

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 1 апреля 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 4 апреля 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: - <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

- <...> – начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии

- <...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев жалобу № 49-04-18.1/16 ПАО «МегаФон» на действия (бездействие) ООО «АЭС Инвест» при проведении открытого многоэтапного запроса предложений на оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» № 31603267047, в присутствии представителей;

- ПАО «МегаФон»;
- ООО «АЭС Инвест»,

УСТАНОВИЛА:

01.02.2016 ООО «АЭС Инвест» на сайте zakupki.gov.ru размещен открытый запрос предложений (извещение № 31603267047) на право заключения договора оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» (далее – запрос предложений).

Лот № 1 «оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест». Предоставление доступа к сети интернет для системы видеонаблюдения.

Предельная (лимитная) цена лота: 146 232,00 рублей с учетом НДС (в соответствии с условиями технического задания)

Лот № 2 «оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест». Предоставление «основного» канала связи для доступа к сети интернет подразделений компании по Челябинской области.

Предельная (лимитная) цена лота: 1 666 984,00 рублей с учетом НДС (в соответствии с условиями технического задания).

Лот № 3 «оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест». Предоставление «резервного» канала связи для доступа к сети интернет по территории №1 Челябинской области.

Предельная (лимитная) цена лота: 363 000,00 рублей с учетом НДС (в соответствии с условиями технического задания).

Лот № 4 «оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест». Предоставление «резервного» канала связи для доступа к сети интернет по территории №2 Челябинской области.

Предельная (лимитная) цена лота: 73 500,00 рублей с учетом НДС (в соответствии с условиями технического задания).

Лот № 5 «оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест». Предоставление «резервного» канала связи для доступа к сети интернет по территории №3 Челябинской области.

Предельная (лимитная) цена лота: 24 600,00 рублей с учетом НДС (в соответствии с условиями технического задания).

Лот № 6 «оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест». Предоставление «резервного» канала связи для доступа к сети интернет по территории №4 Челябинской области.

Предельная (лимитная) цена лота: 105 900,00 рублей с учетом НДС (в соответствии с условиями технического задания).

В рамках запроса предложений ПАО «МегаФон» участвовало в следующих лотах: Лот № 2; Лот № 3; Лот № 4; Лот № 6.

В соответствии с Документацией по запросу предложений организатор запроса предложений проводит процедуру вскрытия поступивших конвертов (с заявками) начиная с 14-00 часов (местного Челябинского времени) 11.02.2016 г. по адресу г. Челябинск, пр. Победы, д. 290, к.814 в присутствии не менее чем двух членов комиссии.

В ходе данной процедуры Комиссия вскрывает каждый полученный конверт и оглашает следующие сведения, основываясь на материалах предложения:

- наименование и адрес Участника запроса предложений;
- наименование продукции и общую цену предложения;
- иные сведения, которые Комиссия считает нужным огласить.

По ходу процедуры вскрытия Комиссия ведет соответствующий протокол, в котором отражена вся информация, оглашенная комиссией.

Оценка, поступивших предложений осуществляется закупочной Комиссией и иными лицами (экспертами и специалистами), привлеченными Комиссией по запросу предложений.

Оценка предложений включает отборочную стадию, проведение при необходимости переговоров и оценочную стадию.

Отборочная стадия

В рамках отборочной стадии закупочная комиссия проверяет:

- не превышение цены предложения предельной цены закупки;
- правильность оформления Предложений и их соответствие требованиям Документации по запросу предложений по существу;
- отсутствие рекламаций вследствие неисполнения договорных обязательств перед Заказчиком. Отсутствие отрицательных отзывов и рекламаций сторонних Заказчиков;
- не включение предприятия в реестр недобросовестных поставщиков («Черный список») Заказчика;
- соответствие коммерческого и технического предложения требованиям Документации по запросу предложений;
- наличие и соответствие документов требованиям Документации по запросу предложений.

В рамках отборочной стадии Комиссия по запросу предложений может запросить Участников разъяснения или дополнения их Предложений, в том числе представления отсутствующих документов. При этом Комиссия по запросу предложений не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Предложения.

