

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-106/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИнфоБип» 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»

22.05.2015

Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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», жалоб на действия (бездействие) юридических лиц при организации и проведении закупок в соответствии с частью 5 статьи 15 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в составе:

рассмотрев жалобу ООО «ИнфоБип» б/н б/д на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российский Сельскохозяйственный банк» при проведении открытого конкурса № ОК12/15-ГО на право заключения договора на оказание услуг по рассылке с подтверждением доставки SMS-сообщений на GSM телефоны операторов мобильной связи Российской Федерации для нужд ОАО «Россельхозбанк» (извещение № 31502276850) 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 «ИнфоБип» (далее - Заявитель) б/н б/д (вх. от 13.05.2015 № 46982/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российский Сельскохозяйственный банк» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса № ОК12/15-ГО на право заключения договора на оказание услуг по рассылке с подтверждением доставки SMS-сообщений на



GSM телефоны операторов мобильной связи Российской Федерации для нужд ОАО «Россельхозбанк» (извещение № 31502276850) (далее – Конкурс).

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.

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением об организации закупочной деятельности в ОАО «Россельхозбанк» № 409-П, утвержденным решением Наблюдательного совета ОАО «Россельхозбанк» (протокол от 21.05.2014 № 7) (далее — Положение).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

20.04.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя в части формирования цены договора, требования уплаты завышенной неустойки. Также по мнению Заявителя установленные Заказчиком требования противоречат Федеральному закону от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» (далее – Закон о связи).

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Конкурса действовали в соответствии с требованиями

действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке, Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно пункту 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

В соответствии с пунктами 5, 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота); порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Согласно пункту 13 «Информационной карты» Документации начальная (максимальная) цена договора составляет 105 904 227,00 (Сто пять миллионов девятьсот четыре тысячи двести двадцать семь рублей 00 копеек), включая НДС 18 % в размере 16 154 882,09 (Шестнадцать миллионов сто пятьдесят четыре тысячи восемьсот восемьдесят два рубля 09 копеек).

В соответствии с пунктом 13 «Информационной карты» Документации в цену договора включаются расходы по оплате всех необходимых налогов, пошлин и сборов, а также все расходы на реализацию требуемых протоколов и форматов информационного обмена, создание защищенного канала связи, расходы на передачу данных по этому каналу, сервисное обслуживание и круглосуточно (24/7) функционирующую службу технической поддержки и все иные платежи, подлежащие уплате Исполнителю за выполнение обязательств по договору.

Согласно пояснениям представителя Заказчика с целью обеспечения эффективного расходования средств при определении начальной (максимальной) цены договора с Заказчиком использовался метод анализа рынка соответствующих услуг на основании представленных в ОАО «Россельхозбанк» коммерческих предложений ведущих операторов сотовой связи. На участие в конкурсе подана одна заявка с предложенной ценой 186 807 500 рублей, что превышает установленный Заказчиком в документации размер начальной максимальной цены договора.

По мнению заявителя, Заказчиком установлена монопольно низкая цена. Доказательств, подтверждающих, что Заказчиком установлена монопольно низкая цена, при определении начальной (максимальной) цены договора, Заявителем не представлено.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

В соответствии с пунктами 5.1, 5.2, 5.3 проекта Договора в Документации:

«...За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему Договору Сторона, допустившая неисполнение/ненадлежащее исполнение обязательств, несет ответственность, предусмотренную действующим законодательством Российской Федерации и настоящим Договором. В случае нарушения ЗАКАЗЧИКОМ сроков оплаты Услуг, ИСПОЛНИТЕЛЬ имеет право требовать уплаты пеней в размере 0.04 % от суммы выставленного счета за каждый календарный день просрочки платежа, но не более 10 % (десяти процентов) от просроченной к уплате суммы. За каждый случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств ИСПОЛНИТЕЛЯ по Договору, ИСПОЛНИТЕЛЬ обязуется по письменному требованию Заказчика выплатить ЗАКАЗЧИКУ штрафную неустойку в размере 3 % цены Договора (п. 4.1 настоящего Договора) за каждый случай неисполнения (ненадлежащего исполнения), или, по выбору Заказчика, в размере 0,1 % цены Договора (п. 4.1 настоящего Договора) за каждый календарный день просрочки исполнения...».

При этом аналогичные размеры, сроки, и порядок оплаты неустойки закреплены в Федеральном законе от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

На заседание Комиссии ФАС России Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих довод о том, что установленное требование уплаты неустойки нарушает права и законные интересы участников. Таким образом довод не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 1 статьи 44.1 Закона о связи рассылка по сети подвижной радиотелефонной связи (далее - рассылка) должна осуществляться при условии получения предварительного согласия абонента, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

В соответствии с пунктом 9 Приложения № 2 к проекту Договора:

«...ЗАКАЗЧИК обязуется не использовать Услугу для распространения ненужной получателю, не запрошенной информации, кроме рассылки информации в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации: в частности, являются недопустимыми следующие действия:

· Массовая рассылка не согласованных предварительно с получателями SMS-сообщений. Под массовой рассылкой подразумевается как рассылка множеству получателей, так и множественная рассылка одному получателю.

·Рассылка информации получателям, высказавшим ранее явное нежелание получать эту информацию...».

Таким образом, довод Заявителя о нарушении Заказчиком Закона о связи в части установления волеизъявления на получение рассылки информации не нашел своего подтверждения.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ИнфоБип» б/н б/д на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российский Сельскохозяйственный банк» при проведении открытого конкурса № ОК12/15-ГО на право заключения договора на оказание услуг по рассылке с подтверждением доставки SMS-сообщений на GSM телефоны операторов мобильной связи Российской Федерации для нужд ОАО «Россельхозбанк» (извещение № 31502276850) необоснованной.

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