

ПАО «Сбербанк России»

Вавилова ул., д. 19,

Москва, 117312

ООО «Региональная промышленная компания»

им. В.И. Ленина пр-кт, д. 67,

Волгоград, 400078

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Большой Саввинский пер., д. 12, стр. 9, Москва, 119435

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-13756/2019 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**14.11.2019**

**г. Москва**

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

рассмотрев в заседании жалобу ООО «Региональная промышленная компания» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной

форме на право заключения договора на поставку бытовой техники (реестровый № 31908325281, далее - Закупка),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке 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.

В свою очередь, Законом о закупках провозглашены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принцип информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерность действий Заказчика, выразившихся в признании его заявки несоответствующей требованиям Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил на заседании Комиссии свою позицию по спорным положениям.

Комиссия признает жалобу обоснованной на основании следующего.

Согласно протоколу подведения итогов от 16.10.2019 № 73 заявка Заявителя отклонена с мотивировкой:

*«Участником не представлены документы в соответствии с Требованиями к содержанию котировочной заявки Документации».*

Согласно Приложению № 2 к Запросу котировок заявка подается Участником в виде оформленных отдельно групп документов. Документы предоставляются через личный кабинет на Электронной площадке в виде сканированных копий. Документы каждой группы помещаются в отдельный файл архива формата «ZIP».

Документы, входящие в состав групп 1-3 представляются Участником Оператору Электронной площадки (ЗАО «Сбербанк-АСТ») при регистрации Участника на Электронной площадке и включаются в заявку Участника автоматически. Участник несет ответственность за своевременное обновление указанных документов в личном кабинете на Электронной площадке.

#### **Группа 1 «Выписка из ЕГРЮЛ».**

- Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ), выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей (ЕГРИП), выданная не ранее 4-х месяцев до даты подачи предложения - заверенная органом, выдавшим документ или нотариально заверенная копия.

#### **Группа 2 «Общие документы. Документы финансовой отчетности».**

- Анкета участника, составленная по форме 2 (Приложение 3);

- Справка, подписанная руководителем Участника, подтверждающая, что организация не находится в процессе реорганизации, ликвидации или банкротства, а также, подтверждающая, что на имущество организации не наложено ареста, и (или) ее экономическая деятельность, не приостановлена;

- Отчет организации за прошедший год и отчет организации за истекший период текущего года, включая копии бухгалтерских балансов (ф.№1), отчет о прибылях и убытках (ф.№2), пояснения к бухгалтерскому балансу и отчету о прибылях и убытках (ф. №№ 3,4,5) и пояснительная записка с отметкой о получении инспекцией ФНС России, аудиторского заключения (при его наличии). Все указанные документы (их копии) должны быть заверены руководителем и главным бухгалтером организации и печатью участника (при наличии).

### **Группа 3 «Документы о государственной регистрации. Учредительные документы».**

Для резидента юридического лица:

- Свидетельство о государственной регистрации юридического лица по ф. № Р51001/ для юридических лиц, созданных до 01.07.2002 , свидетельство о внесении записи в ЕГРЮЛ о юридическом лице, зарегистрированном до 01.07.2002 по ф.№ Р57001;
- Учредительные документы, включая все внесенные в них изменения (Устав и учредительный договор, или Устав);
- документы, подтверждающие избрание и назначение лица, действующего от имени юридического лица без доверенности (далее – руководитель), если от имени юридического лица действует не руководитель, дополнительно к указанным документам представляется доверенность, выданная в соответствии с законодательством Российской Федерации, и документ, подтверждающий назначение на должность, и\или иной документ(ы), подтверждающий(щие) полномочия представителя (в частности, если представителем выступает юридическое лицо дополнительно представляется соответствующий договор и документы, подтверждающие полномочия лиц, действующих от имени юридического лица);
- Лицензия (разрешение и\или иные документы, подтверждающие право на осуществление деятельности, если законодательство предусматривает осуществление соответствующего вида деятельности на основании соответствующего документа);
- Решение об одобрении или о совершении крупной сделки, либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации, учредительными документами юридического лица, и если для участника процедуры закупки, поставка товаров, являющихся предметом закупки, либо внесение денежных средств в качестве обеспечения обязательств участника, является крупной сделкой.

### **Группа 4 «Письмо Участника. Квалификационные документы».**

Документы Группы 4 предоставляются в электронном виде в формате MS Office.

- Письмо, содержащее согласие Участника на заключение договора на условиях, изложенных в запросе котировок, с ценой договора, предложенной Участником в ходе торгов и декларация Участника о его

соответствии, а также предлагаемой им Производством требованиям, установленным в запросе котировок (Приложение №3 к запросу котировок).