При проверке правильности оформления Предложения Комиссия по запросу предложений вправе не обращать внимания на мелкие недочеты и погрешности, которые не влияют на существо Предложения. Комиссия по запросу предложений с письменного согласия Участника также может исправлять очевидные арифметические и грамматические ошибки.

По результатам проведения отборочной стадии Комиссия по запросу предложений имеет право отклонить Предложения, которые:

- в существенной мере не отвечают требованиям к оформлению, указанному в Документации по запросу предложений;
- поданы Участниками, которые не отвечают требованиям Документации по запросу предложений;
- поданы Участниками, не предоставившими документы, требуемые документацией, либо в представленных документах имеются недостоверные сведения об Участнике или о предлагаемой им продукции;

- содержат предложения, по существу не отвечающие техническим, коммерческим или договорным требованиям Документации по запросу предложений;
- содержат очевидные арифметические или грамматические ошибки, с исправлением которых не согласился Участник;

Проведение переговоров

После рассмотрения и оценки Предложений Заказчик вправе провести переговоры с любым из Участников по любому положению его Предложения.

При проведении переговоров Заказчик будет избегать раскрытия другим Участникам содержания, полученных Предложений, а также хода и содержания переговоров, т.е.:

- любые переговоры между Заказчиком и Участником носят конфиденциальный характер;
- ни одна из сторон переговоров не раскрывает никакому другому лицу никакой технической, ценовой или иной рыночной информации, относящейся к этим переговорам, без согласия другой стороны.

Оценочная стадия

В рамках оценочной стадии Комиссия по запросу предложений оценивает и сопоставляет Предложения с учетом результатов переговоров и проводит их ранжирование по степени предпочтительности для Заказчика в соответствии с утвержденным Регламентом Комиссии по запросу предложений, исходя из критериев Технического задания (Приложение 1 к Документации по запросу предложений).

04.03.2016 на сайте zakupki.gov.ru размещен протокол заседания центральной закупочной комиссии по размещению закупок для нужд ООО «АЭС Инвест» № 10-013.

В соответствии с указанным протоколом 11 февраля 2016 года закупочной комиссией ООО «АЭС Инвест» проведено вскрытие конвертов с заявками на участие в запросе предложений.

На участие в запросе предложений подано 6 заявок в том числе заявка ПАО «МегаФон», при этом последнее участвовало в Лоте № 2, № 3, № 4, № 6.

В протоколе (стр. 8) указано, что заявка ПАО «МегаФон» не соответствует требованиям технического задания, поскольку не содержит документов, подтверждающих «использование собственных каналов передачи данных».

Комиссией ООО «АЭС Инвест» проведена ранжировка участников по критерию качество услуги:

- По Лоту № 2 первое место ПАО «МобильныеТелеСистемы», второе место ПАО «МегаФон»;
- По Лоту № 3 первое место ПАО «Ростелеком», второе место ПАО

«МегаФон»;

- По Лоту № 4 первое место ООО ПКФ «Инсит», второе место ПАО «МегаФон»;

- По Лоту № 6 первое место ЗАО «КомпанияТрансТелеКом», второе место ПАО «МегаФон»;

На переговоры по процедуре запроса предложения приглашены хозяйствующие субъекты занявшие первые места.

По итогам проведенного запроса предложений закупочной комиссией ООО «АЭС Инвест» принято решение заключить договоры оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с победителями запроса предложений: ПАО «МобильныеТелеСистемы» (Лот №1, Лот № 2), ПАО «Ростелеком» (Лот № 3), ООО ПКФ «Инсит» (Лот № 4), ООО «Викинг» (Лот № 5), ЗАО «КомпанияТрансТелеКом» на условиях, указанных в извещении о проведении запроса предложений.

Дата составления протокола 04.03.2016.

10.03.2016 ООО «АЭС Инвест» заключен договор № 038 оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ПАО «Ростелеком».

10.03.2016 ООО «АЭС Инвест» заключен договор № 039 оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ЗАО «КомпанияТрансТелеКом».

