

выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Исходя из требований пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, комиссия антимонопольного органа выдает обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Сетевая Сервисная Компания» от 09.07.2015 № 227 (вх. от 14.07.2015 № 70598-ЭП/15) на действие Заказчика при проведении Конкурса Комиссией ФАС России принято Решение № 223ФЗ-179/15 О признании Жалобы обоснованной, Заказчика нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 4 части 1, часть 2 статьи 3, часть 8 статьи 4, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также выдано обязательное для исполнения Предписание № 223ФЗ-179/15, направленное на устранение выявленных нарушений.

1. В соответствии с пунктами 1-6 Предписания № 223ФЗ-179/15 Заказчику надлежало:

«1. ПАО «Сбербанк России» в срок не позднее 12.08.2015 отменить протоколы, составленные в ходе проведения конкурса по выбору компаний на оказание услуг по техническому обслуживанию POS-терминального оборудования торгового эквайринга в сети торговых точек для нужд ПАО «Сбербанк России» (извещение № 31502193748) (далее - Конкурс), вернуть участникам Конкурса ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок.

2. ПАО «Сбербанк России» внести изменения в документацию о проведении Конкурса, в соответствии с принятым Комиссией ФАС России Решением от 23.07.2015 № 223ФЗ-179/15.

3. ПАО «Сбербанк России» продлить срок подачи заявок на участие в Конкурсе в соответствии с частью 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положением о закупках ОАО «Сбербанк России», утвержденным Постановлением Правления Банка от 07.11.2011 № 432 § 10а, Постановлением Наблюдательного совета ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 № 113 § 6а (далее – Положение о закупке).

4. ПАО «Сбербанк России» разместить на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1, 2, 3 настоящего Предписания.

5. ПАО «Сбербанк России» продолжить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Документации о проведении Конкурса, Положения о закупке.

- - - ПАО «Сбербанк России» в срок не позднее 5 рабочих дней с момента исполнения пунктов 1-5 настоящего Предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего Предписания в письменном виде».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России указал, что действия указанные в предписании № 223ФЗ-179/15 Заказчиком по состоянию на 11.09.2015 не совершены.

Не исполнение Предписания № 223ФЗ-179/15 Заказчик мотивировал тем, что 11.08.2015 Заказчик обратился с заявлением в Арбитражный суд г. Москвы о признании Решения № 223ФЗ-179/15, Предписания № 223ФЗ-179/15 недействительными, а, следовательно, в силу части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции, по мнению Заказчика, действие Предписания № 223ФЗ-179/15 приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 127 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации к его форме и содержанию, о чем арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу.

Как следует из информации, размещенной на официальном сайте Арбитражного суда г. Москвы в сети «Интернет» (www.msk.arbitr.ru) исковое заявление Заказчика принято к производству согласно Определению Арбитражного суда г. Москвы от 03.09.2015 по делу А40-163234/2015.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что правовых оснований для не исполнения Предписания № 223ФЗ-179/15 в установленные сроки у Заказчика не имелось.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в невыполнение в установленный срок Предписания № 223ФЗ-179/15, нарушают требования пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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

Согласно подпунктам 18-19 пункта 4.1 Документации к участию в Конкурсе приглашаются юридические и физические лица (в том числе индивидуальные предприниматели) (далее – Участники), которые должны соответствовать требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) по предмету Конкурса, Положению о закупках ОАО «Сбербанк России», в том числе:

«...18. Участник не может одновременно поставлять Банку ИТ оборудование, лицензии и лицензионную поддержку более чем четырех производителей, входящих в ежегодно утверждаемый и публикуемый на сайте Банка список производителей, крупнейших по объему поставок Банку;

19. при закупке Продукции ИТ назначения Участник не может быть выбран Победителем по результатам Закупочной процедуры, если общая стоимость Закупок, осуществленных Банком у указанного Поставщика и/или аффилированных лиц за предшествующие 4 квартала превышает 30% от общего совокупного объема Закупок Банком оборудования, программного обеспечения и услуг для развития информационных технологий...».

