

Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ(ред. от 01.07.2021)"О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-544/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Мастер» на действия (бездействие) оператора электронной площадки 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»

12.10.2021 Москва

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

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк» (далее – Заказчик): <...>,

АО «Сбербанк-АСТ»: <...>,

ООО «Мастер»: <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Мастер» от 01.10.2021 б/н на действия (бездействие) оператора электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по комплексному эксплуатационно-техническому обслуживанию (извещение № 32109979031), 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 «Мастер» (далее – Заявитель) от 01.10.2021 б/н на действия (бездействие) оператора электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» (далее – Оператор) при проведении конкурса

в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по комплексному эксплуатационно-техническому обслуживанию (извещение № 32109979031) (далее – Конкурс, Жалоба).

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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы,

составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению о проведении Конкурса, закупочной документацией (далее соответственно – Извещение, Документация) Конкурс осуществляется Заказчиком с использованием функционала единой информационной системы и сайта электронной торговой площадки

АО «Сбербанк-АСТ», расположенного по адресу: <http://sberbank-ast.ru>.

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной площадки, имеющей адрес в сети «Интернет»: utr.sberbank-ast.ru, регулируются Регламентом Торговой секции «Закупки по 223-ФЗ» Универсальной торговой платформы utr.sberbank-ast.ru, утвержденным генеральным директором АО «Сбербанк-АСТ»

Н.Ю. Андреевым.

В соответствии с Извещением, Документацией, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 10.02.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договора по сумме 11 лотов – 446 339 109 рублей.
3. Дата окончания подачи заявок – 30.08.2021.
4. На участие в Конкурсе подано: по лоту № 1 – 4 заявки; по лоту № 2 – 2 заявки; по лоту № 3 – 4 заявки; по лоту № 4 – 3 заявки; по лоту № 5 – 4 заявки; по лоту № 6 – 4 заявки; по лоту № 7 – 3 заявки; по лоту № 8 – 8 заявок; по лоту № 9 – 8 заявок; по лоту № 10 – 6 заявок; по лоту № 11 – 6 заявок.
5. Дата рассмотрения первых частей заявок участников Конкурса – 07.09.2021.
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок все участники закупки, подавшие заявки на участие в Конкурсе, допущены к участию в Конкурсе.

7. Дата рассмотрения вторых частей заявок участников закупки – 21.09.2021.
8. Признаны соответствующими требованиям документации по результатам рассмотрения вторых частей заявок участников закупки: по лоту № 1 – 2 заявки; по лоту № 2 – 1 заявка; по лоту № 3 – 3 заявки; по лоту № 4 – 2 заявки; по лоту № 5 – 3 заявки; по лоту № 6 – 3 заявки; по лоту № 7 – 2 заявки; по лоту № 8 – 6 заявок; по лоту № 9 – 7 заявок; по лоту № 10 – 5 заявок; по лоту № 11 – 5 заявок.
9. Конкурс по лоту № 2 признан несостоявшимся, в связи с тем, что по итогам рассмотрения заявок соответствующим требованиям Документации признан один участник Конкурса.
10. Дата подведения итогов Конкурса – 28.09.2021.

По мнению Заявителя, Оператором не обеспечена непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, используемых при проведении закупки в электронной форме, в связи с чем у Заявителя отсутствовала возможность подать декларацию, подтверждающую соответствие участника закупки обязательным требованиям Документации (далее – Декларация).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Оператор действовал в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, Документацией, Регламентом.

В ходе заседания 08.10.2021 Комиссии ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 12.10.2021.

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

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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

статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Согласно части 2 статьи 3.3 Закона о закупках, функционирование электронной площадки осуществляется в соответствии с правилами, действующими на электронной площадке, и соглашением, заключенным между заказчиком и оператором электронной площадки.

Частью 12 статьи 3.3 Закона о закупках установлено, что оператор электронной площадки обязан обеспечить непрерывность осуществления конкурентной закупки в электронной форме, неизменность подписанных электронной подписью электронных документов, надежность функционирования программных и технических средств, используемых для осуществления конкурентной закупки в электронной форме, равный доступ участников конкурентной закупки в электронной форме к участию в ней.

За нарушение указанных требований оператор электронной площадки

несет ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 19.8 статьи 3.4 Закона о закупках Декларация представляется в составе заявки участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Оператор электронной площадки обеспечивает участнику конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства возможность включения в состав заявки и направления заказчику информации и документов, указанных в Законе о закупках, посредством программно-аппаратных средств электронной площадки в случае их представления данному оператору при аккредитации на электронной площадке в соответствии с частью 18 Закона о закупках.

Пунктом 5 раздела 4 раздела установлено, что в случае несоответствия участника Конкурса и/или его заявки требованиям Документации, в том числе непредоставление необходимых документов, информации в составе заявки, предоставление ложных сведений, заявка такого участника отклоняется.

Согласно доводу Жалобы у Заявителя отсутствовала возможность представить Декларацию в составе заявки посредством программно-аппаратных средств Оператора, в связи с чем заявка Заявителя признана Заказчиком несоответствующей требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Оператора представил сведения и пояснил, что извещение о проведении Конкурса размещено на сайте Оператора до принятия изменений в Закон о закупках, в связи с чем у участников Конкурса отсутствует техническая возможность подать декларацию с использованием аппаратно-программных средств Оператора, вместе с тем Заказчиком направлено дополнительное письмо всем участникам закупки с разъяснением процедуры подачи Декларации.

При этом представитель Оператора пояснил, что возможность подачи Декларации в составе заявки обеспечивается исключительно путем отзыва ранее поданной заявки на участие в Конкурсе.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что ранее в ФАС России поступила жалоба Заявителя от 02.07.2021 б/н на действия (бездействие) Заказчика при проведении Конкурса, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от

13.07.2021 по делу

№ 223ФЗ-363/21 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлено нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках, выразившееся в неправомерном отказе Заказчика в рассмотрении заявок участников закупки.

В соответствии с Решением Заказчику, Оператору выдано обязательное для исполнения предписание от 13.07.2021 по делу № 223ФЗ-363/21 (далее – Предписание), согласно которому Заказчику, Оператору необходимо в том числе вернуть ранее поданные заявки участников Конкурса.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что ранее выданное Комиссией ФАС России Предписание не исполнено, поскольку Оператором не возвращены заявки участников закупки, в связи с чем у Заявителя отсутствовала возможность редактировать состав заявки без ее отзыва.

Представитель Оператора представил сведения и пояснил, что Оператором не возвращены заявки участников Конкурса, поскольку программно-технические средства Оператора не позволяют функционально осуществить возврат заявок участников закупки.

Таким образом, действия Оператора, не исполнившего ранее выданное Предписание и, как следствие, не обеспечившего непрерывность осуществления Конкурса, нарушают часть 1 статьи 2, часть 12 статьи 3.3 Закона о закупки, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Мастер» (ИНН: 2722048615;

ОГРН: 1152722004005) от 01.10.2021 б/н на действия (бездействие) оператора электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» (ИНН:7707308480; ОГРН: 1027707000441) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по комплексному эксплуатационно-техническому обслуживанию (извещение № 32109979031) обоснованной.

2. Признать в действиях АО «Сбербанк-АСТ» нарушение части 1 статьи 2, части 12 статьи 3.3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ПАО Сбербанк, АО «Сбербанк-АСТ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 12.10.2021 № 223ФЗ-544/21.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 12.10.2021 № 223ФЗ-544/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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