10.03.2016 ООО «АЭС Инвест» заключен договор № 040 оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ООО ПКФ «Инсит».

15.03.2016 (направлено заказным письмом с уведомлением 14.03.2016) в адрес Челябинского УФАС России поступила жалоба № 3033 ПАО «МегаФон» на действия (бездействие) ООО «АЭС Инвест» при проведении открытого многоэтапного запроса предложений на оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» № 31603267047.

В своей жалобе ПАО «МегаФон» указало, что участвовало в запросе предложений, проведенном ООО «АЭС Инвест», по Лотам № 2, 3, 4, 6. По мнению ПАО «МегаФон», его заявке необоснованно присвоено второе место, поскольку в составе заявки были представлены все необходимые документы, в том числе документы, подтверждающие использование каналов передачи данных (связи).

16.03.2016 ООО «АЭС Инвест» заключены договоры оказания услуг № 174375235299/1 и № 174375235299/2 по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ПАО «МобильныеТелеСистемы».

16.03.2016 ООО «АЭС Инвест» заключен договор оказания услуг № 041 по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ООО «Викинг».

17.03.2016 Комиссия Челябинского УФАС России своим уведомлением № 49-04-18.1/16 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, руководствуясь частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, уведомила Заказчика о поступлении жалобы ПАО «МегаФон» и о приостановлении проведения запроса предложений.

На заседании Комиссии представители ООО «АЭС Инвест» пояснили следующее.

Согласно Приложению № 1 к Техническому заданию, участник обязан иметь собственные каналы связи по волоконно-оптической сети (ВОЛС), с использованием проводных линий связи или радиоканалу. Исполнитель должен обеспечить доступ к ресурсам сети Интернет с использованием собственных каналов передачи данных.

ПАО «Мегафон» не представило информацию об использовании собственных каналов связи, что не соответствует требованиям технического задания.

Заявителем предложена субподрядная организация - ООО «Вертикаль», при этом о ней не предоставлено информации (комплекта документов) для осуществления видов работ, указанных в Документации по запросу предложений, что не соответствует требованиям технического задания и Документации к запросу предложений.

При этом, согласно разделу 4.5 Документации по запросу предложений, размещенной на сайте zakurki.gov.ru по вышеуказанному открытому запросу предложений, принимать участие в запросе предложений и претендовать на победу в нем могут генеральные подрядчики при условии соблюдения нижеприведенных требований.

Генеральный подрядчик должен доказать Заказчику, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков:

- a) осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика;
- b) согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками и стоимостью выполнения работ;
- c) отвечает требованиям настоящей Документации по запроса предложений.

Заявителем не были представлены документы на субподрядчика, подтверждающие соответствие подрядной организации критериям открытого запроса предложений на право заключения договора оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест».

Таким образом, ПАО «Мегафон» в ранжировке по качеству услуги заняло 2 место по Лотам №2, №3, №4, №6.

Кроме того, стоимость услуг в предложении Заявителя выше (дороже), чем у других участников запроса предложений, и при оценке, сопоставлении предложений ПАО «Мегафон» заняло в итоговом протоколе второе место.

В соответствии с пунктом 12.6.14 Положения о порядке проведения

регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» и пункта №3 Технического задания, приоритетным для Заказчика является качество услуги, затем стоимость.

Таким образом, на переговоры были вызваны только те участники, которые заняли 1 место по качеству услуги. В соответствии с Положением о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» Заказчик имеет право проводить адресные переговоры с участниками процедур.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» субъектом естественной монополии осуществляется закупка товаров, работ, услуг в соответствии с основными требованиями к закупке товаров, работ, услуг, установленным настоящим федеральным законом.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» от 17.08.1995 № 147-ФЗ услуги по передаче электрической энергии относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Следовательно, ООО «АЭС Инвест», как хозяйствующий субъект, оказывающий услуги по передаче электрической энергии, является субъектом естественной монополии.

