

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-148/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СтройКом» 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»

02.03.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> ,

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «СтройКом» от б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 20.02.2017 № ИШ/8199-1 (вх. от 21.02.2017 № 26104/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении квалификационного отбора на право заключения договора на выполнение работ по обследованию технического состояния строительных конструкций существующих или рассматриваемых к приобретению либо аренде объектов Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31704712207), 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 «СтройКом» от б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 20.02.2017 № ИШ/8199-1 (вх. от 21.02.2017 № 26104/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении квалификационного отбора на право заключения договора на выполнение работ по обследованию технического состояния строительных конструкций существующих или рассматриваемых к приобретению либо аренде объектов Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31704712207) (далее — Квалификационный отбор, 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.

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.

10.08.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Квалификационного отбора (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 27.01.2017;

дата и время рассмотрения заявок – 13.02.2017;

дата и время подведения итогов – 15.08.2017.

На участие в Квалификационном отборе подано 8 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком по установленному в Документации для принятия заявок участников на участие в Квалификационном отборе адресу Заявителю было отказано в принятии такой заявки, в связи с чем у Заявителя отсутствовала возможность участия в Квалификационном отборе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Квалификационного отбора 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. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком по установленному в Документации для принятия заявок участников на участие в Квалификационном отборе адресу Заявителю было отказано в принятии такой заявки, в связи с чем у Заявителя отсутствовала возможность участия в Квалификационном отборе.

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.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 1.2 Положения о закупке.

Пунктом 8 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе сведения о порядке, месте, дате начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.1.3 Положения о закупке.

Пунктом 1.2 Документации установлено место рассмотрения заявок: Московский банк ПАО Сбербанк (109544, г. Москва, Соймоновский пр-д, д. 5).

Кроме того, пунктом 5.1 Документации также установлено, что адрес приема заявок: Спецсектор Управления делами Московского банка ПАО Сбербанк г. Москва, Соймоновский проезд, д.5. Тел.: 8 (495) 669-07-82, 8(495)781-39-66
Внутренние: 26-06, 20-70.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы, в том числе журнал о приема заявок участников закупки, согласно которому заявка Заявителя не подавалась. Кроме того, иные участники закупки беспрепятственно подали заявки на участие в закупке.

Кроме того, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились, а также не представили документов и информации подтверждающих, что по указанному в Документации для подачи заявки адресу Заявителю было отказано в принятии заявки на участие в Квалификационном отборе.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того при рассмотрении Жалобы Заявителя в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 10 Документации предусмотрены условия отклонения заявки участника закупки, в том числе несоответствие требованиям Документации.

3.1 В соответствии с пунктом 3.1 Документации установлены требования к участникам Квалификационного отбор, в том числе:

- отсутствие случаев предоставления Участником в Банк при проведении Закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления Закупки;

- 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 вышеуказанных требований ограничивает количество участников закупки, так как вышеуказанные требования установленные Заказчиком к участникам закупки не влияют на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки, а также на качество исполнения таких обязательств.

2.2 Кроме того, пунктом 10 Документации предусмотрено, что основанием для отклонения заявки, также является неудовлетворительное финансовое состояние Участника, влекущее за собой риски невыполнения обязательств по Договору. Оценивается в соответствии с Методикой оценки финансовой устойчивости компаний – партнеров ПАО Сбербанк от 03.04.2014 (размещена на сайте ПАО Сбербанк: http://data.sberbank.ru/moscow/ru/fpartners/purchase/useful_info/).

Вместе с тем, положение Документации не содержит критерии финансовой устойчивости участников закупки, что не позволяет участникам Квалификационного отбора при составлении заявки нам участие в закупке установить является ли его финансовое состояние устойчивым для принятия участия в закупке.

2.3 Пунктом 9.1 Документации установлено, что Заказчик может запросить у участника Квалификационного отбора разъяснения заявок, образцы продукции.

Вместе с тем, возможность участия в закупки с учетом указанного положениз Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

Кроме того, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требований о предоставлении образцов в период закупочной процедуры, ограничивает количество участников закупки, а также образцы могут представляться исполнителем при исполнении обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

- - Приложением № 2 к Документации установлены требования к оформлению и содержанию заявки, в том числе группа 4 Приложения № к Документации содержит требование о наличие квалифицированного персонала с высшим строительным образованием, необходимого для проведения работ (не менее 5 человек), что необходимо подтвердить выпиской из штатного расписания-(обязательно), копии дипломов о профильном и строительном образовании, подтверждающие наличие не менее 5 специалистов с высшим строительным образованием.

Вместе с тем, установление вышеуказанного требования ограничивает количество потенциальных участников закупки, поскольку несоответствие участника закупки такому требованию не влияет на возможность надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, требование о наличии сотрудников только в штате не позволяет применить иные формы организации отношений между сотрудником и работодателем.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Квалификационного отбора, а также отказ в допуске на основании вышеуказанных требований ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. 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.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату и календарную дату окончания срока о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат 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 пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 7.1.3 Положения о закупке.

Пунктом 3.4 Документации установлены критерии оценки предложений участников, а именно:

Объем выручки участника закупочной процедуры по операциям, входящим в

предмет Отбора за 3 (три) года, предшествующих дате подачи коммерческого предложения нарастающим итогом (максимально возможное количество баллов – 20)

Начисление баллов	
Выручка	менее 50 млн. 0 бал.
	от 50 млн. руб. включительно до 70 млн. руб. 10 бал.
	от 70 млн. руб. до 100 млн. руб. включительно 15 бал.
	более 100 млн. руб. 20 бал.

Наличие квалифицированного персонала с высшим строительным образованием, необходимым для проведения работ (максимально возможное количество баллов – 30)

Начисление баллов	
Работники	5 человек 0 бал.
	от 6 до 8 человек 10 бал.
	от 9 до 12 человек 20 бал.
	более 12 человек 30 бал.

Опыт выполнения работ по инструментальному обследованию технического состояния несущих конструкций

Начисление баллов	
Опыт	5 лет 0 бал.
	от 5 до 7 лет 10 бал.
	от 7 включительно до 9 лет 20 бал.
	от 9 до 12 лет включительно 35 бал.
	более 12 лет 50 бал.

При этом из порядка оценки не представляется возможным установить, какими именно документами необходимо подтвердить соответствие каждому критерию.

При этом в данном порядке оценки отсутствует пропорциональная зависимость между показателем и начисляемым количеством баллов по данному критерию.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок и порядок оценки заявок на участие в Конкурсе, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения обязательств по договору.

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:

- -
 - Признать жалобу ООО «СтройКом» от б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 20.02.2017 № ИШ/8199-1 (вх. от 21.02.2017 № 26104/17), на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении квалификационного отбора на право заключения договора на выполнение работ по обследованию технического состояния строительных конструкций существующих или рассматриваемых к приобретению либо аренде объектов Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31704712207) необоснованной.
 - Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 10, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 02.02.2017 № 223ФЗ-148/16 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.

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