

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-306/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЧОО «ОМАЛИТ» 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»

30.06.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ЧОО «ОМАЛИТ» от 17.06.2016 № б/н (вх. от 23.06.2016 №№ 89354/16, 89959-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона по выбору организации на право оказания услуг по охране административных зданий Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31603708142) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЧОО «ОМАЛИТ» (далее — Заявитель) от 17.06.2016 № б/н (вх. от 23.06.2016 №№ 89354/16, 89959-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона по выбору организации на право оказания услуг по охране административных зданий Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31603708142) (далее — Жалоба; Аукцион).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 № 2348, утвержденным Постановлением Правления ОАО «Сбербанк России» от 07.11.2011 № 432 § 10а, Постановлением Наблюдательного совета ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 №113 § 6а (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) 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 ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

27.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата окончания подачи заявок — 20.06.2016 в 18:00;

дата рассмотрения заявок — 21.06.2016 в 11:00;

дата подведения итогов — 26.07.2016 в 16:30.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно техническое задание Документации содержит сведения ограничивающие конкуренцию и создающие преференции определенной компании: «Наличие в штате участника не менее 200 работников».

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен

пунктом 1.2 части 1 Положения о закупке.

В пункте 2.2 «Требование к трудовым ресурсам Участника аукциона» установлено требование о наличии в штате участника не менее 200 работников, отвечающих следующим требованиям:

- наличие статуса частного охранника;
- возраст до 55 лет;
- гражданство РФ;
- опыт работы - не менее одного года по указанной специальности;
- квалификационный разряд - от четвертого и выше;
- прошедшие ежегодную периодическую проверку на пригодность к действиям в условиях, связанных с применением оружия.

Согласно Приложению № 2 к Документации данное требование подтверждается выпиской из штатного расписания с представлением списочной численности с указанием должностей, копией трудовых книжек или копией трудовых договоров, заверенные подписью и печатью руководителя.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что данное требование к участникам, установленное в Документации, обусловлено предметом Аукциона, а именно выбор организации на право оказания услуг по охране административных зданий на 20 объектах Московского банка ПАО Сбербанк, что предполагает 51 суточных постов охраны и 2 полусуточных поста охраны.

Вместе с тем, установление в Документации обязательных требований о наличии в штате участника Аукционе 200 работников ограничивает количество участников Аукциона.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Аукциона ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 части 1 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, на заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика представили протокол рассмотрения заявок, протокол проведения закупочной процедуры в электронной форме. При этом в соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе подано 8 заявок, все допущены.

Кроме того, в соответствии с Извещением и Документацией начальная (максимальная) цена договора составляет 104 232 000 рублей, начальная (максимальная) цена за 1 единицу суточного поста составляет 83 000 рублей в месяц, начальная (максимальная) цена за 1 единицу полусуточного поста составляет 55 000 рублей в месяц.

При этом согласно протоколу проведения закупочной процедуры в электронной форме участник Аукциона ООО «ЧОП КОНТУР-В» подал наименьшее ценовое предложение, а именно за 1 единицу суточного поста предложил 48 000 рублей, за

1 единицу полусуточного поста предложил 28 000 рублей.

На основании изложенного Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанное требование не повлияло на результат закупки.

2. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ и услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.2 Положения о закупке.

Из пункта 2.1 Документации следует, что участники должны соответствовать следующим требованиям:

- наличие необходимых лицензий или свидетельств о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию (регулированию) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора;
- наличие необходимых сертификатов на продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации;
- наличие профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку продукции;
- иные дополнительные требования к Участникам, устанавливаемые Документацией.

При этом из Документации не представляется возможным определить на какие товары, работы, услуги требуется наличие лицензий или свидетельств, какие сертификаты на продукцию необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе, что подразумевает Заказчик под «профессиональной компетентностью», наличие каких финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей необходимо для исполнения договора, не возможно определить какие иные дополнительные требования предъявляются к участникам.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4

части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункта 1.2 Положения о закупке и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен пунктом 1.2 части 1 Положения о закупке.

Пунктом 5.4 Документации установлены требования к оформлению и содержанию заявки в том числе:

Каждая группа документов должна быть прошита и пронумерована, на оборотной стороне последнего листа должно быть указано количество листов в данной группе документов, проставлена подпись руководителя (уполномоченного лица) и печать организации (за исключением выписки из ЕГРЮЛ).

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверении печатью участника копий документов, что ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем, в соответствии с Приложением № 2 к Документации заказчиком установлено требование к участникам Аукциона о наличии форменного обмундирования по сезону с предоставлением документа, подтверждающего наличие форменной одежды, согласованной с МВД (с печатью Центра лицензионно-разрешительной работы МВД России).

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Аукциона ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, пунктом 2.1 Документации следует, что участники должны соответствовать, в том числе, следующим требованиям:

- отсутствие фактов предъявления к ПАО «Сбербанк» претензий со стороны контролирующих, правоохранительных, фискальных, надзорных и судебных органов (в т.ч., возбуждение судебных, административных, уголовных и иных дел; выдача решений, предписаний, представлений и иных актов государственного реагирования) в отношении правомерности пользования

Банком продукции/товаров, ранее поставленных Участником;

- отсутствие судебных разбирательств, по результатам которых возможно отчуждение имущества Участника, стоимость которого составляет 25% активов и более;
- отсутствие информации о возбуждении уголовного дела правоохранительными и судебными органами в отношении руководителей Участника на предмет установления в их действиях уголовно наказуемых деяний на момент рассмотрения заявки;
- отсутствие у Участника просроченной задолженности перед Банком (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки.

Вместе с тем, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Пунктом 2.1 Документации установлено, что «Все вопросы должны направляться в электронном виде через личный кабинет на Электронной площадке не позднее, чем за 5 (Пяти) рабочих дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе».

Таким образом, Заказчиком в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Аукциона разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 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.

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

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «ЧОО «ОМАЛИТ» от 17.06.2016 № б/н (вх. от 23.06.2016 №№ 89354/16, 89959-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона по выбору организации на оказание услуг по охране административных зданий Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31603708142) обоснованной;
- Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2,

пунктов 9, 10 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 01.06.2016 № 223ФЗ-306/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.
- Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки.

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