

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-55/22

26 января 2022 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от ПАО «Ростелеком» (далее – Организатор торгов) и ООО «И-КАБЕЛЬ» (далее — Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 12.01.2022 вх. № 623-ЭП/22) ООО «И-КАБЕЛЬ» на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» при организации и проведении предквалификационного отбора на право включения в реестр потенциальных поставщиков на поставку волоконно-оптического кабеля (кабельная канализация, грунт, объект, стеклонить, арамид, друп) (извещение № 32110486985), заслушав пояснения представителей сторон,

### УСТАНОВИЛА:

20 июля 2021 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32110486985 о проведении предквалификационного отбора на право включения в реестр потенциальных поставщиков на поставку волоконно-оптического кабеля (кабельная канализация, грунт, объект, стеклонить, арамид, друп) (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком» (далее – Положение о закупках) в редакции от 30.06.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	0,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	20.07.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	28.04.2023 в 23:59 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	29.07.2021, 29.10.2021, 28.01.2022, 29.04.2022, 29.07.2022, 28.10.2022, 27.01.2023, 28.04.2023 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	<a href="http://www.roseltorg.ru">www.roseltorg.ru</a>

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов,

выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в п. 7 технического задания Документации (далее — Техническое задание) требования о подтверждении наличия закупок оптического волокна российского производства не менее 10 тыс.км. за 2 года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок по соответствующему этапу.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

В рамках заседания Комиссии СПб УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «И-КАБЕЛЬ» объявлялся перерыв до 26.01.2022 14:00 (МСК).

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 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 и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ПАО «Ростелеком» относится к хозяйственным обществам, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 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 (далее - положение о закупке).

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «И-КАБЕЛЬ» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/562/22 от 13.01.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/562/22 от 13.01.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Следуя ч. 6 ст. 3 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

На основании п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно разделу 1 Документации у участию в закупочных процедурах, которые будут проводиться по решению заказчика и итогам настоящей открытой предквалификации, приглашаются только те участники, которые отобраны по итогам настоящей открытой предквалификации и включены в реестр потенциальных участников. Заказчик, при проведении закупочной процедуры, приглашает всех участников, включенных в реестр, путем направления им единообразного письма-приглашения. Закупочные процедуры будут проводиться по мере необходимости с учетом сформированного реестра потенциальных участников в соответствии со сроками проведения и принятия решения о включении участника в реестр и вплоть до окончания срока действия результатов открытой предквалификации.

Потенциальный участник, сведения о котором включены в реестр должен обеспечить

соответствие сведений, подтверждающих его уровень квалификации, установленный в настоящей Документации, в течение периода действия результатов открытой предквалификации, указанного в п. 10 настоящей Документации. В случае, если потенциальный участник перестал соответствовать требованиям, установленным в настоящей Документации, то такой участник обязан известить об этом заказчика путем направления уведомления заказчику об исключении его из реестра.

При возникновении изменений в документах, указанных в п. 13 и в п. 20 Документации, участник, сведения о котором включены в реестр при подаче заявок на участие в последующей закупочной процедуре обязан представить в составе заявки на участие в закупочной процедуре обновленные документы.

Пунктом 13 информационной карты Документации (далее — Информационная карта) установлено следующее специальное требование:

- соответствие поставляемого кабеля требованиям к кабельной продукции, указанным в Разделе V «Техническое Задание» настоящей документации.

Чем должно быть подтверждено в составе заявки:

1. Сертификаты и(или) декларации, подтверждающие соответствие требованиям, указанным в п. 3 в Разделе V «Техническое Задание».

2. Заявление участника о полном соответствии предложения требованиям Технического задания.

Согласно пп. 4 п. 20 Информационной карты для участия в открытой предквалификации участник подает заявку на участие в открытой предквалификации в соответствии с формами документов, установленными в части IV «ФОРМЫ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ».

Заявка на участие в открытой предквалификации (форма 1) в качестве приложений должна содержать документы, которые подтверждают соответствие требованиям к участникам, установленным в пунктах 13, 15 раздела III «Информационная карта» Документации, с обязательным включением форм раздела IV «Формы для заполнения Участниками Открытой предквалификации», копии разрешительных документов, указанных в п.п. 1 пункта 13 раздела III «Информационная карта».

