

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-753/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Торговый дом Стройресурс» 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»

09.10.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ТД Стройресурс» от 03.10.2018 № 3-10 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого квалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора(ов) на поставку кабельной продукции для нужд ПАО «Ростелеком» (Витая пара, Кабель телефонный) (извещение № 31806963944), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ТД Стройресурс» от 03.10.2018 № 3-10 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого квалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора(ов) на поставку кабельной продукции для нужд ПАО «Ростелеком» (Витая пара, Кабель телефонный) (извещение № 31806963944) (далее — Квалификационный отбор, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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.

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 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

26.09.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Квалификационного отбора (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации, размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 08.10.2018;

дата рассмотрения заявок — 07.12.2018;

дата подведения итогов — 07.12.2018;

начальная (максимальная) цена договора: 3 500 800 000 рублей,

на участие в закупке подано 16 заявок.

В ходе заседания 08.10.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 09.10.2018.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Квалификационного отбора Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупки;
 - Заказчиком в Документации неправомерно не установлен порядок распределения заказов по объему и месту поставки товаров по предмету закупки в случае заключения договора с двумя победителями закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Квалификационного отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупки.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.3.2 Положения о закупке.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии с пунктом 26.3 Положения о закупке закупка в форме открытого квалификационного отбора может осуществляться Заказчиком при соблюдении, следующих условий:

- Объектом закупки являются товары, работы, услуги, в отношении которых целесообразно проводить оценку по ценовым и неценовым критериям;
- Информация о проведении открытого квалификационного отбора сообщается Заказчиком неограниченному кругу лиц путём размещения в ЕИС Извещения о проведении открытого квалификационного отбора и Документации о проведении открытого квалификационного отбора;
- Заказчик обеспечивает конкуренцию между участниками открытого квалификационного отбора за право заключить договор с Заказчиком на условиях, предлагаемых к заявке на участие в открытом квалификационном отборе, окончательных предложениях участников открытого квалификационного отбора;
- Заказчик считает нецелесообразным для своевременного, полного и эффективного удовлетворения потребностей общества в товарах, работах, услугах проводить закупки в иной форме, предусмотренной Положением о закупке.

При этом, согласно пункту 26.4 Положения о закупке, открытый квалификационный отбор не является формой проведения торгов и его проведение не регулируется статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации и требованиями Закона о закупках, определяющими условия и порядок проведения конкурентных закупок. Открытый квалификационный отбор не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1061 Гражданского кодекса Российской Федерации. Открытый квалификационный отбор не накладывает на Заказчика обязательств по заключению договора (договоров) с победителем Открытого квалификационного отбора или иным участником. Извещение о закупке и Документация о закупке являются согласно пункту 1 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации приглашением делать оферты и должны рассматриваться в соответствии с этим.

Также, согласно абзацу 1 раздела 1 «Термины и определения» Документации, открытый квалификационный отбор – неконкурентный способ закупки, не являющийся формой проведения торгов, Заявку на участие в которой может подать любое лицо и победителем которой признаётся Участник, который предложил лучшие условия исполнения договора (договоров), в соответствии с критериями и порядком основного этапа закупки (оценки и сопоставления Заявок), которые установлены Документацией. Проведение открытого квалификационного отбора не накладывает на Заказчика обязательств по заключению договора (договоров) с победителем Открытого квалификационного отбора или иным Участником. Извещение о Закупке и Документация о Закупке являются согласно пункту 1 статьи 437 Гражданского кодекса Российской Федерации приглашением делать оферты и должны рассматриваться в соответствии с этим.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, а также учитывая тот факт, что на участие в закупке подано 16 заявок, пришла к выводу, что закупка, условия осуществления которой установлены в Документации, в совокупности соответствует условиям проведения конкурентной закупки, установленным частью 3 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно выбран неконкурентный способ проведения закупки, что 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.

При этом, поскольку на участие в закупке подано 16 заявок, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанное нарушение не повлияло на результаты проведения закупки.

Кроме того, согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий

(бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Согласно абзацу 1 раздела 1 «Термины и определения» Документации Открытый квалификационный отбор не накладывает на Заказчика обязательств по заключению договора (договоров) с победителем Открытого квалификационного отбора или иным участником.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации положение, согласно которому у Заказчика отсутствует обязанность заключить договор по результатам проведения закупки, противоречат пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно не установлен порядок распределения заказов по объему и месту поставки товаров по предмету закупки в случае заключения договора с двумя победителями закупки.

