

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России №283 от 26.12.2011г.), в составе:

Председателя Комиссии –«<...>»;

членов Комиссии: «<...>»,

в присутствии:

- представителей заявителя: ПАО «Ростелеком» -«<...>»,

- представителей ответчика: ГАУ «С-КК «Оренбуржье»- «<...>»,

рассмотрев жалобу ПАО «Ростелеком» в лице Оренбургского филиала ПАО «Ростелеком» на действия ГАУ "С-КК "Оренбуржье" при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбуржье" (№31502803613),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба («<...>») ПАО «Ростелеком» в лице Оренбургского филиала ПАО «Ростелеком» (г.Оренбург, ул.Володарского, д.11, 460000) (далее – ПАО «Ростелеком», заявитель) на действия ГАУ "С-КК "Оренбуржье" (г. Оренбург, пр. Гагарина, д. 21/1,460040) (далее – ответчик, заказчик, организатор торгов) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбуржье" (№31502803613).

Жалоба подана в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ, и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступлением жалобы ООО «Дельта Комплект», Оренбургским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» заявителю и организатору торгов были направлены уведомления («<...>») о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, информация о жалобе размещена на официальном сайте Оренбургского УФАС России <http://orenburg.fas.gov.ru/>.

Из содержания жалобы ПАО «Ростелеком» следует:

1. Документация о проведении открытого конкурса не содержит сведения о форме, порядке, датах начала и окончания срока предоставления разъяснений положений конкурсной документации.
2. Заказчиком установлено требование к заявке, влекущее ограничение числа участников закупки.

3. Заказчиком в один лот объединены проектирование, и поставка и монтаж оборудования, что технологически и функционально не связано единым процессом выполнения работ.

4. Заказчиком некорректно сформулирован предмет закупки, ввиду чего остается неясным конкретный перечень работ, требуемых к выполнению в рамках закупки.

Заявитель считает, что сведения содержащиеся в Документации открытого конкурса нарушают требования Федерального закона Российской Федерации от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ведет к ограничению участников.

На заседании Комиссии Заявитель отказался от двух доводов жалобы (Документация о проведении открытого конкурса не содержит сведения о форме, порядке, датах начала и окончания срока предоставления разъяснений положений конкурсной документации; Заказчиком некорректно сформулирован предмет закупки, ввиду чего остается неясным конкретный перечень работ, требуемых к выполнению в рамках закупки), в связи с тем, что в Документацию открытого конкурса были внесены изменения.

Представитель ответчика в ходе заседания Комиссии вменяемое нарушение не признал, с доводами, изложенными в жалобе, не согласился, предоставил отзыв на жалобу («<...>») и документы, затребованные уведомлением Оренбургского УФАС России («<...>»).

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения ответчика, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 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 Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На официальном сайте Российской Федерации в сети интернет для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (<http://zakupki.gov.ru>), 01.10.2015 г. было опубликовано извещение № 31502803613 о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбуржье".

Согласно ч.1 ст.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» (далее – Закон о закупках), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим 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](#) настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с ч.2 ст.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.

Одними из основополагающих принципов в соответствии с п.2 и п.4 ч.1 ст.3 Закона о закупках являются принципы: равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Вместе с тем, в ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции установлено требование о том, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В пп.1 п.11 раздела 2 Конкурсной документации открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбуржье", «<...>» (далее – Документация открытого конкурса) установлено обязательное требование, а именно: «соответствие Претендента, подающего Заявку на участие в открытом конкурсе, требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товара, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом конкурса, а именно: соответствие предмета конкурса видам деятельности, определенным на основании его учредительных документов, наличие соответствующих лицензий, сертификатов, разрешений (если деятельность лицензируется)».

В соответствии с пп.5 п.11 раздела 2 Документации открытого конкурса установлено обязательное требование по наличию действующих сертификатов СРО по данному типу работ.

Однако, согласно пп.9.7 п.9 раздела 1 Документации открытого конкурса, претендент, подавший Заявку на участие в конкурсе, не допускается к участию в конкурсе в случаях:

- непредставления предусмотренных настоящей конкурсной документацией документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений о Претенденте, подавшем Заявку на участие в конкурсе, или об оборудовании, на поставку которого проводится конкурс;

- несоответствия требованиям, установленным настоящей конкурсной документацией к участникам конкурса.

Комиссия считает, что не установление конкретного перечня документов создает правовую неопределенность для участников закупки по формированию заявки, и тем самым может привести к необоснованному отказу в допуске потенциальных участников.

Вместе с тем, предметом данной закупки, согласно извещению и пп.1.2 п.1 раздела 1 Документации открытого конкурса, является приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбуржье".

Тем не менее, в разделе 4 Документации открытого конкурса указано, что техническое задание подготовлено в целях проведения открытого конкурса на поставку, проектирование и монтаж системы визуализации, также в рамках исполнения договора на приобретение системы визуализации должно быть произведено проектирование.