В соответствии с пп. 1 п. 21 Информационной карты заявка должна содержать согласие участника на участие в открытой предквалификации, предусмотренных настоящей Документацией, сделанное в электронной форме с приложением полного комплекта документов согласно перечню, определенному пунктами 13, 20 раздела III «Информационная карта» Документации, содержание которых соответствует требованиям настоящей Документации.

Разделом 5 Документации регламентировано Техническое задание.

Как следует из Технического задания, в составе заявки участник должен предоставить заполненное приложение №1 в формате Excel и pdf, а также приложить копии документов, указанных в настоящем техническом задании и заполнить приложение №2 к Техническому заданию.

На основании п. 5 Технического задания участник должен предоставить действующее заключение «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации» в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 17 июля 2015 г. N 719 выданное МИНПРОМТОРГом России. Для претендентов из государств - членов Евразийского экономического союза - акт экспертизы по определению страны происхождения товара, выданный уполномоченным органом государства - члена Евразийского экономического союза, с указанием в таком акте информации о наличии

сведений об оптическом волокне, используемом при производстве такой радиоэлектронной продукции, в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации.

В соответствии с п. 6 Технического задания участник гарантирует заказчику, что в конструкции волоконно-оптического кабеля (ВОК) будут использоваться оптические волокна российского производства, в случае если необходимость такого использования будет определена заказчиком. Заказчик определяет необходимость поставки ВОК с использованием оптического волокна российского производства путем соответствующего указания в заказе к договору, заключаемому по результатам закупки.

Пунктом 7 Технического задания установлено, что участник должен подтвердить наличие закупок оптического волокна российского производства не менее 10 тыс.км. за 2 года предшествующих дате окончания срока подачи заявок по соответствующему этапу. Участник должен предоставить: копии транспортных накладных/товарных накладных/актов приемки передачи и т.п.

Исходя из доводов, представленных в жалобе ООО «И-КАБЕЛЬ», Заявитель оспаривает правомерность установления Организатором торгов в п. 7 Технического задания требования о подтверждении наличия закупок оптического волокна российского производства не менее 10 тыс.км. за 2 года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок по соответствующему этапу. Заявитель полагает указанное требование необоснованным и излишним, поскольку соответствие данному требованию не отражает и не влияет на поставки товара в будущем периоде, а также не характеризует квалификацию участника, так как лишь отражает его хозяйственную деятельность и потребность в товаре (оптического волокна российского производства не менее 10 тыс.км.) в прошлом. Таким образом, установление требования в предквалификационном отборе (далее — ПКО) о гарантии, что в конструкции волоконно-оптического кабеля (ВОК) будут использоваться оптические волокна российского производства, а также о наличии закупок такого волокна в прошлом не соответствует потребности и предмету будущих процедур, так как необходимость использования такого товара будет определена заказчиком в каждой конкретной закупке.

Представители Организатора торгов отметили, что наличие обжалуемого требования в Документации обусловлено правом заказчика на установление требования к опыту участника ПКО. В соответствии с абз. «е», «ж», «з» пп. 6 п. 6.1.4 Положения о закупках ПАО в Документации ПКО, устанавливаются: квалификационные требования к участникам; требования к составу и оформлению заявок на участие; иные сведения, которые могут содержаться в документации о закупке в соответствии настоящим Положением. В п. 6.1.7 Положения о закупках дублируется возможность в установлении и иных требований в Документации ПКО. Форма и порядок представления поименованной информации определены в Документации и заранее раскрыты всем заинтересованным лицам путем размещения в единой информационной системе и на сайте электронной торговой площадки; установленные требования в равной мере распространяются на всех участников процедуры.

