

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 94-158/13

# **о нарушении законодательства Российской Федерации о размещении заказов**

«18» ноября 2013 года

г. Псков

Резолютивная часть решения оглашена 18 ноября 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 21 ноября 2013 года.

На заседании производилась аудиозапись.

Комиссия Псковского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов (далее также – Комиссия) в следующем составе:

начальник отдела контроля органов власти, государственного заказа и рекламы Псковского УФАС России Лисица Д.Н. – заместитель председателя Комиссии,

заместитель начальника отдела контроля органов власти, государственного заказа и рекламы Псковского УФАС России Иванов Н.Н. – член Комиссии,

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, государственного заказа и рекламы Псковского УФАС России Васильев В.В. – член Комиссии,

в присутствии представителей:

от ответчика Псковской таможни – Власова А.Н. (доверенность № 11-37/082 от 18.11.2013 года), Макаренко А.Е. (доверенность № 11-37/089 от 18.11.2013 года), Крившук С.Ю. (доверенность № 11-37/056 от 24.07.2013 года), Ампелонского С.И. (доверенность № 11-37/053 от 24.07.2013 года),

рассмотрев жалобу ЗАО «Московская Гигабитная сеть» (далее – Заявитель) на действия Псковской таможни (далее – Заказчик), содержащие признаки нарушения Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О размещении заказов...») при размещении заказа на оказание услуг по предоставлению резервных цифровых каналов связи (номер извещения: 0157100004713000130),

### **УСТАНОВИЛА:**

31 октября 2013 года Заказчиком был объявлен открытый аукцион в электронной форме на оказание услуг по предоставлению резервных цифровых каналов связи (номер извещения: 0157100004713000130).

Извещение о проведении вышеуказанного открытого аукциона в электронной форме (далее – аукцион) размещено на официальном сайте Российской

Федерации для размещения заказов в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 31 октября 2013 года.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 800 000 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе – 11 ноября 2013 года.

11 ноября 2013 года в адрес Псковского УФАС России поступила жалоба Заявителя.

Рассмотрение жалобы назначено на 18 ноября 2013 года в 15 часов 00 минут.

Заявитель о месте и времени рассмотрения жалобы уведомлен в установленном порядке. Представитель Заявителя на рассмотрение жалобы не явился.

**По мнению Заявителя, его законные права и интересы были ущемлены в результате следующих действий Заказчика:**

Документация об аукционе содержит следующие положения, не соответствующие требованиям законодательства о размещении заказов.

1. Предметом контракта является предоставление резервных цифровых каналов связи, в то же время в документации об аукционе установлены требования к основным каналам связи.

2. Требование документации об аукционе о предоставлении услуг с использованием наземных каналов связи (волоконно-оптической линии связи – ВОЛС) ограничивает количество участников размещения заказа.

3. Положения документации об аукционе о самостоятельном получении пропусков для прохода и проезда в режимную зону и согласовании размещения окончательного телекоммуникационного оборудования с ФГКУ Росгранстрой ограничивает количество участников размещения заказа.

4. Положения проекта контракта об ответственности сторон нарушают права участников размещения заказа, так как предусматривают несоразмерную ответственность Заказчика и исполнителя.

**Заказчик не признал нарушения, указанные в жалобе Заявителя, и представил следующие объяснения:**

1. Предоставление резервных цифровых каналов связи предусматривает наличие основного и резервных каналов связи, обеспечивающих потребность Заказчика в бесперебойной связи.

2. Требование документации об аукционе о предоставлении услуг с использованием наземных каналов связи является потребностью Заказчика, которая обусловлена наибольшей надежностью, безопасностью и пропускной способностью ВОЛС.

3. Положения документации об аукционе о самостоятельном получении пропусков для прохода и проезда в режимную зону и согласовании размещения окончательного

телекоммуникационного оборудования с ФГКУ Росгранстрой обусловлено с нахождением данного оборудования на пунктах пропуска, находящихся на балансе ФГКУ Росгранстрой и связано с Правилами режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ (далее – Правила), утвержденными приказом Росграницы от 27.12.2010 № 451-ОД.

