

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1019/20

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Эксикьюшн Эр Ди Си»
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»**

28.12.2020 Москва

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

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк»: <...>,

ООО «Эксикьюшн Эр Ди Си»: <...>,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Эксикьюшн Эр Ди Си» б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 21.12.2020 № ЕО/73786/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и модификации программного обеспечения) (извещение № 32009486996), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Эксикьюшн Эр Ди Си» (далее - Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Московского УФАС России от 21.12.2020 № ЕО/73786/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и модификации программного обеспечения) (извещение № 32009486996) (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 – 11.09.2020;
2. начальная (максимальная) цена договора – 202 709 053, 16 рублей;
3. дата окончания подачи заявок – 29.09.2020;
4. дата рассмотрения заявок – 11.12.2020;
5. дата подведения итогов Конкурса – 11.12.2020;
6. на участие в Конкурсе подано 2 заявки, из них 1 признана соответствующей требованиям Документации.

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 принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

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 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 4.2.2 Документации установлено требование, в том числе о наличии у участника закупки соответствующего квалифицированного персонала, а именно не менее:

- 2 (двух) Data Scientist;
- 1 (одного) Консультанта SAP FM;
- 7 (семи) Консультантов SAP RE-FX;
- 11 (одиннадцати) Ведущих разработчиков SAP ABAP;
- 3 (трех) Разработчиков UI5;
- 5 (пяти) Консультантов SAP BW/4 HANA BPC 11;
- 1 (одного) Консультанта SAP PM;
- 2 (двух) Разработчиков Python;
- 3 (трех) Разработчика React;
- 1 (одного) Консультанта EHSM.

При этом наличие указанных специалистов у участника закупки подтверждается заполненной Формой 5 Приложения № 3 к конкурсной документации «Справка о специалистах Участника», резюме в свободной форме по каждому представленному специалисту, копией трудовой книжки и копией трудового договора или копией договора

гражданско-правового характера (допускается исключение/скрытие информации, являющейся коммерческой тайной организации).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 14.12.2020 № 045/20 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурсе на основании несоответствия квалификационным требованиям Документации, а именно у Заявителя отсутствует необходимое количество квалифицированного персонала согласно требованиям Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что согласно требованиям пункта 4.2.2 Документации участник закупки должен располагать соответствующим квалифицированным персоналом, а также в составе заявки должен представить подтверждающие наличие такого персонала документы, вместе с тем Заявителем не представлены документы, подтверждающие его соответствие указанным требованиям Документации.

Вместе с тем, изучив представленным материалы, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что требование Документации о наличии у участника на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой квалифицированный персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, а также отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Эксикьюшн Эр Ди Си» (ИНН: 7717783213, ОГРН: 1147746462368) б/д б/н, направленную письмом Московского УФАС России от 21.12.2020 № ЕО/73786/20, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке и модификации программного обеспечения) (извещение № 32009486996) обоснованной.

1.

1.

2. Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 6 статьи 3, 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. Выдать ПАО «Сбербанк России», ЗАО «Сбербанк-АСТ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 28.12.2020 № 223ФЗ-1019/20.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.12.2020 № 223ФЗ-1019/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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