

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-232/16

по результатам рассмотрения жалобы АО «Атомэнергопромсбыт» 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»

01.06.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России» <...> – доверенность от 01.03.2016 № 138-Д, <...> – доверенность от 01.03.2016 № 139-Д, <...> – доверенность от 16.05.2016 № 266-Д,

представители АО «Атомэнергопромсбыт» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу АО «Атомэнергопромсбыт» от 17.05.2016 № 17.05/2-исх (вх. от 23.05.2016 № 73005-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона по выбору организации на поставку электрической энергии и мощности для объектов ПАО Сбербанк и оказание услуг, являющихся неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии и мощности с процедурой вывода объектов Банка на ОРЭМ (извещение № 31603498899) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Атомэнергопромсбыт» (далее — Заявитель) от 17.05.2016 № 17.05/2-исх (вх. от 23.05.2016 № 73005-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона по выбору организации на поставку электрической энергии и мощности для объектов ПАО Сбербанк и оказание услуг, являющихся неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии и мощности с процедурой вывода объектов Банка на ОРЭМ (извещение № 31603498899) (далее — Жалоба; Аукцион).

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.

31.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - установленные в Документации сроки поставки электрической энергии являются неисполнимыми, что ограничивает возможность участия в Аукционе;
 - в Документации отсутствует информация о существующей системе коммерческого учета по точкам поставки электроэнергии объектов ПАО «Сбербанк», что ограничивает возможность участия в Аукционе.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона 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. В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке должно содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их

применения.

Кроме того, в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках Заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанным способом.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Аналогичное требование установлено в пункте 7.1.3 Положения о закупке.

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 10.05.2016 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок — 11.05.2016 в 11:00;

дата и время подведения итогов — 03.06.2016 в 16:00.

В соответствии с письмом от 11.05.2016 № 2192, представленной оператором электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» на участие в Аукционе подано 10 заявок, приняли участие в процедуре аукциона 9 заявок.

Пунктом 5.1 Документации установлено, что поставка электрической энергии осуществляется:

- В период с 01.07.2016 по 30.09.2016 г. – с розничного рынка электрической энергии (мощности) соответствующего региона (подпункт 5.1.1 пункта 5.1 Документации);
- С 01.10.2016 г. – с оптового рынка электрической энергии и мощности (подпункт 5.1.1 пункта 5.1 Документации).

Согласно пояснениям представителя Заказчика установленные в Документации сроки поставки с розничного рынка электрической энергии соответствуют Основным положениям функционирования розничных рынков электрической энергии, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 04.04.2012 № 442 «О функционировании розничных рынков электрической энергии, полном и (или) частичном ограничении режима потребления электрической энергии» (далее - Основные положения). Исполнение обязательств гарантирующего поставщика по договору энергоснабжения в отношении энергопринимающего устройства осуществляется начиная с указанных в договоре даты и времени».

Кроме того, согласно пояснениям представителя Заказчика сроки заключения договора с гарантирующим поставщиком и сроки осуществления регламентных процедур для вывода объектов банка на оптовый рынок электроэнергии, установленные в законодательстве являются максимальными.

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих что установленные в Документации сроки поставки электрической энергии являются неисполнимыми и ограничивают возможность участия в Аукционе, в связи с чем прийти к выводу об обоснованности

достоинства Заявителя не представляется возможным.

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

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.

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

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.

Согласно пункту 4 Технического задания Документации «состав услуг, являющихся предметом Аукциона включает:

- Поставку электрической энергии и мощности для энергоснабжения крупных объектов территориальных банков ПАО Сбербанк.
- Урегулирование в интересах ПАО Сбербанк отношений по передаче электроэнергии, а также услуг, оказание которых является неотъемлемой частью процесса энергоснабжения Потребителя, в соответствии с законодательством РФ.
- Проведение всех необходимых процедур для осуществления поставки ПАО Сбербанк электроэнергии и мощности, приобретенной на оптовом и розничном рынках, включая, регистрацию ГТП (группа точек поставки) объектов ПАО Сбербанк, получением Акта соответствия АИИС КУЭ техническим требованиям оптового рынка.
- Формирование и предоставление Коммерческому оператору при изменении состава ГТП документации для внесения изменений в регистрационную информацию в части изменения структуры и состава точек поставки в ГТП Потребителя в форматах и сроки, установленные регламентами оптового рынка электрической энергии и мощности.
- Обеспечение поддержания Сетевой организацией до границы

