

РЕШЕНИЕ

по делу №02-119/15А о нарушении АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Якутск

резолютивная часть оглашена 26 февраля 2016 г.

изготовлено в полном объеме 15 марта 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела в составе:

Ярыгиной О.А. – заместитель руководителя, начальник отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

Емельяновой Л.В. – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

Лаврентьева И.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии:

При участии:

От ответчика:

Территориальный фонд обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия) – по доверенности №13/50 от 18.01.2016, ... по доверенности №13/49 от 18.01.2016;

От заявителя:

ПАО «Мегафон» – ..., по доверенности №1Д-544/2015 от 03.06.2015.

От заинтересованного лица:

ПАО «Мобильные ТелеСистемы» - ..., по доверенности б/н от 25.01.2016.

рассмотрев дело №02-119/15А возбужденное в отношении Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия) по признакам нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции»

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 09 декабря 2015 года поступило заявление публичного акционерного общества «Мегафон» (Дальневосточный филиал), адрес: 680000, г. Хабаровск, ул. Ленинградская, 9а (далее по тексту – ПАО «Мегафон», заявитель) на действия Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия), адрес: 677027, г. Якутск, ул. Кирова, 21Б (далее по тексту – ТФОМС РС (Я), Заказчик) которое указывают на признаки нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ПАО «Мегафон» в заявлении указывает следующее:

При осуществлении закупки Заказчиком в описание объекта закупки включены требования, создающие преимущественные условия участия отдельному участнику закупки, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки:

1. В документации имеются внутренние противоречия, и установлены требования, которые не может выполнить ни один участник.

Заявитель считает, что ни один оператор связи не имеет технической возможности исполнить требование: «Наличие радиопокрытия стандарта LTE в населенных пунктах: г. Якутск; -Марха; -Нижний Бестях; -Жатай; -Хатассы; -Нерюнгри.», так как покрытие в части населенных пунктах стандарта LTE в них отсутствует.

2. В предмет одного лота Заказчиком неправомерно включены два различных вида услуг, технически и функционально не связанных между собой, одна из которых не соотносится с предметом контракта.

Заявитель считает, что в требования технического задания неправомерно включены два различных вида услуг, технически и функционально не связанных между собой, одна из которых не соотносится с предметом контракта. В техническом задании Заказчик установил следующие требования:

- Исполнитель предоставляет возможность управлять смартфонами и планшетами сотрудников вашей компании удаленно через веб-интерфейс:
-
-
-
-
- Предоставление услуг доступа к пакетам MicrosoftOffice 365:
- Предоставления онлайн-доступа к офисным приложениям, бизнес-почте с объемом почтовых ящиков до 25 Гбайт и возможностью дополнительного архивирования, средствам обмена аудио- и видеoinформацией между компьютерами, с возможностью организации аудио- и видеоконференций, а также к облачным хранилищам данных. Степень доступности сервиса должна быть не хуже, чем 99,9%.

3. Требование о сохранении нумерации в коде ABC исполнимо только текущим оператором связи.

ТФОМС РС (Я) на рассмотрении дела представило письменный отзыв по указанным доводам заявителя.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, выслушав доводы лиц, участвующих в деле, рассмотрев представленные документы, доказательства, приходит к следующим выводам.

01 декабря 2015 года в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru ТФОМС РС (Я) размещено извещение № 0216200000115000061 о проведении электронного аукциона на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутии).

Закупка проводилась на основании Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и в соответствии с Документацией об аукционе в электронной форме «Предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд ТФОМС РС(Я) на 2016 год» от 19.11.2015 №429 (далее – Документация об аукционе).

В соответствии с п. 1.3.1. Документации об аукционе Заказчик осуществляет выбор организации для поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, информация о которых содержится в Информационной карте аукциона, в соответствии с

процедурами и условиями, приведенными в документации об аукционе, в том числе в Проекте государственного контракта.

В соответствии с п. 1.6.11. Документации об аукционе участник размещения заказа должен соответствовать требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работ, оказание услуг, являющимися предметом аукциона (если такие требования установлены, информация о них содержится в Информационной карте аукциона).

В соответствии с Информационной картой аукциона наименованием закупки является «Предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд ТФОМС РС(Я)».

Техническим заданием предусмотрено оказание услуг подвижной радиотелефонной связи (сотовая связь) в 2016 году стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд Территориального фонда обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия) (ТФОМС РС(Я)).

Оператор берет на обслуживание существующие телефонные номера Заказчика без дополнительной оплаты за использование сохраненного абонентского номера. В случае если Исполнитель для выполнения условий государственного контракта не сможет взять на обслуживание существующие номера телефонов Заказчика, Исполнитель за свой счет с момента заключения Государственного контракта предоставляет услуги:

- бесплатная переадресация вызова с существующих телефонных номеров в течение срока действия контракта;
- автоответчик для каждого номера;
- автоматическое оповещение всех вызовов с информацией о новом номере для каждого номера.

