

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-764/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Автоспрайт Автосервис» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

09.12.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Автоспрайт Автосервис» от б/д б/н, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 01.12.2016 № 78/26220/16, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса котировок на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ на линейных и станционных сооружениях связи с целью подключения объектов к услугам связи в сегменте B2B/B2G/B2O на территории города Санкт-Петербурга и Ленинградской области (извещение № 31604195100) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Автоспрайт Автосервис» (далее — Заявитель) от б/д б/н, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 01.12.2016 № 78/26220/16 (вх. 178405-ЭП/16 от 02.12.2016), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ на линейных и станционных сооружениях связи с целью подключения объектов к услугам связи в сегменте B2B/B2G/B2O на территории города Санкт-Петербурга и Ленинградской области (извещение № 31604195100) (далее — Запрос котировок, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными

законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Ростелеком» , утвержденным решением Совета директоров ОАО «Ростелеком» от 15.02.2016 (Протокол от 15.02 2016 г. № 19) (далее — Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

11.11.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 11.10.2016;

дата рассмотрения заявок — 16.12.2017;

дата подведения итогов— 16.12.2017.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика сообщили, что на момент рассмотрения Жалобы подано 44 заявки.

Из Жалобы следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупка, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно объединения в один лот проектные и строительно-монтажных работы, что ограничивает число участников Запроса котировок.
 - в Документации неправомерно установлено требование к банковской гарантии.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства о закупках, Положением о закупке, Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пунктом 1.3.2 Положения о закупках.

Согласно Извещению и Информационной карте Документации предметом Запроса котировок является «...право на заключение следующего договора: на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ на линейных и станционных сооружениях связи с целью подключения объектов к услугам связи в сегменте B2B/B2G/B2O на территории города Санкт-Петербурга и Ленинградской области». Количество поставляемого товара, объем выполняемых работ, оказываемых услуг, определяется в соответствии с разделом IV «Техническое задание» Документации о закупке и проектом договора раздел V «Проект договора» Документации о закупке.

Приложением № 3 к проекту договора «Техническое задание» Документации установлены следующие положения о предмете Запроса котировок и объеме, выполняемых работ: «Подрядчик выполняет проектно-изыскательские, строительно-монтажные работы для подключения объектов к услугам связи в сегменте B2B/B2G/B2O в соответствии с Приложением №3 к Проекту Договора и Приложением №1 «Типовые технические решения для подключения клиентов сегмента B2B/B2G к сети связи ПАО «Ростелеком». Подрядчик выполняет оформление необходимых согласований и получает разрешительные документы для выполнения строительно-монтажных Работ в объеме, необходимом для полного ввода в эксплуатацию сооружения связи и нормальной эксплуатации объектов/а, в предусмотренном действующими нормативно-правовыми актами порядке».

В соответствии с разделом проекта договора Документации «Опеределения» под «Проектной документацией» понимается согласованный рабочий проект, рабочая документация на весь объем работ и другая документация, необходимая для выполнения СМР, разработанная Подрядчиком по настоящему Договору».

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено документов, информации подтверждающей, что Заказчиком неправомерно

сформирован лот путем объединения выполнения проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ, а также, что такое объединение может повлечь ограничение количества участников закупки.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

Пунктом 28.1 Положения о закупке предусмотрено, что способ обеспечения исполнения договора (задаток, залог, поручительство, банковская гарантия или иной способ обеспечения исполнения Договора), а также размер, срок и порядок предоставления обеспечения договора, должны быть установлены Документацией.

Пунктом 19 «Информационной карты» Документации установлены размер, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения договора, в том числе: «Заказчик принимает в качестве обеспечения договора банковскую гарантию, выданную любым из перечисленных банков. Актуальный список банков по ссылке: <http://zakupki.rostelecom.ru/docs/manual/>».

При этом на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что в указанный перечень включены около 20 банков, банковские гарантии которых принимаются Заказчиком в качестве обеспечения заявки по договору.

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору.

Учитывая изложенное, установление указанного требования в пункте 19 «Информационной карты» Документации ограничивает количество участников Запроса котировок, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, при рассмотрении Жалобы Заявителя, Комиссией ФАС Россией выявлены в действиях Заказчика следующие нарушения.

