

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-172/15
по результатам рассмотрения жалобы
ООО «Арсенал-Плюс» 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»

15.07.2015

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Гриненко А.В.,
членов Комиссии ФАС России:

заместителя начальника отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Цыбульской В.И.,

ведущего консультанта отдела контроля торгов отдельных видов юридических лиц Управления контроля размещения государственного заказа Выскребенцевой А.В.,

главного специалиста-эксперта отдела проверок Управления контроля размещения государственного заказа Авхименя Ю.В.,

при участии представителей:

ПАО «Ростелеком»: Феоктистовой Н.В. - доверенность № 01/29/1059-14 от 20.11.2014, Буканова А.В. – доверенность № 01/29/444-15 от 25.06.2015, Митина Г.Л. - доверенность №01/29/445-15 от 25.06.2015;

ООО «СЭТОНЛАЙН»: Ефремочкина М.Е. – доверенность б/н от 15.07.2015;

Представители ООО «Арсенал-Плюс» не явились, уведомлены надлежащим образом.

рассмотрев жалобу жалобу ООО «Арсенал-Плюс» от 06.07.2015 № 37 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого двухэтапного запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования мультисервисной сети (комплексы CG-NAT сети IP/MPLS), предоставление прав использования программного обеспечения и оказание Услуг для подключения к сети IP/MPLS ОАО «Ростелеком» (извещение 31502458674) 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 «Арсенал-Плюс» (далее – Заявитель) от 06.07.2015 № 37 (вх. № 67507/15 от 07.07.2015) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» (далее – Заказчик) при проведении открытого двухэтапного запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования мультисервисной сети (комплексы CG-NAT сети IP/MPLS), предоставление прав использования программного обеспечения и оказание Услуг для подключения к сети IP/MPLS ОАО «Ростелеком» (извещение 31502458674) (далее – Запрос предложений).

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 о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Ростелеком», утвержденным решением Совета директоров ОАО «Ростелеком» (протокол от 11 июня 2015 г. № 50) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона 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.

11.06.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

- 1) Заказчиком нарушены установленные частью 2 статьи 3 Закона о

закупках сроки внесения изменений в Документацию;

2) установленные требования к участникам Запроса предложений ограничивают количество участников Запроса предложений;

3) Заказчиком размещено несколько файлов Приложения № 1 Документации с одинаковыми наименованиями, что, по мнению заявителя, препятствует формированию заявки на участие в Запросе предложений.

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

1. Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

В соответствии с пунктом 21.1 Положения о закупках открытый запрос предложений – способ Закупки, не являющийся формой проведения Торгов, Заявку на участие в которой может подать любое лицо и победителем которой признаётся Участник, который предложил лучшие условия исполнения Договора (Договоров), в соответствии с критериями и порядком основного этапа Закупки (оценки и сопоставления Заявок), которые установлены Документацией о закупке на основании Положения. Открытый запрос предложений не является формой проведения Торгов и его проведение не регулируется статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации пункт 21.3 Положения о закупках.

Таким образом, требования части 11 статьи 4 Закона о закупках не распространяются на Запрос предложений.

В соответствии с пунктом 4.9.1 Положения о закупках Общество вправе в любое время до истечения срока предоставления Заявок внести изменения в Извещение о закупке, Документацию о закупке.

Если изменения в Извещение о закупке, Документацию о закупке внесены Обществом позднее дня, установленного настоящим Положением для конкретного способа Закупки, то срок предоставления Заявок должен быть продлён так, чтобы со дня размещения на Официальном сайте внесённых в Извещение о закупке, Документацию о закупке изменений до даты окончания срока предоставления Заявок срок составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней, в случае если проводится конкурс или аукцион, и не менее 5 (Пяти) рабочих дней,

если проводится запрос котировок, запрос предложений или открытые конкурентные переговоры, и не менее 3 (Трех) рабочих дней, если проводится Запрос предложений в упрощённой форме или Запрос котировок в упрощенной форме (пункт 4.9.2 Положения о закупках).

01.07.2015 на официальном сайте размещены изменения, внесенные в Заказчиком в Документацию.

Дата окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений: 17.07.2015.