Технические характеристики, в том числе:

- Наличие радиопокрытия стандарта LTE в населенных пунктах: г. Якутск; - Марха; -Нижний Бестях; -Жатай; -Хатассы; -Нерюнгри.

Дополнительные обязательные услуги, в том числе:

- Исполнитель предоставляет возможность управлять смартфонами и планшетами сотрудников вашей компании удаленно через веб-интерфейс:
- включать пароль на устройстве;
- настраивать корпоративную почту, Wi-Fi и VPN
- включать/отключать работу устройства в роуминге
- стирать информацию или блокировать устройство в случае потери или кражи.
- применять политики безопасности в зависимости от местоположения сотрудника.

Специальные услуги, в том числе:

- Предоставление услуг доступа к пакетам MicrosoftOffice 365;
- Предоставления онлайн-доступа к офисным приложениям, бизнес-почте с объемом почтовых ящиков до 25 Гбайт и возможностью дополнительного архивирования, средствам обмена аудио- и видеоинформацией между компьютерами, с возможностью организации аудио- и видеоконференций, а также к облачным хранилищам данных. Степень доступности сервиса должна быть не хуже, чем 99,9%.

28 декабря 2015 года между Территориальным фондом обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия) и Публичным Акционерным Обществом «Мобильные ТелеСистемы» заключен Государственный контракт № 0216200000115000061-0247878-02 на оказание обусловленных техническим заданием услуги сотовой связи стандарта GSM 900/1800.

В соответствии с письмом Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Саха (Якутия) (исх. №170-02/14 от 01.02.2016) операторы связи, оказывающие услуги подвижной радиотелефонной связи (имеющие зарегистрированные базовые станции) стандарта LTE в следующих населенных пунктах:

- г. Якутск – ПАО «МТС», ПАО «Мегафон», ПАО «Вымпел-Коммуникации», ООО «Скартел»;
- мкр. Марха г. Якутска – ПАО «МТС», ПАО «Мегафон», ПАО «Вымпел-Коммуникации», ООО «Скартел»;
- г. Нерюнгри Нерюнгринского района – ПАО «МТС», ПАО «Мегафон», ПАО «Вымпел-Коммуникации», ООО «Скартел»;
- с. Хатассы г. Якутска – ПАО «МТС», ПАО «Мегафон», ПАО «Вымпел-Коммуникации»;
- п. Нижний Бестях Мегино-Кангаласского района – ПАО «МТС»;
- п. Жатай – ПАО «МТС», ПАО «Мегафон», ООО «Скартел».

Таким образом, довод заявителя о том, что ни один оператор связи не имеет технической возможности исполнить требование: «Наличие радиопокрытия стандарта LTE в населенных пунктах: г. Якутск; -Марха; -Нижний Бестях; -Жатай; -Хатассы; -Нерюнгри» является необоснованным.

В соответствии с ч. 7 ст. 26 Закона о связи оператор связи вправе передать выделенный ему ресурс нумерации или его часть другому оператору связи только с согласия федерального органа исполнительной власти в области связи. В случае, если абонент принимает решение о сохранении своего абонентского номера при заключении нового договора об оказании услуг связи с другим оператором подвижной радиотелефонной связи, согласие федерального органа исполнительной власти в области связи на передачу абонентского номера указанному оператору связи на срок действия такого договора не требуется.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2004 № 350 (ред. от 07.07.2014) утверждены Правила распределения и использования ресурсов нумерации единой сети электросвязи Российской Федерации (далее – Правила распределения и использования ресурсов нумерации единой сети).

В соответствии с п. 5 Правил распределения и использования ресурсов нумерации единой сети Федеральное агентство связи выделяет ресурс

нумерации для сетей электросвязи, определяет наличие ограниченности ресурса нумерации, в установленных законодательством Российской Федерации случаях изменяет, изымает полностью или частично выделенный ресурс нумерации, переоформляет решения о выделении ресурса нумерации.

В соответствии с п. 7 Правил распределения и использования ресурсов нумерации единой сети выделение ресурса нумерации для сетей электросвязи осуществляется Федеральным агентством связи по заявлению операторов связи, обладающих лицензией на осуществление деятельности в области оказания услуг связи

Таким образом, исполнение требования сохранения действующей телефонной нумерации не является юридически либо технически невозможным, в связи с чем довод заявителя о том, что требование о сохранении нумерации в коде ABC исполнимо только текущим оператором связи, является необоснованным.

В силу пункта 1 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки, в частности соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать, в том числе требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3-6 статьи 66 названного Федерального закона. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Предметом проводимого аукциона являлось «Предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд ТФОМС РС (Я)».

