

## **РЕШЕНИЕ № 210-Т/2016**

### **по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров**

13 июля 2016 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя Комиссии:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти,

Члены Комиссии:

Еременко С.Г. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Сафронова О.А. – специалист 1 разряда отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Юг» – Л. Ю.Ю. (...), А. Е.И. (...), Ш. Н.Ю. (...) (далее – Заказчик), в присутствии представителей ООО МТУ «ЮгКомСтрой» - Г. П.А. (...), Б. А.С. (...) (далее – Заявитель), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на строительство сетей ШПД в коттеджных поселках (Краснодарский филиал) (извещение №31603702430 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступила жалоба ООО МТУ «ЮгКомСтрой» на действия ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Юг» при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на строительство сетей ШПД в коттеджных поселках (Краснодарский филиал) (извещение №31603702430 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Заявитель указывает, что им была подана заявка на участие в открытом запросе котировок в электронной форме на право заключения договора на строительство сетей ШПД в коттеджных поселках. Согласно протоколу № 31603702430 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок участников закупки от 16.06.2016

Заказчик принял решение отказать в допуске ООО МТУ «ЮгКомСтрой» по лотам 1-3 по причине несоответствия требованиям п. 10 раздела II Информационной карты. Считает, что Заказчик необоснованно отказал в допуске к участию в закупочной процедуре, так как наличие судебного разбирательства не относится к предмету данной закупки и не является существенным нарушением. Кроме того считает, что в соответствии с п.2 ст. 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. На основании изложенного просит признать действия Заказчика (в лице инвестиционной закупочной комиссии) по определению результатов рассмотрения заявок и подведения итогов неправомерными и обязать Заказчика рассмотреть заявки повторно.

Заказчик возражает на доводы жалобы, считает доводы, изложенные в ней, несостоятельными и просит признать жалобу необоснованной.

Рассмотрение жалобы назначено на 04.07.2016 в 10-00.

На основании части 14.1. статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение жалобы перенесено на 13.07.2016 в 11-00 часов.

Комиссия Краснодарского УФАС России, выслушав представителей сторон, изучив представленные материалы, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

26.05.2016 года ПАО «Ростелеком» в лице МРФ «ЮГ» в ЕИС [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), а также на электронной торговой площадке [www.ots.ru](http://www.ots.ru) размещено извещение и документация по проведению открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на строительство сетей ШПД в коттеджных поселках (Краснодарский филиал) (извещение №3 1603702430 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Предмет закупки - Право на заключение следующего (их) договора (ов):

Строительство сетей ШПД в коттеджных поселках.

На участие в закупке по лотам №№ 1-3 подано 26 заявок.

Согласно протоколу № 31603702430 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок участников закупки от 16.06.2016 в отношении ООО МТУ «ЮгКомСтрой» принято решение *отказать в признании участником и не допустить к участию в открытом запросе котировок и основном этапе закупок на основании не соответствия требованиям п. 10 раздела II «Информационная карта» Документации «Специальные требования».*

В соответствии с пунктом 2 статьи 2 Федерального Закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) 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.

ПАО «Ростелеком» утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утверждённое Советом директоров Общества (Протокол № 12 от 27 ноября 2015 г.) (далее - Положение о закупке).

Согласно п. 6.1 данного Положения о закупке 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).

Перечень данных требований является открытым, о чем свидетельствует употребление союза «в том числе», который употребляется при присоединении члена предложения, который является частью того целого, о котором идет речь в первой части предложения.

Как следует из пункта 10 раздела II Информационной карты, требования к участникам состоят из трех видов:

- 1) Общие - применяются при проведении всех закупок и устанавливаются в шаблонах документаций о закупке.
- 2) Дополнительные требования - применяются в зависимости от предмета закупки и устанавливаются функциональным подразделением в Информационной карте документации о конкретной закупке.
- 3) Специальные - устанавливаются функциональным подразделением - инициатором закупки в Информационной карте документации о конкретной закупке.

Специальные требования к участникам:

<b>Наименование требования</b>	<b>Чем должно быть подтверждено в составе Заявки</b>
Отсутствие в течение последних двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении закупки, случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ПАО «Ростелеком» в связи с существенными нарушениями условий договора на поставку товаров (выполнение работ, оказания услуг) аналогичных предмету Закупки, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «Ростелеком» в одностороннем порядке договора на	Письмом за подписью руководителя Претендента об отсутствии в течение последних двух лет, предшествующих дате размещения извещения о проведении закупки, случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ПАО «Ростелеком» в связи с существенными нарушениями условий договора на поставку товаров (выполнение работ, оказания услуг) аналогичных предмету Закупки, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев

поставку товаров (выполнение работ, оказания услуг) аналогичных предмету Закупки, в связи с существенными нарушениями его условий.