Представители Организатора торгов также отметили, что Постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2020 г. №2013 «О минимальной доле закупок товаров российского происхождения», в частности, требованиями о доле закупок товаров российского производства ОКПД2 27.31 «Кабели волоконно-оптические», стимулирующие рост производства отечественных производителей (ОКПД2 ПКО подпадает под указанное ОКПД2). Размер минимальной доли закупок товаров российского происхождения по данному ОКПД с каждым годом возрастает и составляет 60%, 70%, 80% за 2021, 2022 и 2023 года соответственно (п. 92 приложения к указанному Постановлению). В связи с ростом долей закупок данного вида товара показатели опыта закупок оптического волокна именно российского производства позволяют судить об устойчивости участников и способности выполнить соответствующий объем обязательств в части поставок оптического волокна именно российского производства. Наличие требуемого опыта отражает эффективность деятельности участника на рынке российского производства. Отсутствие же

запрашиваемого опыта несет за собой возникновение существенных рисков для ПАО «Ростелеком», напрямую влияет на обеспечение своевременности, качества, надежности оказываемых услуг связи. Как следствие, может привести как к колоссальным финансовым затратам ПАО «Ростелеком» на устранение последствий ненадлежащего исполнения обязательств, что является недопустимым для компании с долей государственного участия в капитале, так и к нарушению бесперебойного оказания услуг связи для нужд органов государственной власти, нужд обороны страны, безопасности государства и обеспечения правопорядка (требование части 4 статьи 51.1 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи»). Кроме того, исключение из Документации ПКО обсуждаемого требования приведет к невозможности проверки надежности контрагента, нарушению права заказчика на проверку участников закупки с позиции наличия опыта и ресурсов для должного выполнения обязательств по договору, что создает для заказчика риск ненадлежащего исполнения договора, поскольку отсутствует возможность проверить добросовестность участника в данном вопросе, что в свою очередь дает возможность налоговым органам утверждать об игнорировании заказчиком принципа осторожности и осмотрительности при выборе контрагента (пункт 10 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006 N 53 "Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды").

Представители Организатора торгов пояснили, что указанный в Документации размер требуемого опыта в 10 тысяч километров оптического волокна российского производства соответствует 10% предполагаемой потребности поставки в адрес ПАО «Ростелеком» указанной продукции за один год. При отсутствии у участника требуемого опыта работы он вправе в соответствии с требованиями Документации принять участие в закупке путем создания консорциума (коллективного участника), в состав которого привлечь хозяйствующих субъектов с необходимым опытом.

Представители Организатора торгов отметили, что дополнительным доводом в защиту ПАО «Ростелеком» о том, что рассматриваемое требование не является условием, которое ограничивает конкуренцию в нарушение действующего законодательства РФ, служит количество допущенных, а значит имеющих требуемый опыт участников. Согласно протоколу рассмотрения 32110486985/1 от «03» августа 2021 г. (приложение №1 к настоящим пояснениям) при рассмотрении 1-го этапа ПКО комиссией ПАО «Ростелеком» было допущено и включено в реестр потенциальных участников 11 юридических лиц - участников, заявившихся на данную процедуру на 1 этапе. В реестре потенциальных поставщиков в настоящий момент, учитывая еще протокол рассмотрения 2-го этапа 32110486985/2 от «09» ноября 2021 г. (приложение №2 к настоящим пояснениям), находятся 12 юридических лиц - участников, имеющих требуемый опыт.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что требование о подтверждении наличия закупок оптического волокна российского производства не менее 10 тыс.км. за 2 года, предшествующих дате окончания срока подачи заявок по соответствующему этапу, указанное в п. 7 Технического задания, установлено на основании Положения о закупках, обусловлено потребностью заказчика в закупке оптического волокна российского производства, а также соответствует предмету и целям проводимого предквалификационного отбора.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит довод жалобы Заявителя неподтвержденным, вследствие чего не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 12.01.2022 вх. № 623-ЭП/22) ООО «И-КАБЕЛЬ» на действия Организатора торгов ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) при организации и проведении предквалификационного отбора на право включения в реестр потенциальных поставщиков на поставку волоконно-оптического кабеля (кабельная канализация, грунт, объект, стеклонить, арамид, дроп) (извещение № 32110486985) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.