Таким образом, ООО «АЭС Инвест» обязано осуществлять закупку товаров, работ, услуг в соответствии с основными требованиями к закупке товаров, работ, услуг, установленными Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно статье 1 Закона о закупках целями регулирования указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в настоящей статье, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 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 принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Остальные вопросы, касающиеся условий и порядка проведения конкретных процедур закупки, должны быть урегулированы в утвержденном самим заказчиком положении о закупке, соответствующем Гражданскому кодексу РФ и иным обязательным нормативным актам.

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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Решением № 2.2 Единственного участника ООО «АЭС Инвест» от 16.10.2012 утверждено положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» (далее – Положение о закупке).

2. В соответствии с Документацией по запросу предложений в рамках отборочной стадии закупочная комиссия проверяет:

- не превышение цены предложения предельной цены закупки;
- правильность оформления Предложений и их соответствие требованиям Документации по запросу предложений по существу;
- соответствие коммерческого и технического предложения требованиям Документации по запросу предложений;
- наличие и соответствие документов требованиям Документации по запросу предложений.

В рамках отборочной стадии Комиссия по запросу предложений может запросить у участников разъяснения или дополнения их Предложений, в том числе представления отсутствующих документов. При этом Комиссия по запросу предложений не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Предложения.

В соответствии с пунктом 3 Приложении 1 Технического задания исполнитель должен обеспечить доступ к ресурсам сети Интернет с использованием

собственных каналов передачи данных.

Согласно Протоколу заседания закупочной комиссии Заказчика ПАО «МегаФон» в ранжировке по качеству услуги заняло 2 место по лотам № 2, № 3, № 4, № 6, так как не предоставило информацию об использовании собственных каналов передачи данных, что не соответствует требованиям технического задания на право заключения договора оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест».

В соответствии с пояснениями ООО «АЭС Инвест» ПАО «МегаФон» не представлена информация (комплект документов) по подрядной организации ООО «Вертикаль».

В Положении о закупке ООО «АЭС Инвест» и в Документации по запросу предложений не раскрывается понятие «собственные каналы передачи данных» и какие документы необходимо представить участнику для подтверждения его соответствия данному требованию.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «АЭС Инвест» не смогло раскрыть понятие «собственные каналы передачи данных», и какие документы необходимо было представить ПАО «МегаФон» в соответствии с Положением о закупке и Документацией по запросу предложений, для подтверждения соответствия данному требованию.

ООО «АЭС Инвест» на заседании Комиссии пояснило, что ПАО «МегаФон» в качестве подтверждения права собственности (либо иного права) на каналы передачи данных неправильно заполнило справку о материально-технических ресурсах (пункт 5.7 Документации по запросу предложений), указав в ней не каналы передачи данных, а материально технические средства, используемые для «проектно-изыскательских работ», «строительно-монтажных работ», а также «пуско-наладочных работ».

Указанный довод не может быть принят Комиссией, так как, форма, предложенная для заполнения справки (пункт 5.7 Документации по запросу предложений), а также ее содержание предполагает указание в ней не информации о праве собственности на каналы передачи данных, а информацию о технических средствах, используемых для «проектно-изыскательских работ», «строительно-монтажных работ», а также «пуско-наладочных работ».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию к закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Принцип отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки представляется

составной частью предусмотренного в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, который должен быть исчерпывающим.

По результатам проведения отборочной стадии комиссия по запросу предложений имеет право отклонить предложения, которые:

- содержат предложения, по существу не отвечающие техническим, коммерческим или договорным требованиям настоящей Документации по запросу предложений;
- содержат очевидные арифметические или грамматические ошибки, с исправлением которых не согласился Участник.

Следовательно, заказчик обязан, в случае несоответствия заявки требованиям документации, отклонить предложение (заявку) участника.

Таким образом, отсутствие в Документации по запросу предложений исчерпывающих, измеряемых требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, отсутствие в Документации по запросу предложений однозначно трактуемых, оснований для отклонения заявки участника и действий комиссии, по решению вопроса о допуске либо недопуске участника нарушает пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, принципы, установленные подпунктами 1, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, часть 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, и содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.32.3 КоАП.