В соответствии с подпунктом 4.2.3 пункта 4.2 Документации для допуска участника к закупочной процедуре устанавливается следующее дополнительное требование:

Участник/его подрядчик присутствует не менее чем в одном Субъекте РФ и готов обеспечить в срок не позднее 2-х месяцев с момента объявления итогов Конкурса, присутствие во всех региональных центрах Субъектов РФ (в соответствии с данными указанными в приложении №1.1 «Распределение Субъектов РФ») соответствующего лота.	подтверждается копиями первых и последних страниц договоров аренды/покупки помещения под склад(помещение) заверенные Директором и Главным Бухгалтером компании. Сканы-копии договоров с подрядчиками (первая и последняя страница) и актов выполненных работ/оказания услуг данным подрядчиком (по 2-3 акта на каждый Субъект РФ или Гарантийным письмом Участника на Бланке с подписью и печатью
---	---

Участники, не соответствующие требованиям, установленным в пунктах 4.1 – 4.2 не допускаются к дальнейшему участию в Конкурсе (пункт 4.3 Документации).

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Конкурса противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с пунктом 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.

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

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.

Пунктом 4.1 Документации установлены требования к участникам Конкурса:

- о наличии 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;
- о наличии необходимых сертификатов на Продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации;
- о наличии профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку Продукции.

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, опыта необходимо для исполнения договора.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Данные действия Заказчика содержат 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 частью 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно пункту 3.2 Документации по итогам проведения второго этапа Конкурса (проведение торгов в электронной форме) осуществляется следующее распределение объема по соответствующему лоту:

- 70% - передается Участнику, занявшему первое место;
- 30% - передается Участнику, занявшему второе место.

При этом Конкурсная комиссия в соответствии с пунктом 11.1 Документации:

- на первом этапе оценивает представленные участниками заявки в соответствии с пунктами 4.1 и 4.2 Документации;
- на втором этапе проводятся торги по цене в электронной форме среди компаний, прошедших первый этап конкурса.

Победителями признаются Участники, прошедшие первый этап конкурса и предложившие лучшую стоимость во втором этапе конкурса по лоту (пункт 11.2 Документации).

Согласно пункту 1.1 Документации количество победителей в Конкурсе – не более двух по соответствующему лоту.

Таким образом, по итогам Конкурса предполагается признание нескольких лиц выигравшими Конкурс, что противоречит части 2 статьи 3 Закона о закупках.

4. В соответствии с частью 8 статьи 4 Закона о закупках извещение о закупке, в том числе извещение о проведении открытого конкурса или открытого аукциона, является неотъемлемой частью документации о закупке. Сведения, содержащиеся в извещении о закупке, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о закупке.

В соответствии с Извещением, сформированным на официальном сайте:

«...дата публикации Извещения: 30.03.2015;

требование к отсутствию участников закупки в Реестрах Извещением не установлено...».

При этом Документацией установлена дата объявления конкурса – 31.03.2015.

В соответствии с подпунктом 11 пункта 4.1 Документации «...Участник не должен быть включен в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральными законами от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, сведения, содержащиеся в Извещении, не соответствуют информации, указанной в Документации, что является нарушением части 8 статьи 4 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать Жалобу ООО «Сетевая Сервисная Компания» от 03.09.2015 № 330 (вх. От 03.09.2015 № 93450-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России», о неисполнении предписания от 23.07.2015 №223ФЗ-179/15, выданного по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сетевая Сервисная Компания» от 09.07.2015 № 227 (вх. от 14.07.2015 № 70598-ЭП/15) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса по выбору компаний на оказание услуг по техническому обслуживанию POS-терминального оборудования торгового эквайринга в сети торгово-сервисных точек для нужд ПАО «Сбербанк России» (извещение № 31502193748), обоснованной.

- - - 2. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 4 части 1, часть 2 статьи 3, часть 8 статьи 4, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - 3. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим пункт 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
- 4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.09.2015 № 223ФЗ-251/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - 5. Выдать ПАО «Сбербанк России» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранения выявленных нарушений.