Так согласно Правилам въезд и выезд в пункты пропуска осуществляется по пропускам, выдаваемым по согласованию ФГКУ Росгранстрой.

4. Ответственность сторон, предусмотренная проектом контракта, полностью соответствует требованиям законодательства о размещении заказов.

Отсутствие ограничения количества участников размещения заказа подтверждается наличием двух коммерческих предложений, полученных в целях определения начальной (максимальной) цены контракта.

**В результате рассмотрения жалобы и проведенной на основании жалобы (в соответствии с частью 5 статьи 17 ФЗ «О размещении заказов...») внеплановой проверки, Комиссия установила, что:**

1. В соответствии с пунктом 4 части 4 статьи 41.5 ФЗ «О размещении заказов...» в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме указывается предмет контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов...» документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать требования 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.

Извещением о проведении аукциона установлен предмет контракта – «Оказание услуг по предоставлению резервных цифровых каналов связи».

Пунктом 8.4 Технического задания установлено, что в случаях задержки и/или перебоев в оказании услуги более, чем на 30 минут, предоставить заказчику услуги по резервным каналам связи.

Пунктом 8.5 Технического задания установлено, что в целях обеспечения безопасности оказания услуг в качестве основного и резервных каналов должны быть предоставлены только наземные каналы.

Таким образом, пунктами 8.4, 8.5 Технического задания установлены требования к техническим характеристикам услуг по предоставлению резервных цифровых каналов связи, которые выражаются в наличии в своем составе, как основного, так и резервного канала связи.

Несоответствия предмета контракта требованиям документации об аукционе Комиссией не установлено.

2. В соответствии с частью 1 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов...» документация об открытом аукционе в электронной форме должна соответствовать требованиям, предусмотренным частями 1 - 3.2, 4.1 - 6 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов...».

Часть 1 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов...» предусматривает, что документация об аукционе разрабатывается заказчиком, уполномоченным органом. Документация об аукционе должна содержать требования, установленные заказчиком, уполномоченным органом, к качеству, техническим характеристикам услуг и иные показатели, связанные с определением соответствия оказываемых услуг потребностям заказчика (часть 2 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов...»).

Частью 3.1 статьи 34 ФЗ «О размещении заказов...» запрещается устанавливать в документации об аукционе требования, которые влекут за собой ограничение количества участников размещения заказа.

Требование пункта 8.5 Технического задания о предоставлении услуг связи с использованием только наземных каналов не может рассматриваться как ограничивающее количество участников размещения заказа в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О размещении заказов...» под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация.

С учетом положений пункта 1 части 4 статьи 41.6 ФЗ «О размещении заказов...» заказчик вправе устанавливать требования к качеству, техническим характеристикам товара, работ, услуг, требования к их безопасности, требования к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара исходя из своих потребностей, обусловленных необходимостью выполнения возложенных на него функций.

Задачей законодательства о размещении заказов является не столько обеспечение максимального числа участников, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования и потребностям Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков.

Потребностью Заказчика, обеспеченной расходной частью бюджета, в данном случае являются услуги связи с использованием наземных каналов. Законодательство о размещении заказов не содержит регламентированной обязанности заказчика обосновывать свою потребность в тех или иных услугах.

Тем не менее, Комиссия, учитывая, что в полномочия контролирующего органа не входит проверка объективности потребности заказчиков в тех или иных услугах, принимает доводы Заказчика о том, что наземные каналы связи обеспечивают наибольшую надежность, безопасность и пропускную способность.

3. Пунктом 2 Технического задания установлено, что Исполнитель самостоятельно решает вопросы, связанные с получением пропусков в Федеральном Государственном Казенном Учреждении «Дирекция по строительству и эксплуатации объектов Росграницы» (далее - ФГКУ Росгранстрой) для прохода и проезда в режимную зону для своих сотрудников и транспорта, если это необходимо для оказания услуг.

