

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-119/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЮК АнестоАудит» 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»

16.02.2017 Москва

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

при участии представителей: <...> ,

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЮК АнестоАудит» (далее — Заявитель) от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «ВТБ 24» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по консультированию, ремонту и (или) замене оборудования компании Cisco Systems в ГО и ТП Банка (извещение № 31704729340) (далее – Запрос котировок, 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 (далее – положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг в ВТБ 24 (ПАО), утвержденным Наблюдательным советом ВТБ 24 (ПАО) от 27.06.2016 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) (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 и положением о закупке, за исключением

случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

30.01.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно информации размещенной в ЕИС:

Дата и время окончания подачи заявок 07.02.2017 в 12:00;

Дата и время рассмотрения заявок 02.03.2017 в 23:30;

Дата и время подведения итогов 02.03.2017 в 23:30.

Начальная максимальная цена закупки — 1 113 786 316 ,00 рублей.

На участие в закупке подано 7 заявок.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком в Документации не установлен объем продукции, подлежащей замене, а также место его нахождения, что не позволяет участникам закупки рассчитать в полном объеме стоимость коммерческого предложения для участия в закупке.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса котировок Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документацией.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в Документации не установлен объем продукции, подлежащей замене, а также место его нахождения, что не позволяет участникам закупки рассчитать в полном объеме стоимость коммерческого предложения для участия в закупке.

1.1 В соответствии с пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Пунктом 4 Извещения установлено, что предметом закупки является оказание услуг по консультированию, ремонту и (или) замене оборудования компании Cisco Systems в ГО и ТП Банка, количество поставляемой продукции установлено в соответствии с разделом 4 «Техническое задание» Документации.

Комиссия ФАС России установила, что раздел 4 «Техническое задание» Документации содержит описание выполняемых работ, в том числе услуг по замене и резервированию, при этом Заказчик не установил перечень оборудования, запасных частей, подлежащих замене и резервированию.

На заседание Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Документация не содержит перечень оборудования, запасных частей, подлежащих замене и резервированию, так как Заказчик руководствовался рекомендациями Банка России, предусмотренных стандартом информационной безопасности СТО БР ИББС-1.0-2014 «Обеспечение информационной безопасности организаций банковской системы Российской Федерации», введенным в действие Распоряжением БАНКА России от 17.05.2014 № Р-399 (далее — Стандарт Банка России).

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что Стандарт Банка России имеет рекомендательный характер и не предусматривает императивных норм.

Учитывая изложенное, отсутствие перечня оборудования, запасных частей, подлежащих замене и резервированию не позволяет участникам закупки сформировать заявки надлежащим образом в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, так как Документация, размещенная в ЕИС, не содержит объемы выполняемых работ.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования пункта 3 части 9 статьи 4, пункта 1 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.

- - Согласно пункту 4 части 9 статьи 4 Закона о закупках в Извещение должны быть указаны, в том числе сведения о месте поставки товара, выполнения работ, оказания услуг.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что Документация должна содержать, в том числе сведения о месте, условиях и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с пунктом 6 Извещения место поставки - на объектах размещения оборудования Заказчика в пределах границ Российской Федерации.

На заседании Комиссии ФАС России представители заказчика пояснили, что предусмотренные Техническим заданием Документации услуги/работы, должны оказываться во всех филиалах Заказчика на территории Российской Федерации, при этом Документация не содержит адресов таких филиалов.

Кроме того, пунктом 7.1.1 Технического задания Документации установлено, что доставка исправного оборудования в адрес Заказчика осуществляются в течение рабочего дня, следующего за днем регистрации запроса о выходе из строя оборудования.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что отсутствие адресов филиалов на территории которых должны выполняться услуги/работы в соответствии с Техническим заданием Документации не позволяет участникам закупки сформировать заявки надлежащим образом в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке, так как Документация, размещенная в ЕИС, не содержит место выполняемых работ, оказываемых услуг, кроме того, ввиду отсутствия места поставки товара участником также не представляется установить возможно ли осуществление поставки исправного оборудования в течении одного рабочего дня.

