

Решение № 03-10.1/17-2013

о признании жалобы обоснованной

01 февраля 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Иванченко О.И. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа, заместителя Председателя Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Шевченко А.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ОАО «Мегафон» (далее – заявитель, Общество) на действия КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» (далее – заказчик) при проведении запроса котировок на оказание услуг по предоставлению доступа к сети «Интернет» подразделениям Министерства государственно-правового развития Омской области» (извещение № 0352200040813000001) (далее – запрос котировок),

в присутствии представителей:

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба заявителя (вх. № 599 от 25.01.2013), из которой следует, что условия проведения запроса котировок ограничивают количество участников размещения заказа, в частности заявитель указал в своей жалобе, что *«в настоящее время для организации абонентского доступа к сети передачи данных, в том числе к сети «Интернет», наиболее активно используются следующие технологии связи:*

- *сети UMTS, используемые операторами подвижной радиотелефонной связи. Максимальная скорость передачи данных – 14.4 Мбит/с;*

- *система радиодоступа IEEE 802, 11x (WiFi), 802.16 (WiMax), в том числе система спутниковой связи (технология VSAT подвижной спутниковой связи), Наиболее часто*

используемые в условиях отсутствия (или дороговизны построения) кабельных связей. Практическая скорость доступна не менее 2 Мбит/с;

- xDSL – семейство технологий, позволяющих значительно повысить пропускную способность абонентской линии телефонной сети общего пользования путем использования эффективных линейных кодов и адаптивных методов коррекции искажений линии на основе современных достижений микроэлектроники и методов цифровой обработки сигнала;

- волоконно-оптической линии связи. Прокладываются отдельно от существующих линий связи. Позволяют организовать канал связи до 1000 Мбит/с. Данная технология обладает наибольшей надежностью и защищенностью».

При рассмотрении жалобы представители заявителя проинформировали Комиссию, что в настоящий момент Общество может применить три способа оказания услуги по предоставлению доступа к сети «Интернет» с применением: волоконно-оптических линий связи, сети UMTS и системы радиодоступа.

По мнению заявителя, условия запроса котировок разработаны заказчиком в интересах одного оператора связи (ОАО «Ростелеком»), что незаконно ограничивает других операторов связи в возможности участвовать в настоящем запросе котировок с использованием другой технологии без применения ADSL-модема.

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-383 от 28.01.2013) заказчиком были представлены материалы запроса котировок (вх. № 751 от 30.01.2013), изучив которые Комиссия установила, что 15.01.2013 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещено извещение о проведении запроса котировок № 0352200040813000001 (далее – Извещение) с начальной (максимальной) ценой государственного контракта 465203,20 руб.

Согласно протоколу заседания единой комиссии от 30.01.2013 поступило две котировочные заявки, победителем признано ОАО «Ростелеком» с ценой государственного контракта – 463994,88 руб.

Кроме того, заказчик представил Комиссии пояснения (исх. № 01/44 от 31.01.2013), из которых следует, что в целях исполнения требований Федерального закона «О обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» все судебные участки (40 объектов, расположенных во всех районах Омской области и в г.Омске) были подключены к сети «Интернет» посредством уже имеющихся абонентских линий связи, а также ADSL-модемов. В результате использования имеющихся абонентских линий связи обеспечивается непрерывность предоставления услуги и не предполагаются дополнительные финансовые затраты, связанные с осуществлением настроек коммутационного и сервисного оборудования, требующих обязательного присутствия при выполнении этих работ специалистов заказчика на всех указанных объектах. Подключение к имеющимся абонентским линиям связи посредством ADSL-модемов обеспечивает высокую пропускную способность канала связи, безопасность и надежность связи, исключающих влияние всевозможных помех, препятствий, погодных условий.

В настоящих пояснениях указано на нестабильность работы «Интернет» - каналов обслуживаемых ОАО «Мегафон» в Тарском районе Омской области» (пропадание сигнала, плавающая скорость передачи и приема данных), а также в здании суда по адресу: г. Омск, ул.6-я Комсомольская, 30 (неустойчивый сигнал по понедельникам и пятницам, а также при плохой погоде (сильный ветер, дождь, снегопад), выход в «Интернет» в эти дни затруднен, работникам суда приходится неоднократно переподключать модем).