3. Пунктом 30.20 Положения о закупке предусмотрено, что в случае если это установлено Документацией, после подведения итогов закупки и до заключения договора (договоров) общество вправе провести процедуру постквалификации лица, с которым подлежит заключение договора (договоров) по результатам Закупки. С этой целью лицу, с которым подлежит заключению Договор (Договоры), Общество вправе направить запрос о представлении сведений и документов, подтверждающих соответствие такого лица требованиям к Участникам, установленным Документацией о закупке, а также о предоставлении сведений и документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг, предложенных

соответствующим Участником требованиям Документации о закупке. Если по результатам постквалификации Закупочной комиссией будет установлено, что лицо, с которым подлежит заключению Договор (Договоры) по результатам Закупки, либо предложенные им товары, работы, услуги не соответствуют требованиям, установленным Документацией о закупке, то Закупочная комиссия отстраняет такое лицо от дальнейшего участия в Закупке и Договор (Договоры) с ним не заключается (заключаются).

Согласно пункту 35 «Информационной карты» возможно поведение постквалификации, по решению Закупочной комиссии. Порядок проведения постквалификации установлен Положением о закупке.

Таким образом, из указанного пункта следует, что Заказчик на этапе постквалификации вправе запросить у победителя закупки иной перечень документов, который не предусмотрен Документацией, так как в соответствии с положением Документации победителем признается участник в составе заявки которого представлен избыточный перечень документов установленный пунктом 27 «Информационной карты» Документации, а также цена которого

Учитывая изложенное, установление указанного положения в Документации, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 6.1.8 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик устанавливает в Документации требования к участникам закупки, в том числе о наличии у участника финансовых, трудовых и (или) материальных ресурсов, необходимых в соответствии с Документацией для надлежащего исполнения договора.

Абзацем «а» пункта 30 «Информационной карты» предусмотрено, что по результатам рассмотрения заявок Закупочная комиссия не допускает Претендента к участию в закупке в том числе, в случае несоответствия претендента требованиям, установленным пунктом 15 раздела II «Информационная карта» Документации.

Подпунктом 2 пункта 15 Заказчиком установлены дополнительные требования к участникам закупки, в том числе Наличие в штате Претендента профильных специалистов, непосредственно занятых в выполнении работ, в количестве не менее: инженерно-технический персонал – 2 чел.; монтажников связи – 6 чел.; специалисты по сварке и измерениям ВОК – 2 чел. В подтверждение указанному требованию участник в составе заявки представляет письмо о наличии в штате претендента профильных специалистов, соответствующей квалификации с приложением копий документов, подтверждающих квалификацию специалистов, копий сертификатов, свидетельств, дипломов и т.д.

Вместе с тем, установление вышеуказанного требования ограничивает количество потенциальных участников закупки, поскольку несоответствие участника закупки такому требованию не влияет на возможность надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, требование о наличии сотрудников только в штате не позволяет применить иные формы организации отношений между сотрудником и работодателем.

Учитывая изложенное, установление указанного требования к участникам в качестве обязательного, а также отказ в допуске в случае несоответствия указанному требованию, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - В соответствии с пунктом 10.24 Положения о закупке общество вправе запросить разъяснение заявки на любом этапе проведения Закупки. Также Общество вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Обществу исправленных документов.

Пунктом 36 «Информационной карты» установлено, что Заказчик в соответствии с условиями настоящей Документацией вправе запросить у Претендента/Участника разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки.

Кроме того, указанным положением Документации предусмотрено, что Заказчик вправе направить Претендентам/Участникам запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки, и направлении Заказчику исправленных документов.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию, исправлять арифметические ошибки может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, запроса об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, что ставит запрос дополнительной информации, исправление выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Учитывая изложенное, установление указанных положений Документации, противоречит пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты закупки, так как Заказчиком до подведения итогов отменена закупка.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Автоспрайт Автосервис» от б/д б/н, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС России от 01.12.2016 № 78/26220/16 (вх. 178405-ЭП/16 от 02.12.2016), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении запроса котировок на право заключения договора на выполнение проектно-изыскательских и строительно-монтажных работ на линейных и станционных сооружениях связи с целью подключения объектов к услугам связи в сегменте B2B/B2G/B2O на территории города Санкт-Петербурга и Ленинградской области (извещение №31604195100) обоснованной в части неправомерно установленного требования к банковской гарантии.

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, так как закупка отменена.

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