Пунктом 3 Технического задания установлено, что размещение оконечного телекоммуникационного оборудования согласовать с ФГКУ Росгранстрой.

Положения документации об аукционе о самостоятельном получении пропусков для прохода и проезда в режимную зону и согласовании размещения оконечного телекоммуникационного оборудования с ФГКУ Росгранстрой не может свидетельствовать об ограничении количества участников размещения заказа в силу следующих обстоятельств.

Правила режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации (далее - Правила), утверждены приказом Росграницы от 27.12.2010 № 451-ОД.

Согласно пункту 8 Правил въезд в пункты пропуска, функционирующие вне пределов объектов транспортной инфраструктуры, и выезд из них лиц и транспортных средств, а также ввоз и вывоз грузов, товаров и животных осуществляются в специально выделенных для этих целей местах по пропускам, выдаваемым по согласованию с пограничными органами филиалами учреждения, подведомственного Федеральному агентству по обустройству государственной границы Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 9 Правил пропуска для въезда в пункты пропуска и выезда из них лиц и транспортных средств, а также ввоза и вывоза грузов, товаров и животных оформляются на основании удостоверенных печатью письменных обращений руководителей организаций и предприятий, осуществляющих в пункте пропуска хозяйственную и иную деятельность, а также руководителей подразделений федеральных органов исполнительной власти, которые на законном основании осуществляют деятельность в пункте пропуска, о выдаче пропуска, заполняемых на русском языке разборчиво от руки или с использованием технических средств (пишущей машинки, компьютера), без сокращений слов, аббревиатур, исправлений и помарок.

В письменном обращении на пропуск лица указываются полное наименование организации (предприятия), инициирующего выдачу пропуска, и установочные данные лица, которому требуется оформить пропуск, в том числе фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, место жительства (пребывания), занимаемая должность, сведения о серии, номере, дате и месте выдачи документа, удостоверяющего личность гражданина, а также сведения о цели пребывания в пункте пропуска и сроке (периоде), на который требуется оформить пропуск. В письменном обращении на пропуск сотрудников пограничных органов,

осуществляющих деятельность в пункте пропуска, указывается полное наименование соответствующего подразделения, фамилия, имя, отчество сотрудника, сведения о сроке (периоде), на который требуется оформить пропуск.

В письменном обращении на пропуск транспорта указываются полное наименование организации (предприятия), сведения о транспортном средстве, на которое требуется оформить пропуск, в том числе вид, марка, модель и регистрационный знак (номер <...> данные о фамилии, инициалах и документе, удостоверяющем личность лица (лиц), под управлением которого (которых) транспортное средство находится, а также сведения о цели пребывания в пункте пропуска и сроке (периоде), на который требуется оформить пропуск.

Пунктом 10 Правил установлено, что обращения на пропуск лиц рассматриваются в срок не более 15 календарных дней со дня их поступления. При этом общий срок прохождения обращения на пропуск при согласовании с пограничными органами не может превышать 10 календарных дней. Обращение на пропуск сотрудников пограничных органов на согласование не направляется.

По результатам рассмотрения заявки принимается решение о выдаче пропуска или отказе в его выдаче по следующим основаниям:

указание в письменном обращении неполной или недостоверной информации;

нарушение требований, предусмотренных пунктом 9 Правил;

несогласование заявки на выдачу пропуска пограничными органами;

введение на территории, в пределах которой функционирует пункт пропуска, чрезвычайного или военного положения, правового режима контртеррористической операции.

Об отказе в выдаче пропуска письменно сообщается инициатору обращения с указанием оснований принятия решения.

Все пункты пропуска, где располагаются таможенные посты, находятся на балансе ФГКУ Росгранстрой, все работы, проводимые на территории таможенных постов, а также мероприятия, связанные с размещением какого-либо оборудования согласовываются с балансодержателем, с чем и связано требование к исполнителю как «Размещение оконечного телекоммуникационного оборудования согласовать с ФГКУ Росгранстрой».