разграничения ответственности Сторон показателей качества электрической энергии и мощности, соответствующих требованиям технических регламентов и иным обязательным требованиям, установленным действующим законодательством».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что «независимо от существующей системы коммерческого учета электроэнергии в работы по выводу объектов ПАО «Сбербанк России» на оптовый рынок электроэнергии входит получение акта о соответствии АИИС КУЭ техническим требованиям оптового рынка...При этом, в закупочной документации, техническом задании, проекте договора не установлена обязанность участника по доработке или изменению коммерческой системы учета».

Вместе с тем, Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих что отсутствие информации о существующей системе коммерческого учета по точкам поставки электроэнергии объектов ПАО «Сбербанк» ограничивает возможность участия в Аукционе, в связи с чем прийти к выводу об обоснованности довода Заявителя не представляется возможным.

3. Приложением № 2 Документации установлены требования к оформлению и содержанию к заявке в том числе:

Каждая группа документов должна быть прошита и пронумерована, на оборотной стороне последнего листа должно быть указано количество листов в данной группе документов, проставлена подпись руководителя (уполномоченного лица) и печать организации (за исключением выписки из ЕГРЮЛ).

Согласно пункту 5 статьи 2 Федерального закона от 8.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» общество вправе иметь печать, штампы и бланки со своим наименованием, собственную эмблему, а также зарегистрированный в установленном порядке товарный знак и другие средства индивидуализации. Федеральным законом может быть предусмотрена обязанность общества использовать печать, сведения о наличии печати должны содержаться в уставе.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно установлено требование об обязательном заверении печатью участника копий документов, что ограничивает количество участников закупки.

Кроме того, пунктом 2.1 Документации следует, что участники должны соответствовать, в том числе, следующим требованиям:

- отсутствие фактов предъявления к ПАО Сбербанк претензий со стороны контролирующих, правоохранительных, фискальных, надзорных и судебных органов (в том числе, 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 у Участника просроченной задолженности перед Банком (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки.

Вместе с тем, установление указанных требований в качестве обязательных

требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, согласно пункту 5.4 Документации основанием для отклонения заявки является финансовое состояние участника, влекущее за собой риски невыполнения обязательств по договору - рейтинг не ниже «С» (расчет выполняется по Методике оценки финансовой устойчивости компаний-партнеров ПАО Сбербанк, расположенной по адресу: http://www.sberbank.ru/moscow/ru/fpartners/purchase/useful_info на основании представленной Участником информации и документов).

Вместе с тем, Заказчик в Документации не приводит исчерпывающего понятия финансового состояния участника, влекущего за собой риски невыполнения обязательств по договору, методика оценки финансовой устойчивости компаний-партнеров ПАО Сбербанк не размещена в составе Документации, что не позволяет определить, каким финансовым положением должен обладать участник для допуска к участию в закупочной процедуре.

Таким образом, установление указанного требования противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит 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 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.

Пунктом 2.1 Документации установлено, что «Все вопросы должны направляться в электронном виде через личный кабинет на Электронной площадке не позднее, чем за 5 (Пяти) рабочих дней до даты окончания подачи заявок на участие в аукционе».

Таким образом, Заказчиком в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Аукциона разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит 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 АО «Атомэнергосбыт» от 17.05.2016 № 17.05/2-исх (вх. от 23.05.2016 № 73005-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона по выбору

организации на поставку электрической энергии и мощности для объектов ПАО Сбербанк и оказание услуг, являющихся неотъемлемой частью процесса поставки электрической энергии и мощности с процедурой вывода объектов Банка на ОРЭМ (извещение № 31603498899) необоснованной;

- Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 9, 10 части 10, статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 01.06.2016 № 223ФЗ-232/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.
- Выдать ПАО «Сбербанк России» обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 01.06.2016 № 223ФЗ-232/16.

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