расторжения ПАО «Ростелеком» в одностороннем порядке договора на поставку товаров (выполнение работ, оказания услуг) аналогичных предмету Закупки, в связи с существенными нарушениями его условий.

Как поясняют представители Заказчика, ограничения по установлению данных требований в Законе о закупках отсутствуют, соответственно, организатор закупки вправе определять самостоятельно критерии требований.

В соответствии с п. 6.8 все требования к участникам закупки, указанные в п. 10 Информационной карты, установлены для всех участников, и в ходе закупочной процедуры предъявлялись в равной степени ко всем участникам.

В соответствии с п. 10.1 Положения о закупке заявки предоставляются Претендентами Обществу в форме, установленной Документацией о закупке с учётом требований Положения о закупке.

В соответствии с п. 10.8 Положения о закупке соблюдение Претендентом требований, установленных пп. 10.6, 10.7 настоящего Положения, означает, что все сведения и документы, входящие в состав Заявки, поданы от имени Претендента, а также то, что Претендент подтверждает подлинность и достоверность сведений, содержащихся в документах, входящих в состав Заявки.

Заявитель направил Письмо об отсутствии судебных разбирательств в контексте формулировки в Специальных требованиях, что является недостоверной информацией.

В соответствии с решением Арбитражного суда Краснодарского края от 21.03.2016г. по делу № А 32-1542/2016 установлено, что 10.11.2015г. между ПАО «Ростелеком» (заказчик) и ООО МТУ «ЮКС» (подрядчик) заключен договор строительного подряда №264лг/15Р-ЮКС. В соответствии с условиями договора подрядчик на основании согласованных и подписанных заявок обязуется выполнить строительно-монтажные работы для подключения объектов коммерческой недвижимости к услугам ПАО «Ростелеком».

Судом установлено, что в Приложениях № 1 к заявкам №1, 6-8 от 24.11.2015 г. стороны согласовали срок окончания производства работ - 7 дней с момента подписания заявок. Подрядчиком работы были выполнены 15.12.2015 г. по заявкам №1, 6, 7 и 29.12.2015 г. по заявке №8, что подтверждается подписанными сторонами актами о приемке выполненных работ.

Соответственно просрочка в выполнении работ составила 14 и 28 дней при сроке исполнения - 7 дней. Нарушение исполнения договора - существенно.

Постановлением Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 16.05.2016 г. Решение суда от 21.03.2016г. оставлено без изменений.

Касаемо применения ст. 450 ГК РФ представители Заказчика отмечают, что п. 2 ст. 450 ГК РФ регламентирует порядок изменения и расторжения договора по

решению суда и определяет существенность исключительно для данной процедуры - «При этом существенным признается...».

ПАО «Ростелеком» не заявлял об изменении или расторжении договора в судебном порядке по причинам, в том числе связанным с принципиально важным для ПАО «Ростелеком» - сжатым - сроком выполнения работ. Судебная процедура рассмотрения в установленные процессуальные сроки привела бы к тому, что данный предмет спора потерял актуальность для сторон к моменту вынесения решения.

Сумма пени как безотносительная величина не является критерием определения существенности нарушения обязательства. Размер пени определен в договоре. Согласно п. 9.2 договора за нарушение подрядчиком сроков выполнения работ, в том числе сроков устранения недостатков в результатах выполнения работ, предусмотренных договором, заказчик вправе взыскать с подрядчика неустойку в размере 0,1% от суммы заявки за каждый день просрочки, но не более 10 % суммы заявки.

Согласно п. 26 Раздела II Документации по результатам рассмотрения Заявок Закупочная комиссия имеет право не допустить Претендента к участию в Открытом запросе котировок в том числе, случаях:

а) несоответствия Претендента требованиям, установленным пунктом 10 раздела II «Информационная карта» Документации;

...

При проведении закупок ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Юг» руководствуется Федеральным законом № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Ростелеком» (протокол от 27.11.2015 № 12).

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Федерального закона №223-ФЗ участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации 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 представлении 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 N 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.

При рассмотрении жалобы ООО МТУ «ЮгКомСтрой» установлено, что Заказчиком не нарушены требования части 10 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО МТУ «ЮгКомСтрой» на действия ПАО «Ростелеком» Макрорегиональный филиал «Юг» при организации и проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на строительство сетей ШПД в коттеджных поселках (Краснодарский филиал) (извещение №31603702430 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)), необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.В. Крамаренко

Члены Комиссии:

С.Г. Еременко

О.А. Сафронова

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