В соответствии с п.3 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденное Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 февраля 2008 г. N 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию» следует, что проектная документация состоит из текстовой и графической частей.

Текстовая часть содержит сведения в отношении объекта капитального строительства, описание принятых технических и иных решений, пояснения, ссылки на нормативные и (или) технические документы, используемые при подготовке проектной документации и результаты расчетов, обосновывающие принятые решения.

Графическая часть отображает принятые технические и иные решения, и выполняется в виде чертежей, схем, планов и других документов в графической форме.

Комиссия приходит к выводу, что объединение в один лот услуг технологически и функционально несвязанных между собой (проектирование, поставка и монтаж оборудования) существенно ограничивает круг потенциальных участников данной закупки, так как не связано с предметом закупки, и, как следствие, приводит или может к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, что является нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч.17 ст.18.1 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Установленные требования в п.2.1.5 раздела 4 Документации открытого

конкурса по техническим характеристикам не противоречат требованиям Закона о закупках.

Согласно пп.11.17 п.11 Положения о закупках товаров, работ и услуг для нужд ГАУ «С-КК «Оренбуржье», «<...>» следует, что конкурсная документация должна содержать порядок и срок отзыва заявок, порядок внесения изменений в такие заявки.

В соответствии пп.7.3 п.7 раздела 1 Документации открытого конкурса, претендент, желающий отозвать свою Заявку на участие в конкурсе, уведомляет Заказчика об этом до окончания срока подачи Заявок на участие в конкурсе. В уведомлении в обязательном порядке должны указываться наименование Претендента, подавшего Заявку на участие в конкурсе и отзывающего ее.

Таким образом, организатор торгов не указал порядок внесения изменений в заявки.

Согласно п.27 раздела 2 Документации открытого конкурса, установлены суммы к размеру обеспечения исполнения договора: 5% - от начальной цены, что составляет «<...>», при внесении на р/счет Поставщика, или 30% - от начальной цены, что составляет «<...>», при предоставлении банковской гарантии.

В соответствии с п.28 раздела 2 Документации открытого конкурса следует, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц.

Тем не менее, в п. 9.1. Проекта договора прописано, что договор вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует до полного исполнения Сторонами принятых на себя обязательств по настоящему Договору.

Таким образом, Комиссия считает, что данные требования создают правовую неопределенность для потенциальных участников закупки по формированию заявки, так как не позволяют потенциальному участнику установить рассчитанный срок действия банковской гарантии и соответственно сформировать заявку.

В соответствии с пп.9 п.11 раздела 2 Документации открытого конкурса, установлено обязательное требование по наличию у участника копии письма о партнёрстве (подтверждающего наличие статуса официального дилера) полученного от производителя оборудования.

Исходя из содержания пп.9.7 п.9 раздела 1 Документации открытого конкурса, претендент, подавший Заявку на участие в конкурсе, не допускается к участию в конкурсе по непредставлению предусмотренных настоящей конкурсной документацией документов.

Комиссия, проанализировав Документацию открытого конкурса установила, что к дальнейшему участию в закупке допускаются либо производители товара, либо официальные дилеры производителя. Участники, не являющиеся официальными дилерами или производителями поставляемой продукции, к дальнейшему участию в закупке не допускается.

Кроме того, установленное требование в пп.9 п.11 раздела 2 Документации открытого конкурса, способно привести к неравенству участников торгов, так как

установленное требование для допуска (недопуска) предложений участников создает предпосылки для создания преимущественных условий для участия в торгах отдельным участникам, что приводит к нарушению требований ч. 1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, требование к участникам, изложенное пп.9 п.11 раздела 2 Документации открытого конкурса, не относятся к техническим, качественным, функциональным характеристикам закупаемого товара. Данное требование не является квалификационным, и его установление приводит к недопущению, ограничению и устранению конкуренции (ограничению конкуренции) среди потенциальных участников предквалификационного отбора открытого конкурса, что является нарушением ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия приходит к выводу, что при проведении данной закупки ГАУ «С-КК «Оренбургжье» были нарушены требования действующего законодательства, прописанные в п.2 и п.4 ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видам юридических лиц» и ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

Совокупность выявленных нарушений позволяют Комиссии сделать вывод о необходимости аннулирования данной закупки.

Руководствуясь статьями 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 -ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу («<...>») ПАО «Ростелеком» в лице Оренбургского филиала ПАО «Ростелеком» (г.Оренбург, ул.Володарского, д.11, 460000) на действия ГАУ "С-КК "Оренбургжье" (г. Оренбург, пр. Гагарина, д. 21/1, 460040) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбургжье" (№31502803613), обоснованной.
2. Выдать организатору торгов –ГАУ «С-КК «Оренбургжье» предписание о об аннулировании открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на приобретение системы визуализации для нужд ГАУ "С-КК "Оренбургжье" (№31502803613).

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

Председатель Комиссии

«<...>»