Таким образом, действия заказчика по внесению изменений в Документации не противоречат Положению о закупке.

В соответствии с Извещением после проведения первого этапа Запроса предложений Заказчик может внести изменения в стоимость каждой единицы товара (работы, услуги), которая является предметом Закупки, указанные в разделе IV «Техническое задание» Документации, а также указать начальную (максимальную) стоимость Технического решения.

Согласно пункту 12 Информационной карты Документации после проведения первого этапа Запроса предложений Заказчик может внести изменения в стоимость каждой единицы товара (работы, услуги), которая является предметом Закупки, указанные в разделе IV «Техническое задание» Документации, а также изменить/определить начальную (максимальную) стоимость Технического решения.

«...По результатам первого этапа Запроса предложений в электронной форме, зафиксированным в протоколе первого этапа, Заказчик вправе уточнить условия Закупки, а именно:

1. любое требование к первоначально указанным в Документации о закупке функциональным, техническим, качественным или эксплуатационным характеристикам предмета Закупки или дополнить Документацию о закупке любыми новыми характеристиками предмета Закупки;

2. любой указанный в Документации о закупке критерий оценки Заявок на участие в Открытом двухэтапном запросе предложений в электронной форме. При этом Общество вправе дополнить указанные критерии новыми критериями, в той мере, в какой данное дополнение требуется в результате изменения функциональных, технических, качественных или эксплуатационных характеристик предмета Закупки;

3. сведения о начальной (максимальной) цене договора, стоимость каждой единицы товара (работы, услуги), которая является предметом Закупки, указанные в разделе IV «Техническое задание»;

4. состав Технического решения;

5. сведения о начальной (максимальной) цене Технического решения.

О любом уточнении Заказчик сообщит Участникам Запроса предложений в приглашениях представить вторые части Заявок. При этом данные изменения отражаются в Документации о закупке, размещенной на

Официальном сайте, в течение 3 (трех) дней со дня направления указанных приглашений» (пункт 13 Информационной карты Документации)...».

Таким образом, при продлении сроков подачи заявок Заказчиком соблюдены требования пункта 11 статьи 4 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен в пункте 1.3.2 Положения о закупке «при закупке товаров, работ, услуг Общество руководствуется следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к Участникам».

Заказчиком в Документации установлены требования о наличии у участника Запроса предложений:

«...действующих сертификатов соответствия или деклараций соответствия на предлагаемое в Заявке Оборудование в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации для применения на сети связи ОАО «Ростелеком».

Оборудование, предлагаемое Участником в Заявке, должно быть протестировано на соответствие Техническим требованиям Заказчика в Технологической Лаборатории ОАО «Ростелеком» по адресу: г. Реутов, Юбилейный проспект д.29 (АТС-791) в соответствии с условиями Раздела IV «Техническое задание» и подтверждено копиями положительных протоколов тестирования Оборудования в ОАО «Ростелеком».

В случае отсутствия положительного протокола тестирования Оборудования, предлагаемого Участником в Заявке, в ОАО «Ростелеком» на момент подачи Заявки, Претендент вправе предоставить положительный протокол тестирования в ОАО «Ростелеком» до момента подведения итогов первого этапа Закупки. При этом, в случае непредставления протокола тестирования Оборудования до момента подведения итогов первого этапа Закупки, Заказчик вправе отстранить такого Участника в соответствии с п. 6.3. Положения о закупках...» (пункт 11 Информационной карты Документации).

Поставляемое Оборудование с предустановленным ПО должно иметь положительный протокол тестирования в Технической Лаборатории ОАО «Ростелеком» по адресу Московская область г. Реутов Юбилейный проспект, 29 на соответствие утвержденным Техническим требованиям к

Оборудованию (Приложение №1 к настоящему Техническому заданию). Тестирование проводится в рамках объявленных Заказчиком на публичном семинаре предложений о возможности прохождения тестирования. Семинар проведен 18 февраля 2014 года (<http://www.rostelecom.ru/press/seminar/past/18feb.php>). Продолжительность проведения тестов оборудования одного производителя составляет 5 дней. (пункт 2.2. Раздела IV «Техническое задание»);