Таким образом, указанные действия Заказчика нарушают требования пункта 4 части 9 статьи 4, пункта 4 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.

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

2. В соответствии с пунктом 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.

Аналогичные принципы предусмотрены пунктом 3.2 Положения о закупке.

Пунктом 6 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик устанавливает требования к участникам закупки .

2.1 Согласно пункту 12 Информационной карты Документации установлены требования к участникам закупки, в том числе:

- наличие партнерского сертификата компании Cisco Systems или наличие действительного статуса официального партнера компании Cisco Systems в России, с правом оказания сервисных услуг по продуктам Cisco Systems. Соответствие указанному требованию подтверждается отсканированным оригиналом партнерского сертификата с действующим статусом партнера компании Cisco System, официальным письмом, подтверждающим действительный статус официального партнера компании Cisco Systems в России, с правом оказания сервисных услуг по продуктам Cisco Systems;
- наличие собственного Сервисного Центра, что подтверждается гарантийным письмом, заверенным печатью и подписью уполномоченного лица, о наличии у участника Сервисного Центра.

Вместе с тем, установление указанных требований к участникам на момент подачи заявки ограничивает количество участников закупки, поскольку ограничивает возможность участия в закупке организаций, не являющихся партнером компании

Cisco Systems в России и не обладающих на момент подачи заявки статусом официального партнера компании Cisco Systems в России, с правом оказания сервисных услуг по продуктам Cisco Systems, но имеющих возможность представить указанные документы при заключении и исполнении договора.

Отсутствие у участника закупки указанных документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, в отсутствие обязанности изготовителя как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки, возможность участников подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – изготовителя/его официального представителя, что ограничивает количество участников закупки.

Также, подтверждение наличия собственного Сервисного Центра предусмотрено Заказчиком в императивном порядке. При этом наличие такого сервисного центра в аренде, а также на основании иного гражданско-правового договора не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения таких обязательств, таким образом предоставление в составе заявки участником закупки гарантийного письма, заверенного печатью и подписью уполномоченного лица, о наличии у участника Сервисного Центра является избыточным требованием.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации указанных требований противоречит пункту 3.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - В соответствии с пунктами 3.12.1.4, 3.12.2.4 Документации Заказчик вправе запросить при наличии сомнений в достоверности отсканированного оригинала/копии для обозрения оригинал такого документа на бумажном носителе. В ходе рассмотрения заявок на участие в Запросе котировок, Заказчик вправе уточнять Заявки на участие в Запросе котировок в следующем порядке: затребовать у участника отсутствующие, представленные не в полном объеме или в нечитаемом виде документы, подтверждающие соответствие участника требованиями, установленным настоящей Документацией по запросу котировок; направить участникам Запроса котировок запросы об исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах, представленных в составе Заявки на участие в Запросе котировок и направлении Банку исправленных документов.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом условий указанных пунктами 3.12.1.4, 3.12.2.4 Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок запроса дополнительной информации, исправлении выявленных в ходе рассмотрения арифметических и грамматических ошибок в документах что ставит

запрос дополнительной информации, в отношении конкретного участника в зависимости от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации указанных положений противоречит пункту 3.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - Пунктом 15 Информационной карты Документации установлено, что привлечение субподрядчиков не допускается.

Не возможность привлечения субподрядчиков заведомо ограничивает возможность потенциального победителя в рамках заключаемого по результатам закупки договора в возможности привлечения для исполнения обязательств по договору субподрядчика/соисполнителя, а также указанные действия являются вмешательством в хозяйственную деятельность субъекта.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в Документации указанного положения противоречит пункту 3.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках 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.

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «ЮК АнестоАудит» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «ВТБ 24» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по консультированию, ремонту и (или) замене оборудования компании Cisco Systems в ГО и ТП Банка (извещение № 31704729340) обоснованной.
 - Признать ПАО «ВТБ 24» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 3, 4 части 9, пункты 1, 4, 10 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 устранении выявленных нарушений.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.02.2017 № 223ФЗ-119/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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