В рамках рассмотрения дела Заказчик представил в материалы дела скриншот из которого следует, что в заявке Заявителя файлы не были приложены на дату рассмотрения заявок Заказчиком.

При этом в настоящее время у Заказчика в личном кабинете по обжалуемой процедуре представлены необходимые документы Заявителя.

В целях всестороннего рассмотрения жалобы Комиссия приняла решение о направлении запросов информации в адрес оператора электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» (далее — Оператор ЭТП).

После объявления перерыва, Комиссия получила ответ на запросы информации от 11.11.2019 № ПО/59636/19, 13.11.2019 № ПО/60191/19.

В рамках запроса от 11.11.2019 Оператор ЭТП представил антимонопольному органу истребуемые документы, входящие в состав заявки Заявителя.

В своем ответе на запрос информации от 13.11.2019 Оператор ЭТП также пояснил, что от Заказчика запросов относительно отсутствия возможности выгрузить документы заявок участников, в адрес Оператора ЭТП не поступало.

Вместе с тем согласно скриншотам переписки, представленным Заказчиком, сотрудник Оператора ЭТП признал возможное наличие сбоев на площадке при проведении конкурентной процедуры, так, Оператор ЭТП пояснил Заказчику, что: «по состоянию на 06.11.2019 трудно утверждать, по какой причине Заказчик не видел документы, прикрепленные участником. Участник прикреплял документы к заявке при «Подаче заявки на участие в закупке» до 30.09.2019 включительно».

В связи с изложенным Комиссией установлено, что заявка Заявителя соответствовала требованиям Закупочной документации в части приложения необходимых документов. При этом вопросы проверки действий электронных торговых площадок на предмет наличия сбоев не относятся к компетенции Московского УФАС России в соответствии с письмом ФАС России от 05.07.2019 № ИА/57470/19.

Вместе с тем Заявитель не должен претерпевать негативных для себя последствий в результате действий Заказчика или электронной торговой площадки с учетом того, что фактически оспариваемые

документы им были представлены в составе заявки.

При этом предметом обжалования являются, согласно жалобе Заявителя, действия Заказчика по отклонению заявки Заявителя и неправомерному составлению документации, что относится к основаниям, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

Также Комиссией установлено, что Заказчиком до размещения протокола подведения итогов было принято решение о проведении новой закупочной процедуры с аналогичным предметом договора (реестровый № 31908420580), что в свою очередь воспринимается Комиссией критично в связи со следующим.

В соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке. В силу части 6 статьи 3.2 Закона о закупках решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Доводы Заказчика относительно того, что пункт 4.1.13 Положения о закупках позволяет им в случае признания закупки несостоявшейся принять одно из следующих решений:

- о проведении новой Закупочной процедуры;
- об использовании иного Способа закупки;
- о рассмотрении единственной соответствующей требованиям Документации Заявки Участника, с возможным заключением договора с этим Участником по цене и на условиях, предложенных этим Участником (в том числе на условиях, определённых по итогам переговоров с ним), но не выше начальной (максимальной) стоимости по данной Закупочной процедуре, и на условиях, не хуже заявленных Банком при открытии данной Закупочной процедуры;
- об отказе от проведения Закупки.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные

процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

По результатам обжалуемой Заявителем Закупки определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Закупки содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 — 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Кроме того, такая возможность не предусмотрена и Законом о закупках, а именно, ранее приведенной нормой, закрепленной в части 5 статьи 3.2 Закона о закупках, и частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках, согласно которой договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав

участников закупочных процедур.

Комиссия считает, что в системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей. Принципу стабильности и определенности положение Заявителя в правоотношениях с Заказчиком не отвечает. Так, например, в случае уклонения Заявителя от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время Заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

То обстоятельство, что частью 4 статьи 447 ГК РФ предусмотрены иные, помимо конкурса и аукциона, формы торгов, не означает, что их организаторы вправе подменять конкурентный и прозрачный отбор контрагента (который должен быть основан на принципе равенства участников гражданских правоотношений) на суррогат торгово-закупочной процедуры, при проведении которой создаются видимость соблюдения действующего законодательства и необоснованные преимущества экономически более сильной стороне в правоотношениях. Из положений части 4 статьи 447 ГК РФ не следует, что при проведении торгов в иной, помимо конкурса и аукциона форме, у организатора отпадает обязанность по заключению договора с победителем.

**На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,**

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Региональная промышленная компания» (ОГРН: 1123459007363, ИНН: 3442123580) на действия ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893, ОГРН: 1027700132195) при проведении закупки обоснованной в части.
2. Установить в действиях заказчика нарушение пунктов 2, 3 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать жалобу в Федеральную антимонопольную службу

Российской Федерации в части действий ЗАО «Сбербанк-АСТ» для принятия решения в пределах компетенции.