

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-100/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Кристалл»

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»

24.02.2021 Москва

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

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России»: <...>,

ООО «Кристалл»: <...>.

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Кристалл» от 17.02.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание клининговых услуг (извещение № 32109969921), 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 «Кристалл» (далее - Заявитель) от 17.02.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика

ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание клининговых услуг (извещение № 32109969921)

(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 настоящей статьи 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ПАО «Сбербанк России», утвержденным Решением Наблюдательного совета ПАО «Сбербанк России» (далее – Положение о закупках).

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 настоящим

Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурса, конкурсная документация (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 08.02.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора по 9 лотам - 1 080 832 504 рубля;
3. Дата окончания подачи заявок - 24.02.2021;
4. Дата рассмотрения первых частей заявок - 02.03.2021;
5. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 24.03.2021;
6. Дата подведения итогов Конкурса - 14.04.2021;
7. Заказчиком отменен Конкурс - 19.02.2021.

В ходе рассмотрения Жалобы 20.02.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 24.02.2021.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации установлено ненадлежащее требование к участникам закупки о нахождении участника участника в реестре «Белый ФМ.РФ».

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о

закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При этом пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 6 раздела 2 Документации установлено следующее дополнительное требование к участникам закупки: «Нахождение участника в реестре «Белый ФМ.РФ», что подтверждается предоставлением соответствующей выписки из реестра».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с информационным письмом ФНС России, размещенном на сайте <https://www.nalog.ru> по состоянию на 28.05.2019, на сайте «Белый ФМ.РФ» начал функционировать реестр добросовестных фасилити-операторов, который предназначен для информирования заказчиков о добросовестности участников отрасли клининга и технической эксплуатации. Таким образом, наличие участника в реестре «Белый ФМ.РФ» позволяет Заказчику идентифицировать участника как добросовестного налогоплательщика, своевременно и в полном объеме исполняющего все установленные действующим налоговым законодательством обязанности налогоплательщика.

Изучив представленным материалы, Комиссией ФАС России установлено, что указанный реестр не является государственным,

поскольку согласно сведениям размещенным на сайте «Белый ФМ.РФ», держателем реестра и администратором информационного ресурса «Белый ФМ.РФ» является саморегулируемая организация Ассоциация клининговых и фасилити операторов (СРО АКФО).

По мнению Комиссии ФАС России, указанное требование обременяет участника закупки в сроки до окончания подачи заявок на участие в закупке пройти регистрацию на сайте «Белый ФМ.РФ». При этом, учитывая сроки на подачу заявки, а также тот факт, что для прохождения соответствующей регистрации участнику необходимо получить согласование СРО АКФО, возможность участия в закупке при таких условиях зависит от волеизъявления третьих лиц.

Кроме того, вышеназванный реестр не характеризует квалификацию участников и не влияет на правоспособность оказывать услуги по предмету закупки.

Таким образом, установление требования к участнику закупки о наличии участника в реестре добросовестных фасилити-операторов (реестр «Белый ФМ.РФ») не соответствует принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также нарушает требования Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вышеназванное требование является избыточным и ограничивает количество участников Конкурса, поскольку отсутствие или наличие лица в реестре «Белый ФМ.РФ» не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает пункт 9 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.

Вместе с тем Комиссия ФАС России приходит к выводу, что выявленные нарушения не повлияло на результаты проведения закупки, поскольку Заказчиком 19.02.2021 размещен протокол № 011/21 об отказе Заказчика от проведения Конкурса.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Кристалл» (ИНН: 6658487514 ОГРН: 1169658062067) от 17.02.2021 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание клининговых услуг (извещение № 32109969921) обоснованной.

1.

1.

2. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1.

1.

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 24.02.2021 № 223ФЗ-100/21 не выдавать, поскольку закупка отменена.
4. Материалы дела от 24.02.2021 № 223ФЗ-100/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях не передавать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, поскольку соответствующие материалы ранее переданы по делу от 24.02.2021 № 223ФЗ-98/21.

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