Также заказчик представил Комиссии письмо руководителя департамента финансов и экономики-главного бухгалтера Министерства государственного правового развития Омской области» № 310/7 от 29.01.2013 о том, что *«в целях обеспечения своевременного и качественного оказания услуг связи по предоставлению доступа к сети Интернет в структурных подразделениях Министерства в оперативном управлении Министерства находятся 40 пакетов «Webstrim + модемы».*

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов») внеплановой проверки, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

Статьей 43 Федерального закона «О размещении заказов» установлено, что запрос котировок должен содержать, в том числе наименование, характеристики и количество поставляемых товаров, наименование, характеристики и объем выполняемых работ, оказываемых услуг. При этом должны быть указаны требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, требования к размерам, упаковке, отгрузке товара, требования к результатам работ и иные показатели, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемых работ, оказываемых услуг потребностям заказчика.

При этом согласно части 2 статьи 45 Федерального закона «О размещении заказов» извещение о проведении запроса котировок должно содержать сведения, предусмотренные [статьей 43](#) настоящего Федерального закона, и быть доступным для ознакомления в течение всего срока подачи котировочных заявок без взимания платы. Извещение о проведении запроса котировок может содержать указание на товарные знаки. В случае, если в извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, в этом извещении также должно содержаться указание на товарный знак товара российского происхождения (при наличии информации о товаре российского происхождения, являющемся эквивалентом товару, происходящему из иностранного государства или группы иностранных государств). В случае, если в

извещении о проведении запроса котировок содержится указание на товарные знаки, они должны сопровождаться словами "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев размещения заказов на поставки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование. Эквивалентность товаров определяется в соответствии с требованиями и показателями, установленными на основании [пункта 4 статьи 43](#) настоящего Федерального закона. Извещение о проведении запроса котировок не может содержать указание на знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, **а также требования к товарам, их производителям, информации, работам, услугам, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.**

В пункте 2 Приложения № 2 (Техническое задание) к Извещению заказчик указал адреса мировых судов Омской области и города Омска, а также установил, что предоставление услуг доступа к сети «Интернет» включает в себя:

- предоставление услуги доступа к сети «Интернет» с использованием ADSL-модема;
- использование имеющихся абонентских линий связи для подключения ADSL-модема;
- обеспечение скорости передачи данных в сети «Интернет» не менее 256 Кбит/сек;
- предоставление безлимитного тарифного плана;
- предоставление статистического IP-адреса в сети Исполнителя для каждого из подразделений, подключаемых к сети «Интернет»;
- круглосуточное предоставление услуг, за исключением проведения необходимых профилактических и ремонтных работ.

Из чего следует, что в Техническом задании установлены требования о подключении к сети «Интернет» исключительно через абонентские номера телефонов заказчика с использованием технологии ADSL.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» оказание услуг общедоступной электросвязи по фиксированным телефонным линиям относится к сфере деятельности субъектов естественных монополий. Следовательно, для оказания услуг исполнителем государственного контракта, заключаемого по итогам запроса котировок, требуется согласие субъекта естественной монополии, оказывающего услуги общедоступной электросвязи по фиксированным телефонным линиям, на подключение и передачу данных по указанным фиксированным телефонным линиям.

При этом действующим законодательством не установлена обязанность

указанного субъекта естественной монополии заключать с третьим лицом (исполнителем государственного контракта по предоставлению доступа к сети «Интернет») договор на подключение и передачу данных по фиксированным телефонным линиям.

Таким образом, требования Технического задания о подключении к сети «Интернет» через абонентские номера телефонов заказчика с использованием технологии ADSL влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа, что противоречит части 2 статьи 45 Федерального закона «О размещении заказов».

Комиссия считает, что при таких требованиях Технического задания заказчиком нарушены требования части 2 статьи 42 Федерального закона «О размещении заказов», в силу которой, заказчик, уполномоченный орган вправе осуществлять размещение заказа путем запроса котировок цен товаров, работ, услуг, соответственно производство, выполнение, оказание которых осуществляются не по конкретным заявкам заказчика, уполномоченного органа и для которых есть **функционирующий рынок**, с учетом положений [части 3](#) настоящей статьи в случаях, если цена контракта не превышает пятьсот тысяч рублей, за исключением случаев, предусмотренных [частями 5](#) и [6](#) настоящей статьи и [главой 5](#) настоящего Федерального закона.

