

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1317/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.07.2018

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии:

от АО «Мослифт» - <...> (по доверенности от 21.03.2018 № 173),

от ООО «Высокие Технологии» - <...> (по доверенности от 13.07.2018 № б/н),

рассмотрев жалобу ООО «Высокие Технологии» (далее - Заявитель) на действия АО «Мослифт» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг связи для нужд АО «Мослифт» (реестровый № 31806695059) (далее - Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба предъявлена со ссылками на статью 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (в редакции, действовавшей на дату размещения Положения о закупках Заказчика) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в необоснованном ограничении конкуренции в рамках Закупки.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявителем не пропущен.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной на основании нижеследующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, данным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Заказчиком 11.07.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки, а также Закупочная документация (далее — Документация).

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017

№ 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

Комиссия, рассматривая вышеуказанные действия Заказчика при проведении Закупки, установила, что порядок изложения Заказчиком технических требований к товарам, установленным в Документации, необъективно затрудняет их уяснение и не позволяет представить надлежащее предложение, что недопустимо при проведении закупок.

В частности, пункт 10.2 Технического задания на оказание услуг связи для нужд АО «Мослифт» (далее - ТЗ) содержит требования к предоставлению местной, внутризоновой, МГМн, телефонной связи:

Исполнитель должен предоставить услуги местной, внутризоновой, междугородной и международной связи для абонентских номеров с соблюдением установленных настоящим техническим заданием параметров и в соответствии с «Описанием услуги местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи» (Приложение №5 к настоящему ТЗ), «Соглашением об уровне обслуживания услуги местной, внутризоновой, междугородной и международной телефонной связи» (Приложение №6 к настоящему ТЗ), указанных в таблице 3.

При этом, Заказчиком не отрицается, что ссылка на таблицу 3 является ошибочной, а все параметры и технические характеристики, требуемые Заказчиком, содержатся в таблице 3.1, представленной ниже:

№ площадки	Адрес	Интерфейс/ Количество соединительных линий	Телефонные номера	1-й этап - Сроки подключения к сети		2-й этап - Период оказания услуги предоставления выделенного доступа	
				Начало	Окончание	Начало	Окончание
9	Ленинградский проспект, д.26, корп.1	SIP/30	(499) 755-22-00,				
			(499) 755-22-55, (499) 755-01-05, (499) 755-01-01, (499) 755-22-01, (499) 755-22-40	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	36 месяцев с момента заключения договора	
-	Радищевская		(499) 755-22-	Дата			36 месяцев

9	Верхняя ул., дом 4, стр.2	SIP/15	01	Дата заключения договора	2 дня с момента заключения договора	1-го этапа	с момента заключения договора
9	Вавилова ул, дом 57, корпус 1	SIP/15	(499) 755-22- 05	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора
9	Окружной проезд, дом 25	SIP/15	(499) 755-22- 07 (499) 755-22- 11	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора
9	Артековская ул, дом 5А	SIP/20	(499) 755-22- 08, (499) 755-22-16	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора
9	Маршала Василевского ул., д. 13, корп. 1	SIP/15	(499) 755-22- 14	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора
9	Нижние поля, 134	SIP/20	(499) 755-22- 02	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора
9	17-й проезд Марьиной Рощи, дом 5	SIP/15	(499) 755-22- 15	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора
9	Кошкина ул., д.10, корп.2	SIP/15	(499) 755-22- 18	Дата заключения договора	2 календарных дня с момента заключения договора	Окончание 1-го этапа	36 месяцев с момента заключения договора

Довод Заказчика о том, что требование о сохранении телефонных номеров из таблицы, указанной выше, не следует, оценивается Комиссией критически. Таблица содержит конкретные номера одного оператора и презюмирует, что исполнитель по договору предоставляет Заказчику те номера, которые и указаны в Техническом задании. Такое понимание подтверждается протоколом от 18.07.2018 № 314-1 (далее - Протокол) ,в котором указано, что никто, кроме обладателя этих телефонных номеров (ПАО «Мегафон») не подал заявку на участие в Закупке и не понял пункты таблицу 3.1 ТЗ так, как её интерпретирует Заказчик.

Кроме того, ответы на запросы от 16.07.2018, опубликованные в 17:37 и 17:41, за день до окончания подачи заявок (18.07.2018 в 00:01), которые по своей сути являются изменением и противоречат Документации в части донесения до широкого круга лиц информации о том, что в данной Закупке могут принять участие не только обладатель вышеуказанных номеров, но и неограниченный круг лиц, является инструментом манипулирования Заказчика итогами проведения конкурентной процедуры, так как потенциальные участники, которые могли ознакомиться с данной информацией, не успели бы

подать заявку и участвовать в данной процедуре.

