

ФГУП «Почта России»

Варшавское ш., д. 37,

Москва, 131000

ООО «АЙС»

Боровая ул.,

д. 32, лит. А, пом. 31-Н.

Санкт-Петербург, 191119

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-401/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «АЙС» 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»

04.06.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «АЙС» от 22.05.2018 № 20/05-18, направленную письмом Московского УФАС России от 25.05.2018 № ИГ/24815/18-1, на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по устройству структурированной кабельной сети по адресам г. Санкт-Петербург Почтамтская ул., д.16-18 и Большая Морская ул., д.61 для нужд УФПС г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области (извещение № 31806469191) 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 «АЙС» (далее - Заявитель) от 22.05.2018 № 20/05-18, направленная письмом Московского УФАС России от 25.05.2018 № ИГ/24815/18-1, на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по устройству структурированной кабельной сети по адресам г. Санкт-Петербург Почтамтская ул., д.16-18 и Большая Морская ул., д.61 для нужд УФПС г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области (извещение № 31806469191) (далее — Аукцион, 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 настоящей статьи 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России», утвержденным приказом ФГУП «Почта России» от 21.08.2015 № 404-п (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

11.05.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

- Дата окончания подачи заявок — 04.06.2018;
- Дата рассмотрения заявок — 06.06.2018;
- Дата подведения итогов – 13.06.2018.

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 Заявителя следует, что при проведении Аукциона Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки действующей Лицензии Управления Федеральной службы безопасности РФ.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, 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 Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки действующей Лицензии Управления Федеральной службы безопасности РФ на осуществление разработки, производства, распространения шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнения работ, оказания услуг в области шифрования информации, технического обслуживания шифровальных

(криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) в соответствии с требованиями пункта 1 части 1 статьи 12 Федерального закона от 05.04.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее — Закон о лицензировании) и Постановления Правительства Российской Федерации № 313 от 16.04.2012 (с работами, предусмотренными пунктами 17, 18 Перечня выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в отношении шифровальных (криптографических) средств).

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.

Аналогичные принципы установлены пунктом 2.3.2 Положения о закупках.

Пунктом 1.4.4 Документации установлено, что иные требования к участникам закупки содержатся в пункте «Иные требования к участникам закупки» Информационной карты.

Согласно пункту «Иные требования к участникам закупки» Информационной карты:

« Иные обязательные требования, ссылка на которые приведена в пункте 1.4.4 Части I документации:

- Наличие действующей Лицензии Управления Федеральной службы безопасности РФ на осуществление разработки, производства, распространения шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнения работ, оказания услуг в области шифрования информации, технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) в соответствии с требованиями пункта 1 части 1 статьи 12 Федерального закона от 05.04.2011 № 99-ФЗ и Постановления Правительства Российской Федерации № 313 от 16.04.2012 (с работами, предусмотренными пунктами 17, 18 Перечня выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в отношении

шифровальных (криптографических) средств)».

Пунктом 1 части 1 статьи 12 Закона о лицензировании установлено, что обязательному лицензированию подлежат следующие виды деятельности, а именно, разработка, производство, распространение шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнение работ, оказание услуг в области шифрования информации, техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что в ходе выполнения работ победителю будет необходимо выполнить работы по кроссировке шкафа(ФЕРм 10-01-05107) и комплекс измерений постоянным током смонтированных парных кабелей до и после включения в оконченные устройства. В данные работы включены работы с использованием криптографических средства Заказчика. Спецификация работ привязана к размещению оборудования по зданию, следовательно, выделение работ линий связи криптографических средств может привести к разглашению информации о размещении криптографических средств Заказчика.

Кроме того, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы не представили.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего в Документации указанное требование, не противоречат требованиям Закона о закупках, Положения о закупке, Документации.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Предмет обжалования Жалобы составляют, действия заказчика, выразившиеся в установлении Заказчиком требования о наличие у участника закупки действующей Лицензии Управления Федеральной службы безопасности РФ на осуществление разработки, производства, распространения шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, выполнения работ, оказания услуг в области шифрования информации, технического обслуживания шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств (за исключением случая, если техническое обслуживание шифровальных (криптографических) средств, информационных систем и телекоммуникационных систем, защищенных с использованием шифровальных (криптографических) средств, осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) в соответствии с требованиями пункта 1 части 1 статьи 12

Закона о лицензировании и Постановления Правительства Российской Федерации № 313 от 16.04.2012 (с работами, предусмотренными пунктами 17, 18 Перечня выполняемых работ и оказываемых услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в отношении шифровальных (криптографических) средств) 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. Учитывая изложенное, Комиссией

2. В соответствии с пунктом 1.4.1.8 Документации замена лица, уполномоченного на ведение всех финансовых операций, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с Заказчиком, осуществление ведения бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика, осуществление документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур, подписание предоставлять, получать документы, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, связанные с исполнением договора, допускается только с письменного согласия Заказчика.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Документацией неправомерно установлено вышеуказанное требование, так как участник закупки, отвечающий установленным Документацией требованиям, является субъектом предпринимательской деятельности, который вправе самостоятельно выбирать лидера такого участника, а также производить его замену в связи с чем установление Заказчиком в Документации условия о согласовании замены лидера коллективного участника ограничивает такого участника в осуществлении предпринимательской деятельности.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2.3.2 пункта 2.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «АЙС» (ИНН: 7842355889, ОГРН: 1077847240206) от 22.05.2018 № 20/05-18, направленную письмом Московского УФАС России от 25.05.2018 № ИГ/24815/18-1, на действия (бездействие) заказчика ФГУП «Почта России» (ИНН: 7724261610, ОГРН: 1037724007276) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на

выполнение работ по устройству структурированной кабельной сети по адресам г. Санкт-Петербург Почтамтская ул., д.16-18 и Большая Морская ул., д.61 для нужд УФПС г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области (извещение № 31806469191) необоснованной.

- Признать ФГУП «Почта России» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 24.05.2018 № 223ФЗ-401/18.

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