Условия исполнения государственного контракта с обязательным использованием ADSL-модема, а также имеющихся у заказчика абонентских линий связи для подключения ADSL-модема, установлены заказчиком в интересах одного оператора связи, которому выделена номерная емкость, соответственно иные операторы связи не имеют возможность обеспечивать доступ к сети «Интернет», используя выбранный заказчиком способ оказания услуги. Данные обстоятельства свидетельствуют о том, что размещение заказа осуществлено по конкретной заявке заказчика, для оказания которой отсутствует функционирующий рынок.

Выводы Комиссии фактически подтверждает письмо Управления Роскомнадзора по Омской области (вх.№ 709 от 29.01.2013), в котором четко указано, что *«заключение договора и предоставление услуг связи по доступу в сеть Интернет может быть осуществлено **по любой технологии**, используемой в сети оператора связи», «абонентский номер мети местной телефонной связи в коде АВС-381 выделяется абоненту при оказании услуг местной телефонной связи и никак не связан с оказанием телематических услуг связи».*

Кроме того, Комиссия установила, что в абзаце втором извещения о проведении запроса котировок заказчиком указано: *«Участниками размещения заказа может быть любое юридическое лица независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое **физические лица**, в том числе индивидуальный предприниматель».*

Вместе с тем, заказчиком не учтено, что в силу части 2 статьи 8 Федерального закона «О размещении заказов» участие в размещении заказов может быть ограничено настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Предметом запроса котировок является оказание телематических услуг связи, при этом из требований пункта 12 статьи 2 и части 1 статьи 29 Федерального [закона](#) от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» следует, что данную услугу вправе осуществлять на основании соответствующей лицензии только юридические лица или индивидуальные предприниматели.

Таким образом, положение Извещения о возможности участия в запросе котировок **физических лиц** не соответствует требованиям части 2 статьи 8 Федерального закона «О размещении заказов», пункта 12 статьи 2 и части 1 статьи 29 Федерального [закона](#) от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи».

Учитывая изложенное, руководствуясь частью 5 статьи 17, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов», Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, зарегистрированным в Минюсте России 01.08.2012 № 25073, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ОАО «Мегафон» на действия КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» при проведении запроса котировок на оказание услуг по предоставлению доступа к сети «Интернет» подразделениям Министерства государственно-правового развития Омской области» (извещение № 0352200040813000001).

2 .Признать в действиях КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» нарушение части 2 статьи 8, части 2 статьи 42 и части 2 статьи 45 Федерального закона «О размещении заказов».

3 .В соответствии с частью 9 статьи 17 Федерального закона «О размещении заказов» выдать КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» предписание об устранении нарушений законодательства о размещении заказов.

4. По фактам выявленных нарушений законодательства о размещении заказов передать материалы запроса котировок (извещение № 0352200040813000001) должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 03-10.1/17-2013

об устранении нарушений законодательства о размещении заказов

01 января 2013 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

Шмаковой Т.П. - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

Иванченко О.И. – начальника отдела контроля размещения государственного заказа, заместителя Председателя Комиссии;

Вормсбехера А.В. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Алексиной А.П. – главного специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии;

Шевченко А.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу ОАО «Мегафон» на действия КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» при проведении запроса котировок на оказание услуг по предоставлению доступа к сети «Интернет» подразделениям Министерства государственно-правового развития Омской области» (извещение № 0352200040813000001),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с частью 5 статьи 17 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных

нужд» (далее – Федеральный закон «О размещении заказов»), установив в действиях КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» нарушение части 2 статьи 8, части 2 статьи 42 и части 2 статьи 45 Федерального закона «О размещении заказов»,

на основании своего Решения от 01.01.2013 № 03-10.1/17-2013, руководствуясь частью 5 и пунктом 1 части 9 статьи 17, частью 1 статьи 17.1, частью 6 статьи 60 Федерального закона «О размещении заказов»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» его единой комиссии отменить протокол рассмотрения и оценки котировочных заявок от 30.01.2013.

2. КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» **аннулировать запрос котировок** на оказание услуг по предоставлению доступа к сети «Интернет» подразделениям Министерства государственно-правового развития Омской области» (извещение № 0352200040813000001).

3. КУОО «Центр хозяйственного обслуживания Министерства государственно-правового развития Омской области» его единой комиссии выполнить действия, указанные в пунктах 1-2 настоящего предписания **в срок до 18.02.2013** и проинформировать об исполнении Омское УФАС России **в срок до 20.02.2013** в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Вормсбехера А.В.

Настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Невыполнение в установленный срок законного предписания, требования органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, его территориального органа **влечет за собой административное наказание в виде административного**

штрафа в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.