Комиссией также учитывается, что в соответствии с пунктом 8.6 Положения предусмотрена закупка у единственного поставщика в случаях, предусмотренных Положением. Согласно пункту 45.1 Положения закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком в случае осуществления закупки услуг связи (телефонной, мобильной). Следовательно, Заказчик имеет право закупать услуги телефонной связи, предусмотренные ТЗ данной Закупки у единственного поставщика отдельной закупкой, не ограничивая при этом конкуренцию, не создавая преимущественное положение ПАО «Мегафон» при объединении в один лот услуг телефонии с указанием конкретных телефонных номеров совместно с закупкой услуг доступа в Интернет с предоставлением каналов связи, закупка которых предусмотрена по итогам конкурентных процедур.

При этом Заказчик не смог пояснить цель объединения данных услуг в одну Закупку, в которых, фактически, может участвовать лишь один участник.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктами 1 и 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика; требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

В этой связи Комиссией усматривается, что Заказчик умышленно вводит участников в заблуждение, что может создавать необоснованное ограничение конкуренции.

Комиссия считает недопустимыми подобные рычаги воздействия на ход проведения конкурентной процедуры, поскольку Документация не должна являться инструментом манипулирования Заказчиком итогами проведения конкурентной процедуры. Более того, подобное использование Заказчиком предоставленных ему прав по самостоятельному формированию Документации является ничем иным как злоупотребление правом.

Комиссия также отмечает, что реализация предоставленного Заказчику права самостоятельно формировать свою потребность относительно объекта Закупки не должна противоречить целям и принципам законодательства о закупках, противоречить положениям отдельных норм Закона о закупках. При формировании Документации необходимо принимать во внимание, что обязанность Заказчика по подготовке Документации обусловлена необходимостью достижения упорядочения и приведения к единообразию в понимании как требований Заказчика к составу и содержанию заявки на участие в Закупке, так и требований к услугам (показателям, их характеризующим).

Комиссия отмечает, что такое описание характеристик предоставляемых услуг необоснованно привело к невозможности подачи надлежащей заявки, и, как следствие, влияет на уровень конкуренции при проведении процедуры.

О негативных последствиях применения составленной Заказчиком Документации свидетельствует также тот факт, что на участие в Закупке, согласно Протоколу, была подана лишь одна заявка, что также подтверждает, что Документация составлена таким образом, что вместо исполнения своего прямого предназначения в виде определения потребности Заказчика и оказания помощи участникам в формировании заявки, фактически не позволяет участникам принять участие в Закупке.

Таким образом, порядок изложения Заказчиком требований к предоставляемым услугам, установленным в Документации, не позволяет участнику Закупки представить надлежащее предложение, поскольку Заказчик, не учитывая предмет закупки, установил для потенциальных

участников требования к услугам, которые объективно затруднили подачу надлежащей заявки, что недопустимо при проведении конкурентной процедуры.

На основании изложенного, Комиссия расценивает действия Заказчика по формированию такой Документации фактически возлагающей на участника не только обязанность по изъявлению воли и согласия на выполнение работ или услуг, но прежде всего обязанность по выявлению действительной потребности Заказчика, как противоречащие положениям действующего законодательства о закупках.

Таким образом, действия Заказчика могут быть оценены не иначе как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер, поскольку именно из-за действий Заказчика существенно затрудняется исполнение целей, установленных Законом о закупках.

В свою очередь, доводы Заказчика о желании подобными действиями предоставить участникам свободу выбора несостоятельны, так как фактически, как следует из Протокола, его действия приводят к противоположным результатам, лишь вводя в заблуждение потенциальных участников Закупки и возлагая необходимость предугадать действительную потребность Заказчика.

Соответственно, Комиссия усматривает нарушение Заказчиком положений пунктов 1, 2, 3 части 1 статьи 3, поскольку сама Документация не соответствует положениям действующего законодательства, технические требования, указанные Заказчиком, вводят в заблуждение и приводят к необоснованному ограничению количества лиц, участвующих в Закупке.

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

РЕШИЛА:

1.
  1. Признать жалобу ООО «Высокие Технологии» (ИНН:7839443020, ОГРН:1117847160188) на действия АО «Мослифт» (ИНН: 7714941510, ОГРН: 1147746872701) при проведении Закупки обоснованной.
  2. Признать в действиях АО «Мослифт» нарушение требований пунктов 1, 2, 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
  3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1317/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.07.2018

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 24.07.2018 по делу № 1-00-1317/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Мослифт» (ИНН: 7714941510, ОГРН: 1147746872701) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг связи для нужд АО «Мослифт» (реестровый № 31806695059) (далее — Закупка), а именно:

1.
  1. Заказчику отменить протокол от 18.07.2018, размещенный 19.07.2018 №314 1.
  2. Заказчику вернуть участникам ранее поданные заявки на участие в Закупке с указанием о возможности повторной подачи заявки.
  3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учётом решения Комиссии от 24.07.2018 по делу № 1-00-1317/77-18.
  4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 10 (Десяти) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Закупочную документацию до даты окончания приема заявок.
  5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
  6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
  7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 009.2018.
  8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 14.09.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.
  2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.