

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-329/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Постер Уан» 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»

07.07.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России» <...> – доверенность от 01.03.2016 № 138-Д, <...> – доверенность от 01.03.2016 № 139-Д,

представители ООО «Постер Уан» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Постер Уан» от 15.06.2016 № 15/06-01 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выбор организации на поставку брендированной продукции (ручки на подставке) для массового сегмента на 2 полугодие 2016 года для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31603702870) 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 «Постер Уан» (далее - Заявитель) от 15.06.2016 № 15/06-01 (вх. от 28.06.2016 № 92412/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на выбор организации на поставку брендированной продукции (ручки на подставке) для массового сегмента на 2 полугодие 2016 года для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31603702870) (далее — Жалоба, 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.

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.

26.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

По результатам проведения Запроса предложений заключен договор от 28.06.2016 № 1115370.

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

- - - установленное в пункте 4.1 Документации требование о наличии профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку продукции, не раскрывают понятия профессиональной компетентности, перечня и объема необходимых финансовых и трудовых ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, которыми должен обладать участник для допуска к участию в Запросе предложений;
    - Заказчик внес изменения в Документацию в части продления срока окончания подачи заявок в нарушение положений Документации, Положения о закупке.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений 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 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, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем 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 4.1 Документации следует, что участники должны соответствовать, в том числе: требованиям о «наличии профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку Продукции».

Пунктом 4.2 Документации установлено, что участники не соответствующие требованиям, установленных в пунктах 3.6, 4.1 Документации, не допускаются к дальнейшему участию в Запросе предложений.

При этом, из Документации не представляется возможным определить, что подразумевает Заказчик под «профессиональной компетентностью», наличие каких финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей необходимо для исполнения договора.

Кроме того, согласно Приложению № 5 Документации расчет оценки финансового состояния Участника, влекущего за собой риски невыполнения обязательств по Договору – рейтинг ниже «С», выполняется по методике оценки финансовой устойчивости компаний - партнеров ПАО Сбербанк, расположенной по адресу [http://www.sberbank.ru/moscow/ru/fpartners/purchase/useful\\_info](http://www.sberbank.ru/moscow/ru/fpartners/purchase/useful_info), на основании представленной Участником в Заявке информации и документов. Вместе с тем, Заказчик в Документации не приводит исчерпывающего понятия финансового состояния участника, влекущего за собой риски невыполнения обязательств по договору. Кроме того методика оценки финансовой устойчивости компаний-партнеров ПАО «Сбербанк России» не размещена в составе Документации, что не позволяет определить, каким финансовым положением должен обладать участник для допуска к участию в закупочной процедуре.

Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке, что нарушает пункт 9 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.

2. Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках в положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Из Жалобы следует, что Заказчик изменил дату окончания подачи предложений с 09.06.2016 18:00 на 16.06.2016 18:00, путем публикации Протокола от 15.06.2016 № 041/16.

Пунктом 4.1.4 Положения о закупке установлено, что «Банк вправе продлить срок подачи Заявок на участие в любой процедуре в любое время до истечения первоначально объявленного срока, если в Документации не было установлено дополнительных ограничений».

Пунктом 9.1 Документации установлено, что «банк вправе внести изменения в запрос предложений до даты окончания подачи предложений».

Срок окончания подачи заявок в первоначальной редакции Извещения - 09.06.2016 в 18:00.

Вместе с тем, согласно Протоколу от 15.06.2016 № 041/16 Заказчиком продлен срок подачи заявок по истечению окончания подачи заявок.

Таким образом, Заказчиком нарушены сроки, установленные Извещением, Документацией, Положением о закупке о внесении изменений в Документацию, что противоречит требованию 4.1.4 Положения о закупке и является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. Пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть указаны сведения о форме, порядке, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 8.1 Документации установлено, что «любой участник вправе направить в письменном (электронном) виде по адресу [EEMalisheva@sberbank.ru](mailto:EEMalisheva@sberbank.ru), запрос на разъяснение положений документации запроса предложений. Запрос должен быть направлен не позднее, чем за 2 (Два) рабочих дня до даты окончания подачи предложений». Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам

Конкурса разъяснений положений Документации, нарушают пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. 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 пунктами 1.2 Положения о закупке.

Пунктом 3 Технического задания Документации установлено, что участники Запроса предложений предоставляют в Банк, в том числе: «Образец продукции: Ручка на подставке, в количестве - 2 экземпляра, изготовленных в соответствии с «Техническим заданием», представленных в соответствии с Порядком подачи предложений (пункт 6.2. Документации), в срок, установленный в пункте 1.1 Документации». Вместе с тем, установление требования о представлении образцов продукции на этапе рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений и отказ в допуске к участию в Запросе предложений в случае их непредставления ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, пунктом 4.1 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 том числе, 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 у Участника просроченной задолженности перед Банком (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки. Вместе с тем, несоответствие указанным требованиям, не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Учитывая изложенное, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса предложений и отказ в допуске участникам Запроса предложений 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.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Постер Уан» от 15.06.2016 № 15/06-01 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении запроса предложений на право заключения договора на выбор организации на поставку брендированной продукции (ручки на подставке) для массового сегмента на 2 полугодие 2016 года для нужд ПАО «Сбербанк России» (извещение № 31603702870) 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 07.07.2016 № 223ФЗ-329/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.
    - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 07.07.2016 № 223ФЗ-329/16 не выдавать, поскольку по результатам Запроса предложений заключен договор.

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