3. Согласно протоколу заседания центральной закупочной комиссии по размещению закупок для нужд ООО «АЭС Инвест» от 04.03.2016 № 10-013 заявке ПАО «МегаФон» при ранжировании присвоено второе место.

Комиссией установлено, что в соответствии с Техническим заданием на право заключения договора оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» в качестве критериев выбора победителя указано:

1) качество услуги и товаров в соответствии с разделом 2 Технического задания;

2) стоимость оказания услуг.

В разделе 2 Технического задания на право заключения договора оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» указано, что требования к оказанной услуге содержатся в Приложении 1 Технического задания.

В соответствии с пунктом 3 Приложения 1 Технического задания исполнитель должен обеспечить доступ к ресурсам сети «Интернет» с использованием собственных каналов передачи данных.

Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В ходе рассмотрения жалобы установлено, что в Положении о закупке и Документации по запросу предложений отсутствует порядок оценки заявок, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора, в них не установлено, на основании каких именно показателей комиссия производит оценку заявок, не определен алгоритм ранжирования заявок, не указано, по каким основаниям будет проводиться оценка заявок по определенным критериям, что является нарушением подпункта 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (А40-72817/2015).

При этом Комиссия отмечает, что в Положении о закупке также не содержится порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а лишь указаны общие критерии оценки, которые могут предъявляться к участникам при проведении конкурентных процедур.

Отсутствие требований, установленных в Документации по запросу предложений к порядку оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, противоречат части 10 статьи 4 Закона о закупках, что подтверждается судебной практикой (А60-27171/2015).

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неустановлении в Документации по запросу предложений и Положении о закупке порядка оценки, сопоставления заявок, четких критериев оценки заявок, алгоритма проставления баллов (ранжирования заявок) является нарушением части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках **в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные Положением о закупке, в том числе критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.**

В соответствии с подпунктом 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости закупки.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию Документации по запросу предложений, а именно в размещении информации о порядке оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, являются нарушением подпункта 1 части 1 статьи 3, пункта 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 1

статьи 17 Закона о защите конкуренции и содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.32.3 КоАП.

4. В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренцией признается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке взаимодействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

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 по запросу предложений.

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 (часть 6 статьи 3 Закона о закупках).

Однако подобное право Заказчика ограничено требованиями статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, Заказчик вправе предъявлять к участникам конкурентных переговоров любые требования, которые не приводят или не могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Комиссия, изучив материалы жалобы Заявителя, пришла к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации по запросу предложений положений по допуску участников к запросу предложений, несоизмеряемых требований, предъявляемых к участникам закупки, отсутствию в Документации по запросу предложений однозначно трактуемых оснований для отклонения заявки участника и действий комиссии по решению вопроса о допуске либо недопуске участника, являются нарушением части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции поскольку указанные действия могут привести к ограничению конкуренции путем сокращения количества участников, которые могут принять участие в запросе предложений, создании преимущественных условий участия в закупке (№ А71-11305/2013).

Комиссия отмечает, что Заказчиком не доказано, что его действия, **выразившиеся в установлении в Документации по запросу предложений** положений по допуску участников к запросу предложений, несоизмеряемых требований, предъявляемых к участникам закупки, отсутствию в Документации по запросу предложений однозначно трактуемых оснований для отклонения заявки участника и действий комиссии по решению вопроса о допуске либо недопуске участника, были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми

препятствиями, находящимися вне контроля Заказчика, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства и Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину Заказчика в совершенном правонарушении установленной.

5. Комиссией проанализировано Положение о закупке, утвержденное решением № 2.2 Единственного участника ООО «АЭС Инвест» от 16.10.2012, а также Документация по запросу предложений.

Комиссией установлено, что в пункте 4.10 Документации по запросу предложений в части срока заключения договора указано, что договор между Заказчиком и Победителем подписывается в течение 20 дней со дня подписания итогового протокола.

В Положении о закупке отсутствует положение, регламентирующее срок заключения договора.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного Закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной 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 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупке срока заключения договора

по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав, в связи с чем предписание антимонопольного органа в оспариваемой части соответствует требованиям Закона.