Согласно пункту 12 Информационной карты Документации победителем по каждой из позиций, указанных в Форме 3 к Документации, признаются не более 2-х (двух) участников, предложившие наименьшие коэффициенты снижения по соответствующей номенклатурной позиции, указанной в Форме № 3 к Документации. На этапе подведения итогов участникам для каждой позиции будут присвоены порядковые номера по мере уменьшения степени выгоды представленных участниками предложений. Начальная (максимальная) цена договора по соответствующей позиции с первым и вторым победителями будет определяться по следующей таблице в процентном соотношении:

Разница коэффициента снижения между 1 и 2 Победителем (указывается в %)	Начальная (максимальная) цена договора по соответствующей Позиции (указывается в % от НМЦ договора по соответствующей Позиции)	
	с 1-м Победителем	со 2-м Победителем
0 < 3	60	40
≥ 3 и < 6	70	30
≥ 6 и < 10	90	10
≥ 10	100	0

При этом, если для позиции Победителем признан только один участник, то распределение объема продукции в соответствии с условиями выше не производится и договор на всю начальную (максимальную) цену по такой позиции подлежит заключению с одним Победителем.

Вместе с тем, согласно пункту 5 Извещения о закупке, пункту 15 Информационной карты Документации установление начальной (максимальной) цены договора не

налагает на Заказчика обязательств по заказу товаров, работ, услуг в объеме, соответствующем данной сумме.

Также, согласно подпункту 32 пункта 2.3 Документации в договор, заключаемый по результатам закупки, подлежат включению позиции, по которым участник признан первым и/или вторым победителем. С каждым победителем заключается один договор на поставку Продукции с учётом объемов продукции, подлежащих поставке каждым из победителей, указанных в Форме № 3 к Документации.

Кроме того, согласно подпункту 33 пункта 2.3 Документации Заказчик не обязан приобретать продукцию на всю предельную общую стоимость заключаемого договора.

При этом, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, для обеспечения непрерывности производственных процессов по результатам проведения закупки предусмотрена возможность заключить договор с двумя победителями закупки. Указанная возможность позволяет обеспечить Заказчику резервирование поставок соответствующего кабеля под срочные проекты, а именно: в случае отсутствия возможности у первого победителя закупки поставить кабель в необходимом для Заказчика количестве, Заказчик направляет соответствующий заказ второму победителю (резервному поставщику).

Вместе с тем, Комиссия ФАС России, изучив требования Документации, пришла к выводу, что вышеназванный порядок распределения заказов по предмету закупки между двумя победителями закупки не установлен в Документации, в связи с чем Заказчиком в Документация не установлен надлежащий порядок распределения заказов по объему и месту поставки товаров по предмету закупки и иным существенным условиям договора в случае заключения договора с двумя победителями закупки (в частности, из содержания Документации не представляется возможным определить случаи, когда Заказчик направляет в адрес второго победителя соответствующий заказ).

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, не установившего в Документации надлежащий порядок распределения заказов по предмету закупки между двумя победителями закупки, противоречат пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном установлении в Документации требований, противоречащих положениям Закона о закупках, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

3. Пунктом 34.20 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 36 Информационной карты Документации возможно проведение 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 перечень документов установленный пунктом 27 информационной карты Документации, а также цена которого является наименьшей.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, противоречат пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 10.23 Положения о закупке Заказчик вправе запросить разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки. Также 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.

Пунктом 37 информационной карты Документации установлено, что Заказчик в соответствии с условиями Документации вправе запросить у претендента/участника разъяснение заявки на любом этапе проведения закупки. 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 также ставит запрос дополнительной информации, исправление выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок, в отношении конкретного участника в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, противоречат пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - В соответствии с подпунктом 27 пункта 2.2 Документации в составе заявки на участие в закупке участник закупки должен представить, в том числе, Копии документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным в пункте 14 Информационной карты Документации.

Согласно пункту 14 Информационной карты Документации закупаемые товары (работы, услуги) должны соответствовать следующим требованиям законодательства и Заказчика: кабельная продукция к моменту подведения итогов закупки должна иметь положительный протокол испытания на соответствие требованиям Технического задания Документации. Условия проведения испытания и требования к протоколу испытаний указаны в пункте 11 Технического задания Документации.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 9 Технического задания Документации.

Также, согласно пункту 18.9 Технического задания Документации к поставляемым кабелям должны быть приложены протоколы испытаний.

Кроме того, согласно пунктам 3, 5 Технического задания Документации Кабельная продукция должна иметь действующую Декларацию о соответствии «Правилам применения кабелей связи с металлическими жилами» утвержденных Приказом Министерства информационных технологий и связи РФ от 19.04.2006 г. № 46, а также сертификат соответствия требованиям технического регламента таможенного союза ТР ТС 004/2011 «О безопасности низковольтного оборудования».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указанные документы необходимо поставить участнику закупки до даты подведения итогов закупки.

Вместе с тем, согласно статье 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (декларацию соответствия, технический паспорт <...> сертификат качества и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской

Федерации, Заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которым участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат/декларацию соответствия, паспорт качества, технические условия и так далее), а также документы, подтверждающие результат испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее).

Учитывая изложенное, требование о представлении участниками закупки до даты подведения итогов закупки вышеназванных документов, указанных в Техническом задании Документации, обременяют участника закупки в целях участия в закупке и подаче своей заявки на участие в закупке заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании Документации продукцию.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера продукции как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении сертификатов соответствия, возможность участников закупки подать заявку на участие в Квалификационном отборе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера, его официального представителя.

