуг в рамках проводимой закупки, расположенных по адресам: г. Иркутск, ул. Пролетарская, д.12 (п. 234 Приложения №2 к Договору), г. Зима ул. Ленина, д.13 (п. 76 Приложении №2 к Договору), п. Усть-Ордынский, ул. Ватутина, д.65 (п. 138 Приложения №2 к Договору) п. Меget, ул. Садовая, д. 27 А (п. 283 Приложения №2 к Договору) проводятся работы, связанные с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что подтверждается Лицензией (регистрационный № 1485 на бланке ГТ №0053519), выданной ОАО «Ростелеком» УФСБ по Иркутской области.

Допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, осуществляется путем получения ими в порядке, устанавливаемом Правительством РФ лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности (статья 27 Закона Российской Федерации от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне»).

Правомерность установления данного требования, подтверждается, в числе прочего Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 28 июня 2013 г. №09АП-17886/13, Постановлением Федерального арбитражного суда Московского округа от 22 октября 2013 г. N Ф05-12522113 по делу № А-40170577/2012, Решением Федеральной антимонопольной службы от 01.08.2012 г. № К- 1483/12" по делу по жалобе ОАО "МОСИНЖСТРОЙ" о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов" и т.д.

Специальное требование № 7 - «Система менеджмента качества Претендента должна соответствовать международным стандартам (ИСО).

Установление данного требования является правомерным как подтверждающего, что деятельность участника закупки по предоставлению услуг соответствует требованиям международного стандарта ISO. В данном стандарте установлены требования к построению, организации и функционированию системы менеджмента качества в организации, что позволяет обеспечить стабильное качество предоставляемых услуг (оказание услуг по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов).

Требование о предоставлении участниками закупки указанного сертификата не является действием, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции в нарушение статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а направлено на привлечение квалифицированных участников закупки.

Указанное требование предъявляется в равной степени ко всем участникам закупки без Исключений и преференций, что, соответствует ч.ч. 1 и 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Правомерность установления данного требования подтверждается, в том числе и сформированной практикой, например, Решением УФАС по Архангельской области по делу № 46т-12 от 03.12.2012 Г. и др.

Следует отметить, что реализация Положения о закупках товаров, работ и услуг ОАО «Ростелеком» утвержденного в соответствии с требованиями Закона №223-ФЗ, а также документации по проведению рассматриваемого открытого конкурса (далее - документация), в полной мере обеспечивает соблюдение целей предусмотренных законом в части обеспечения и стимулирования конкуренции.

Как Законом, так и Положением о закупках товаров, работ и услуг ОАО «Ростелеком» предусматривается возможность коллективного участия в закупке (соглашение между лицами, выступающими на стороне одного претендента) (ч. 5 ст. 3 Федерального закона № 223-ФЗ, п. 10,11.6. указанного Положения).

При этом в разделе 13 информационной карты документации указано, что в случае если на стороне претендента/участника выступают несколько лиц, то общим требованиям должны соответствовать все лица. Соответствие дополнительным требованиям и специальным требованиям считается соблюденным, если им соответствует хотя бы одно лицо, из выступающих на стороне Претендента, если иное прямо не следует из условий настоящей документации.

Указанные положения свидетельствует о том, что установленные заказчиком дополнительные и специальные требования не нарушают норм Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в частности, не ограничивают конкуренцию и предоставляют равные права всем претендентам /участникам закупки, однако заявителем жалобы не были предприняты все возможные действия для реализации своих конкурентных преимуществ, в частности возможности заключения соглашения о сотрудничестве и подача заявки от нескольких лиц, в целях извлечения соответствующих коммерческих преимуществ.

Комиссия Новосибирского УФАС России на заседании выслушала доводы представителя ОАО «Ростелеком», изложенные в возражении на жалобу.

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

П. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ устанавливает случаи, в которых участник закупки

вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом.

При этом, в соответствии с частью 1 статьи 18.1 ФЗ «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 N 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.

Таким образом, Новосибирское УФАС России по правилам статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» вправе рассматривать жалобы на любые действия организатора закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц."

09.07.2014 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) ОАО «Ростелеком» размещено извещение о проведении закупки способом - открытый конкурс в электронной форме на право заключения договора на оказания услуг по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов филиалов, находящихся в зоне действия МРФ «Сибирь» ОАО «Ростелеком».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 иными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В части 2 статьи 2 Закона о закупках устанавливается, что 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.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на

приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

При проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказания услуг по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов филиалов ОАО «Ростелеком» руководствовалось своим Положением о закупках товаров, работ, услуг, утвержденным Советом директоров 30 декабря 2013 г. (Протокол №26).

Общество вправе в Документации о закупке установить к Участникам требования с целью обеспечения отбора поставщика (исполнителя, подрядчика), способного своевременно и качественно поставить товары, выполнить работы, оказать услуги, являющиеся предметом Договора (Договоров), в том числе, следующие требования:

- наличие у Участника определённых финансовых, трудовых и (или) материальных ресурсов, необходимых в соответствии с Документацией о закупке для надлежащего исполнения Договора (п. 6.1.8 Положения о закупке).

- наличие у Участника опыта, в том числе, опыта исполнения договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, аналогичных товарам, работам, услугам, которые являются предметом Договора и (или) положительной деловой репутации (п. 6.1.9 Положения о закупке).

Таким образом, ОАО «Ростелеком» вправе предъявить к претендентам на участие в конкурсе требования о минимальном количестве специалистов по каждой требуемой специальности (дополнительное требование №2), об объеме выручки по виду деятельности, являющемуся предметом торгов (специальное требование №2), площади обслуживаемых помещений (специальное требование №3), соответствии системы менеджмента качества Претендента международным стандартам качества (ИСО).

Учитывая, что в помещениях ОАО «Ростелеком», в которых предусматривается оказание услуг в рамках проводимой закупки проводятся работы, связанные с использованием сведений, составляющих государственную тайну, требование о наличии у претендента лицензии ФСБ на осуществление работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, на основании ст.27 Закона РФ от 21.07.1993 г. №5485-1 «О государственной тайне» правомерно.

Новосибирское УФАС России принимает доводы ОАО «Ростелеком» о законности установления им дополнительных и специальных требований согласно информационной карте открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по содержанию, эксплуатации, ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов Иркутского филиала ОАО «Ростелеком».

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:

1. Признать жалобу ООО «Резерв» на действия ОАО «Ростелеком» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по содержанию, эксплуатации и ремонту и комплексному техническому обслуживанию объектов Иркутского филиала ОАО «Ростелеком» необоснованной.

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