Таким образом, обжалуемые положения документации об аукционе обусловлены требованиями режима в пунктах пропуска через государственную границу. Данные требования одинаковы для всех хозяйствующих субъектов и не могут свидетельствовать об ограничении количества участников размещения заказа.

Доказательств того, что обжалуемые пункты Технического задания включены в документацию об аукционе в целях обеспечения победы в торгах определенному хозяйствующему субъекту, Заявителем не представлено.

4. Требования к государственному контракту изложены в статье 9 ФЗ «О размещении заказов...».

В соответствии с частью 10 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов...» в контракт включается обязательное условие об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом.

Частью 11 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов...» предусмотрено, что в случае просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается контрактом в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Поставщик (исполнитель, подрядчик) освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине заказчика.

В полном соответствии с требованиями частей 10,11 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов...» проект контракта содержит следующие положения об ответственности исполнителя.

Пункт 4.2: при несоблюдении Исполнителем обязательств, предусмотренных настоящим Контрактом, Исполнитель уплачивает Заказчику неустойку в размере 5 (пяти) процентов от цены настоящего Контракта, включая НДС (или НДС не облагается), за каждый календарный день просрочки, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного настоящим Контрактом срока исполнения обязательств. Исполнитель освобождается от уплаты неустойки, если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие действия обстоятельств непреодолимой силы или по вине другой Стороны.

Пункт 4.3.1: в случае отступлений Исполнителем от условий настоящего Контракта в части ненадлежащего качества оказания услуг, Исполнитель уплачивает Заказчику штраф в размере 1 (одного) % от цены настоящего Контракта за каждый случай таких отступлений.

Пункт 4.3.2: в случае уменьшения объема предоставленных услуг или иного несоответствия результатов оказанных услуг условиям настоящего Контракта, Исполнитель уплачивает Заказчику штраф в размере 1 (одного) % от цены настоящего Контракта за каждый выявленный случай.

Пункт 4.4: в случае прекращения оказания услуг Исполнитель возвращает Заказчику всю сумму авансового платежа за исключением суммы оплаты за предоставленный объем услуг Исполнителем, согласованный с Заказчиком.

Пункт 4.5: исполнитель в течение 5 (пяти) рабочих дней после дня расторжения настоящего Контракта возвращает Заказчику сумму авансового платежа, а также выплачивает штраф в размере 10 (десяти) % от возвращаемой суммы за пользование денежными средствами.

Таким образом, положения проекта контракта об ответственности исполнителя полностью соответствуют требованиям ФЗ «О размещении заказов...».

В соответствии с частью 9 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов...» в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного контрактом, другая сторона вправе потребовать уплаты неустойки (штрафа, пеней). Неустойка (штраф, пени) начисляется за каждый день просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации. Заказчик освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пеней), если докажет, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Пунктом 4.10 проекта контракта установлено, что Заказчик не несет ответственности за несвоевременную оплату оказанных услуг, обусловленную непоступлением денежных средств из федерального бюджета.

Данное положение не противоречит части 9 статьи 9 ФЗ «О размещении заказов...», что не снимает с Заказчика обязанности доказать, что просрочка исполнения указанного обязательства произошла вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны, а также не лишает Исполнителя права потребовать выплаты неустойки.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что документация об аукционе соответствует требованиям законодательства о размещении заказов и не содержит положений объективно препятствующих принять участие в аукционе.

Заявитель правом на получение разъяснений положений документации об аукционе, предусмотренным частью 3 статьи 41.7 ФЗ «О размещении заказов...» не воспользовался.

При данных обстоятельствах Комиссия не находит оснований для признания жалобы Заявителя обоснованной.

Комиссия Псковского УФАС России по контролю в сфере размещения заказов, руководствуясь частью 5 статьи 17 и на основании части 6 статьи 60 Федерального закона от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ЗАО «Московская Гигабитная сеть» необоснованной.

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



