

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-347/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сигма Технотрон» 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»

21.04.2017 Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Сигма Технотрон» от 12.04.2017 № б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг комплексного технического обслуживания офисного оборудования для нужд Московского банка ПАО Сбербанк Лот № 1 (извещение № 31604498914), 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 «Сигма Технотрон» (далее - Заявитель) от 12.04.2017 № б/н, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг комплексного технического обслуживания офисного оборудования для нужд Московского банка ПАО Сбербанк Лот № 1 (извещение № 31604498914) (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.

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.

15.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 17.02.2017 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок – 24.03.2017 в 11:00;

дата и время подведения итогов – 30.04.2017 в 16:30.

На участие в Конкурсе подано 7 заявок, 3 заявки допущены.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком неправомерно отказано в Допуске заявке Заявителя на участие в закупке по итогам проведения электронного аукциона в рамках Конкурса.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке, Документации.

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

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно отказано в Допуске заявке Заявителя на участие в закупке по итогам проведения электронного аукциона в рамках Конкурса.

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.

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

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.

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 протоколу № 13 от 04.04.2017 заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям Документации на основании пункта 4.1 Документации, а именно по причине наличия информации о возбуждении уголовного дела правоохранными и судебными органами в отношении руководителя Заявителя на предмет установления в его действиях уголовно наказуемых деяний на момент рассмотрения заявки.

Пунктом 4.1 Документации установлено, что к участию в Конкурсе приглашаются юридические и физические лица (в том числе индивидуальные предприниматели), 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 ПАО Сбербанк, в том числе отсутствие информации о возбуждении уголовного дела правоохранными и судебными органами в отношении руководителей Участника на предмет установления в их действиях уголовно наказуемых деяний на момент рассмотрения заявки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что на момент рассмотрения заявок участников Конкурса 04.04.2017 Заказчику поступили сведения, что в отношении действующего на момент подачи заявки Генерального директора Заявителя <...> возбуждено уголовное дело по части 4 статьи 204 Уголовного Кодекса Российской Федерации (далее — УК РФ).

В соответствии с частью 4 статьи 204 УК РФ незаконная передача [лицу](#), выполняющему управленческие функции в коммерческой или иной организации, денег, ценных бумаг, иного имущества, а также незаконное оказание ему услуг имущественного характера, предоставление иных имущественных прав (в том числе когда по указанию такого лица имущество передается, или услуги имущественного характера оказываются, или имущественные права предоставляются иному физическому или юридическому лицу) за совершение действий (бездействие) в интересах дающего или иных лиц, если указанные действия (бездействие) входят в служебные полномочия такого лица либо если оно в силу своего служебного положения может способствовать указанным действиям (бездействию) совершенные в особо крупном размере.

Согласно части 2 статьи 14 Уголовно-процессуального Кодекса Российской Федерации основанием для возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления.

Статьей 14 УК РФ установлено, что обвиняемый считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном уголовным законодательством порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в нарушение части 6 статьи 3 Закона о закупках неправомерно отклонена заявка Заявителя, так как Заказчиком на заседание Комиссии ФАС России не представлено информации, документов подтверждающих, что в отношении Генерального директора Заявителя <...>

Вместе с тем, вышеуказанное требование установленное Заказчиком к участникам закупки не влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки, и не свидетельствует о надлежащем исполнении таких обязательств.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушают часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

2.1 В соответствии с пунктом 41 Документации установлены требования к участникам закупки, в том числе:

- отсутствие случаев предоставления Участником в Банк при проведении Закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления Закупки;

- отсутствие у Участника просроченной задолженности перед Банком (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки.

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований ограничивает количество участников Конкурса, так как наличие данных факторов не влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки, а также не свидетельствует о ненадлежащем исполнении таких обязательств.

2.2 Согласно пункту 8 Документации участники закупки вправе в электронном виде не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до даты окончания подачи Конкурсных заявок направить запрос на разъяснения положения Документации. При этом банк оставляет за собой право не отвечать на отдельные вопросы.

Данное положение Документации ограничивает возможность участия организации, которые в силу неопределенности положений Документации не могут надлежащим образом сформировать заявку на участие, в связи с чем направляют Заказчику запрос разъяснений данных положений Документации, при этом участие таких организации ставится в зависимость от волеизъявления Заказчика в

силу права Заказчика не отвечать на отдельные вопросы.

2.3 Пунктом 10.1 Документации установлено, что Заказчик может запросить у участника разъяснения их заявок.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права запрашивать дополнительные документы, может применяться не в равной степени к участникам закупки.

- - Пунктом 4 Документации установлены квалификационные требования к участникам:

- наличие у компании-претендента на территории обслуживания склада запасных частей и ресурсных материалов по КТО Оборудования, достаточного для обслуживания и восстановления Оборудования на договорных условиях;

- наличие учетной системы позволяющей провести интеграцию с учетной системой Заказчика HP SM: получать данные по входящим заявкам, изменять статус, полученных заявок, закрывать заявки после исполнения. В случае отсутствия таковой, наличие возможности реализации в течении 30 календарных дней. Нарушение сроков реализации интеграции будет расценено как нарушение договорных обязательств;
- наличие диспетчерской службы (горячей линии) с выделенным номером телефона и возможностью поддержки с 9.00 до 19.00 с понедельника по субботу в часовом поясе региона, в котором находятся обслуживаемые подразделения Заказчика;
- наличие авторизаций производителей Epson, Xerox, Lexmark, Olivetti, дающих Исполнителю право проведения технического обслуживания, ремонта и экспертизы Оборудования;
- компания должна иметь в штате не менее 5 технических специалистов, каждый из которых имеет не менее одного квалификационного сертификата на право проведения технического обслуживания, послегарантийного ремонта и экспертизы Оборудования производителей Epson, Olivetti, Xerox и Lexmark, при этом в совокупности сертификация технических специалистов охватывает оборудование производителей Epson, Olivetti, Xerox и Lexmark. Требования к штатной численности технических специалистов компании обусловлены составом обслуживаемого оборудования. Для подтверждения необходимо предоставить копии сертификатов или письмо от официальных представителей производителей оборудования о достаточности квалификации специалистов Исполнителя на оказание услуг РВР и ТО настоящего Технического задания.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей, оборудования, квалифицированного персонала в штате организации, договоров и подтверждающих документов, сертификатов указанных в пункте 4 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по

результатам закупки, поскольку такие производственные мощности, оборудование и персонал могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в закупке.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Конкурса ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 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.

Вместе с тем, согласно статье 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется 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 предоставления участником закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положений 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.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Сигма Технотрон» от 12.04.2017 № б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на оказание

услуг комплексного технического обслуживания офисного оборудования для нужд Московского банка ПАО Сбербанк Лот № 1 (извещение № 31604498914) обоснованной.

- Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 6 статьи 3, пункт 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 устранение выявленных нарушений.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 21.03.2017 № 223ФЗ-347/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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