Также Заказчиком в Документации установлено требование о наличии у участника Запроса предложений авторизации Производителя Оборудования (которое предлагается Претендентом к поставке) или официального дистрибьютора или дилерского соглашения, гарантирующего ОАО «Ростелеком» на период действия договора, заключаемого по итогам проведения настоящего Открытого двухэтапного запроса предложений (Приложение №1 Раздела V настоящей Документации) способность Претендента поставлять Оборудование, экземпляры ПО с предоставлением гарантийной технической поддержки на него в течение 3-х лет в соответствии с условиями договора, заключаемого по итогам проведения Закупки, и с учетом установленных Производителем Оборудования стандартов (пункт 14 Информационной карты Документации).

Таким образом, учитывая требования пункта 14 Информационной карты Документации, до момента подведения итогов первого этапа Запроса предложений участник закупки должен иметь товар, требуемый к поставке.

Согласно пункту 17 Информационной карты Документации установлено требование о предоставлении банковской гарантии, выданной любым из нижеперечисленных банков:

- ОАО «Сбербанк России», Генеральная лицензия Банка России № 1481;
- ОАО Банк ВТБ, Генеральная лицензия Банка России № 1000;
- ГПБ (ОАО), Генеральная лицензия Банка России № 354;
- ОАО «Россельхозбанк», Генеральная лицензия Банка России № 3349;
- ОАО АКБ «РОСБАН», Генеральная лицензия Банка России № 2272;
- ОАО «Нордеа Банк», Генеральная Лицензия Банка России № 3016;
- ПАО АКБ «Связь-Банк», Генеральная Лицензия Банка России № 1470;
- ЗАО «ГЛОБЭКСБАНК», Генеральная лицензия Банка России № 1942;
- ЗАО ЮниКредит Банк, Генеральная лицензия Банка России № 1;
- ОАО «Промсвязьбанк», Генеральная лицензия Банка России № 3251;
- ОАО «АБ «РОССИЯ», Генеральная лицензия Банка России №328
- ЗАО КБ «Ситибанк», Генеральная лицензия Банка России № 2557;
- ОАО «Банк Москвы», Генеральная лицензия Банка России № 2748;
- ОАО «МОСКОВСКИЙ КРЕДИТНЫЙ БАНК», генеральная лицензия Банка России № 1978;
- ОАО «ВБРР», Генеральная лицензия Банка России № 3287;
- ВТБ 24 (ПАО), Генеральная лицензия Банка России №1623;

АКБ «Абсолют Банк» (ОАО), генеральная лицензия № 2306.

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Запроса предложений, либо на качество исполнения таких обязательств.

Кроме того, пунктом 9.6 Проекта Договора установлено, что в случае привлечения субподрядчиков, субисполнителей и т.п. согласия Заказчика (пункт 19 Информационной карты Документации). Поставщик вправе привлекать третьих лиц для выполнения обязательств по Договору по предварительному письменному согласию Покупателя (пункт 9.6 Проекта Договора).

Таким образом, возможность подрядчика привлечь субподрядчиков, субисполнителей зависит от волеизъявления Заказчика.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные требования Документации противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При этом согласно пункту 31 Информационной карты Документации по результатам рассмотрения Заявок Закупочная комиссия имеет право не допустить Претендента к участию в Запросе предложений в том числе, в случае:

- а) несоответствия Претендента требованиям, установленным пунктом 14 раздела II «Информационная карта» Документации;
- б) непредставления требуемых согласно настоящей Документации документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений о Претенденте или о предлагаемых товарах, работах, услугах;
- в) несоответствия Заявки (в том числе представленного технико-коммерческого предложения) требованиям Документации;
- г) цена Технического решения, предложенного Участником по результатам второго этапа Закупки превышает начальную (максимальную) цену Технического решения, установленную для второго этапа Закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услуга, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам.