Таким образом, срок, установленный для заключения договора по результатам закупки, не может составлять менее 10 дней со дня подведения итогов.

Отсутствие в Положении о закупке срока заключения договора с победителем закупки, указание в Документации по запросу предложений срока заключения договора (в течение 20 дней со дня подписания итогового протокола) является нарушением частей 1, 2 статьи 2, пункта 1 части 1 статьи 3, части 10 статьи 3 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Указанная позиция подтверждается судебной практикой (А60-28335/2014).

В результате отсутствия указанного условия, ООО «АЭС Инвест» 10.03.2016 (на шестой день после размещения протокола заседания центральной закупочной комиссии по размещению закупок для нужд ООО «АЭС Инвест» № 10-013) были заключены следующие договоры: № 038 оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ПАО «Ростелеком»; № 039 оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ЗАО «КомпанияТрансТелеКом»; № 040 оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» с ООО ПКФ «Инсит».

При этом, Комиссией не принимается довод ООО «АЭС Инвест» о том, что указанные договоры были заключены 16.03.2016, что подтверждается соответствующим штампом на договоре. Указанный штамп, не подтверждает дату заключения договора, а свидетельствует о регистрации договора, в качестве даты заключения договора указано 10.03.2016.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Учитывая, что по итогам открытого запроса предложений (извещение № 31603267047) между ООО «АЭС Инвест» и ООО «Викинг», ООО ПКФ «Инсит», ЗАО «Компания ТрансТелеКом», ПАО «Мобильные ТелеСистемы», ПАО «Ростелеком» заключены договоры оказания услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест», то есть проведение закупки завершено, Комиссия приняла решение не выдавать Заказчику предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки.

Отсутствие в Положении о закупке срока заключения договора с победителем закупки, указание в Документации по запросу предложений срока заключения договора (в течение 20 дней со дня подписания итогового протокола) является достаточным основанием для выдачи Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки.

руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ПАО «МегаФон» на действия (бездействие) ООО «АЭС Инвест» при проведении открытого многоэтапного запроса предложений на оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» № 31603267047 обоснованной.

2. Признать действия ООО «АЭС Инвест», выразившиеся в отсутствии в Документации по запросу предложений исчерпывающих, измеряемых требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, отсутствии в Документации по запросу предложений однозначно трактуемых, оснований для отклонения заявки участника и действий комиссии, по решению вопроса о допуске либо недопуске участника, нарушением пункта 9 части 10 статьи 4, подпунктов 1, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

3. Признать действия ООО «АЭС Инвест», выразившиеся в несоблюдении предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию Документации по запросу предложений, а именно в размещении информации о порядке оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений, нарушением подпункта 1 части 1 статьи 3, пункта 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

4. Предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки не выдавать.

5. Признать действия ООО «АЭС Инвест», выразившиеся в отсутствии в Положении о закупке срока заключения договора с победителем закупки, указание в Документации по запросу предложений срока заключения договора (в течение 20 дней со дня подписания итогового протокола), нарушением частей 1, 2 статьи 2, пункта 1 части 1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

6. Выдать ООО «АЭС Инвест» предписание о внесении изменений в Положение о закупке.

7. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по жалобе № 49-04-18.1/16

1 апреля 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской

области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее - Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии: - <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

- <...> – начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии

- <...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 01.04.2016 по итогам рассмотрения жалобы № 49-04-18.1/16 ПАО «МегаФон» на действия (бездействие) ООО «АЭС Инвест» при проведении открытого многоэтапного запроса предложений на оказание услуг по предоставлению телекоммуникационных услуг для нужд ООО «АЭС Инвест» № 31603267047,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «АЭС Инвест» **в течение месяца с момента** опубликования на сайте www.chel.fas.gov.ru настоящего предписания внести изменения в Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «АЭС Инвест», в соответствии с которыми договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с положением о закупке заключается такой договор, по результатам проведения торгов должен быть заключен не ранее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.
2. ООО «АЭС Инвест» **в течение трех дней** с момента исполнения настоящего предписания представить документы (информацию), подтверждающую его исполнение.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.