Также, предоставление участниками закупки до даты подведения итогов закупки результатов испытаний соответствующей продукции обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести товар, являющийся предметом закупки, для проведения необходимых испытаний и получения соответствующих протоколов испытаний.

При этом, Закон о закупках не устанавливает обязанности участника закупки иметь товар, предлагаемый к поставке по предмету закупки, в наличии на момент подачи заявки на участие в закупке и до подведения итогов закупки, в связи с чем участник может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара предлагаемого к поставке при подаче заявки на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеуказанные требования являются избыточным, поскольку для его исполнения Заказчик устанавливает необходимость для участника закупочной процедуры, в том числе произвести/приобрести соответствующий товар для получения вышеуказанных документов.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, противоречат пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно подпункту 32 пункта 3.2 Документации договор по результатам проведения закупки заключается вне электронной торговой площадки в письменной форме. Договор составляется путём включения в проект договора, приложенного к Документации,

условий договора, сведения о которых содержатся в заявке участника, которому предлагается заключить договор по итогам Открытого квалификационного отбора.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 34.10 Положения о закупке.

Вместе с тем, подпунктом 35 пункта 2.3 Документации предусмотрена возможность Заказчика изменить предусмотренные договором количество товаров, объём работ, объём услуг при заключении или в ходе исполнения договора, а именно: «В текст договора, заключаемого по результатам Открытого квалификационного отбора, по соглашению сторон могут быть внесены, в том числе, положения, изменяющие условия договора в лучшую для Заказчика сторону».

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, противоречат пункту 1.3.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Подпунктом 28 пункта 2.2 Документации установлен перечень документов предоставляемых победителем закупки, участником, которому присвоен второй номер по результатам закупки, если победитель закупки будет признан уклонившимся от заключения договора:

1) Выписку из Единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки (для российских юридических лиц), полученную не ранее чем за 3 (три) месяца до даты получения запроса Заказчика; выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей или нотариально заверенную копию такой выписки (для российских индивидуальных предпринимателей), полученную не ранее чем за 3 (три) месяца до даты получения запроса Заказчиком;

- - - Выписку из торгового реестра страны происхождения иностранного юридического лица и/или иной документ, подтверждающий факт регистрации иностранного юридического лица/индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством страны происхождения (для иностранных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), полученный не ранее чем за 3 (три) месяца до даты получения запроса Заказчика;
 - Оригинал или надлежаще заверенную копию справки из уполномоченного налогового органа, подтверждающей отсутствие непогашенной задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды, размер которой превышает 25 % (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов участника по данным бухгалтерской отчетности за

последний завершённый отчётный период, полученную не ранее чем за 3 (три) месяца до даты получения запроса Заказчика, или документы, подтверждающие факт обжалования участником наличия указанной задолженности, если решение по жалобе на дату рассмотрения заявки не принято; и иные документы, установленные подпунктом 28 пункта 2.2 Документации;

- Копии принятых налоговыми органами Российской Федерации официальных бухгалтерских балансов (Форма бухгалтерской отчетности № 1) и копии отчетов о прибылях и убытках (Форма бухгалтерской отчетности № 2) с отметкой налогового органа за последние 3 (три) года, а также копии вышеотмеченных бухгалтерских отчетов по итогам завершеного квартала текущего года с подписью руководителя, если имеется, заключение аудиторов за соответствующий отчетный период. В случае применения упрощенной системы налогообложения, могут быть представлены копии налоговой декларации с отметкой налогового органа за последние 3 (три) завершённых года.

При этом, если победитель/участник, которому присвоен второй номер по результатам закупки не предоставит в течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения запроса о предоставлении документов, указанных в подпункте 28 пункта 2.2 Документации, либо предоставит документы, которые не соответствуют требованиям Документации, документы будут считаться непредоставленными, а такой победитель/участник, которому присвоен второй номер по результатам закупки будет отстранён от заключения договора (договоров).

Вместе с тем, установление Заказчиком в Документации указанного положения 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, поскольку указанные требования, учитывая факт обязанности их предоставления исключительно по запросу Заказчика, зависят от волеизъявления Заказчика, а также накладывают на участника закупки временные затраты на получение вышеуказанных документов с соблюдением сроков их выдачи соответствующими органами и передачи Заказчику в срок, предусмотренный подпунктом 28 пункта 2.2 Документации.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Торговый дом Стройресурс» (ИНН: 5024172640, ОГРН: 1175024008422) от 03.10.2018 № 3-10 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (ИНН: 7707049388, ОГРН: 1027700198767) при проведении открытого квалификационного отбора в электронной форме на право заключения договора(-ов) на поставку кабельной продукции для нужд ПАО «Ростелеком» (Витая пара, Кабель телефонный) (извещение № 31806963944) обоснованной.

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- - - Выдать ПАО «Ростелеком» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 09.10.2018 № 223ФЗ-753/18.

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