Таким образом, предъявление требований к участникам, указанных в пунктах 11, 14, 17, 19 Информационной карты Документации, нарушает часть 6 статьи 3 Закона о Закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой

информационной системе при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

На заседании Комиссии ФАС России Заказчик пояснил, что два файла с одинаковыми наименованиями («Приложение № 1 к Форме Заявки на участие в ОЗК GG – NAT № 3» являются идентичными по содержанию (размещены в разных форматах: PDF и Exel). Файл с наименованием «Приложение № 1 к Форме Заявки на участие в ОЗК GG – NAT № 3 от 26.06.2015» также идентичен вышеуказанным файлам, размещен в связи с внесением изменений в Извещение и Документацию от 26.06.2015 года.

Таким образом, участники Запроса предложений могут руководствоваться любым из указанных приложений.

Учитывая изложенное, довод Заявителя о том, что размещенные файлы Приложения № 1 Документации с одинаковыми наименованиями не позволяют оформить заявку на участие в Запросе предложений, не нашел своего подтверждения.

4. В извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о предмете договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг (пункт 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках).

В документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (пункт 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

Согласно Извещению и пункту 10 Информационной карты Документации предмет договора включает:

«...1. Поставку Оборудования и экземпляров Программного обеспечения (далее – ПО);

2. Предоставление прав использования ПО.

3. Оказание услуг по разработке документации, шеф-монтажу, настройке и тестированию Оборудования и ПО.

Количество поставляемого товара, объем выполняемых работ,

оказываемых услуг, определяется в соответствии с разделом IV «Техническое задание» Документации о закупке и проектом договора раздел V «Проект договора» Документации о закупке...».

В соответствии с разделом 2 Проекта Договора «...в порядке и на условиях, установленных Договором, Поставщик обязуется на основании согласованных Сторонами Заказов передавать Покупателю Оборудование и экземпляры ПО в соответствии с Приложением №1, №3 к настоящему Договору в собственность; оказывать Покупателю Услуги в соответствии с Приложением №1, №3 к настоящему Договору; предоставить Покупателю в соответствие с условиями раздела 14 настоящего Договора права использования (Лицензии) Программного обеспечения, указанного в Приложении № 2 к Договору...».

Учитывая вышеизложенное, из Извещения, Документации не представляется возможным определить количество поставляемого товара, объеме выполняемых работ, оказываемых услуг, что нарушает требования пункта 3 части 9, пункта 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с пунктом 4 части 9 статьи 4, пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Извещении и Документации должны быть указаны, в том числе, сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Согласно Извещению место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работ, оказания услуг определяются в соответствии с проектом договора (в разделе V «Проект договора») и Техническим заданием (в разделе IV «Техническое задание») Документации. Место поставки Оборудования и ПО, оказания Услуг: Макрорегиональные филиалы ОАО «Ростелеком» (далее – МРФ), расположенные на территории Российской Федерации. Адреса доставки Оборудования, ПО и места оказания Услуг будут определены в Заказах.

Учитывая вышеизложенное, из Документации не представляется возможным определить место поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, что нарушает требования пункта 4 части 9, пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Арсенал-Плюс» от 06.07.2015 № 37 (вх. № 67507/15 от 07.07.2015) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого двухэтапного запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования мультисервисной сети (комплексы CG-NAT сети IP/MPLS), предоставление прав использования программного обеспечения и оказание Услуг для подключения к сети IP/MPLS ОАО «Ростелеком» (извещение 31502458674) обоснованной в части установления требований к участникам Запроса предложений, ограничивающих количество участников Запроса предложений.

2. Признать ПАО «Ростелеком» нарушившим часть 6 статьи 3, пункты 3,4 части 9, пункты 1, 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Материалы дела от 15.07.2015 № 223ФЗ-172/15 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не передавать в связи с принятием решения от 15.07.2015 № 223ФЗ-173/15 о передаче материалов дела от 15.07.2015 № 223ФЗ-173/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об указанном административном правонарушении.

4. Предписание не выдавать в связи с выданным на основании решения № 223ФЗ-173/15, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «АТОН» от 06.07.2015 № 20150706-1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ростелеком» при проведении открытого двухэтапного запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования мультисервисной сети (комплексы CG-NAT сети IP/MPLS), предоставление прав использования программного обеспечения и оказание Услуг для подключения к сети IP/MPLS ОАО «Ростелеком» (извещение 31502458674), предписанием от 15.07.2015 № 223ФЗ-173/15 об устранении выявленных нарушений.

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