В соответствии с техническим заключением, предоставленным ПАО «Мобильные ТелеСистемы», услуга «Управления устройствами MDM» является дополнительной к базовым услугам подвижной связи, услуга MDM реализована с использованием облачного сервиса на IT платформе с обеспечением доступа к ней пользовательского оборудования, посредством мобильного доступа в интернет. Для целей возможности управления услугой MDM предоставляется клиенту логин и пароль для входа в web-интерфейс управления услугой на Портале «Управление устройствами (MDM)». ПАО «Мобильные ТелеСистемы» считает, что данная услуга технологически неразрывно связана с услугами подвижной связи и оказывается в рамках лицензионных требований.

Представитель ПАО «Мегафон» пояснил, что услуга «Управление устройствами (MDM)» их организацией не представляется.

Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи) регулирует отношения, связанные с созданием и эксплуатацией всех сетей связи и сооружений связи, использованием радиочастотного спектра, оказанием услуг электросвязи и почтовой связи на территории Российской Федерации и на

находящихся под юрисдикцией Российской Федерации территориях.

Согласно статье 2 Закона о связи под услугой связи понимают деятельность по приему, обработке, хранению, передаче, доставке сообщений электросвязи или почтовых отправлений.

В пункте 3.7 ГОСТ Р 53732-2009. Национальный стандарт Российской Федерации. Качество услуг сотовой связи. Показатели качества (утвержден и введен в действие Приказом Ростехрегулирования от 15.12.2009 № 1196-ст) определено, что услуга сотовой связи – это деятельность оператора сотовой связи по приему, обработке и передаче абонентской (пользовательской) информации по сети подвижной связи.

В соответствии с Номенклатурой товаров, утвержденной Приказом Минэкономразвития РФ от 07.06.2011 № 273 «Об утверждении номенклатуры товаров, работ, услуг для нужд заказчиков» услуги по управлению и настройке оборудования не входят в одну группу одноименных товаров вместе с услугами связи.

В соответствии с письмом Управления Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Республике Саха (Якутия) (исх. №170-02/14 от 01.02.2016) возможность управлять смартфонами и планшетами сотрудников компании удаленно через веб-интерфейс не входит в перечень наименований услуг связи, вносимых в лицензии утвержденных постановлением Правительства от 18.02.2005 №87 «Об утверждении перечня наименований услуг связи, вносимых в лицензии, и перечней лицензионных условий».

Таким образом, возможность управлять смартфонами и планшетами сотрудников компании удаленно через веб-интерфейс не может быть признана технологически и функционально связанной с предоставлением услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд ТФОМС РС (Я), оказание которой является предметом торгов.

Согласно п. 2 Правил оказания услуг связи по передаче данных, утвержденных Постановлением от 23 января 2006 г. № 32 «Об утверждении правил оказания услуг связи по передаче данных» (далее – Правила оказания услуг связи) «пакет информации» это сообщение электросвязи, которое передается по сети передачи данных и в составе которого присутствуют данные, необходимые для его коммутации узлом связи

Исходя из изложенного, предоставление услуг доступа к пакетам MicrosoftOffice 365 и предоставление онлайн-доступа к офисным приложениям, бизнес-почте с объемом почтовых ящиков до 25 Гбайт и возможностью дополнительного архивирования, средствам обмена аудио- и видеoinформацией между компьютерами, с возможностью организации аудио- и видеоконференций, а также к облачным хранилищам данных является передачей пакетов информации в сети «Интернет» и не требует дополнительного технического и программного обеспечения со стороны участников аукциона. Таким образом, указанное требование технологически и функционально связано с предметом закупки, и не ограничивают конкуренцию среди операторов связи.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений

В соответствии с частью 3 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" наряду с установленными частями 1 и 2 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов, участниками запроса котировок, участниками запроса предложений путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Заказчик, установив требование о предоставлении возможности управлять смартфонами и планшетами сотрудников компании удаленно через веб-интерфейс, ограничил доступ к участию в аукционе на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц для нужд ТФОМС РС (Я) тем хозяйствующим субъектам, которые не оказывают данную услугу, но являются операторами связи.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Территориальный фонд обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия) при проведении электронного аукциона на предоставление услуг подвижной радиотелефонной связи стандарта GSM 900/1800 МГц, установив требование о предоставлении возможности управлять смартфонами и планшетами сотрудников компании удаленно через веб-интерфейс, технологически и функционально не связанное с предметом торгов, ограничил доступ к участию в аукционе и нарушил часть 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать Территориальный фонд обязательного медицинского страхования Республики Саха (Якутия) (адрес: 677027, г. Якутск, ул. Кирова, д. 21Б) нарушившим часть 3 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции».
2. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Якутского УФАС для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренному ч. 4.1 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии:

О.А. Ярыгина

Члены Комиссии:

Л.В. Емельянова

И.А. Лаврентьев