

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-254/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Софт Билдинг» на действия (бездействие) заказчика, оператора электронной площадки 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»

09.06.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ЗАО «Сбербанк-АСТ: <...> – доверенность от 28.09.2015 № б/н,

ООО «Сбербанк-Сервис»: <...> – доверенность от 01.12.2015 № 61,

представители ООО «Софт Билдинг» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Софт Билдинг» от 02.06.2016 № 12347 на действия (бездействие) заказчика ООО «Сбербанк-Сервис», оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление клиентской лицензии на 100 рабочих мест 1С: Предприятие 8 (Программная защита) (извещение № 31603691727) 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 «Софт Билдинг» от 02.06.2016 № 12347 на действия (бездействие) заказчика ООО «Сбербанк-Сервис», оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление клиентской лицензии на 100 рабочих мест 1С: Предприятие 8 (Программная защита) (извещение № 31603691727) (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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ООО «Сбербанк-Сервис», утвержденным решением единственного участника № 6/2014 от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

Вопросы, связанные с информационно-техническим обеспечением проведения Оператором электронной площадки закупок товаров, работ, услуг и торгов с использованием электронной торговой площадки, имеющей адрес в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://utp.sberbank-ast.ru/Trade>, регулируются Регламентом торговой секции «Закупки по 223-ФЗ» универсальной торговой платформы «Сбербанк-АСТ», утвержденным генеральным директором <...> 22.05.2015 (далее – Регламент).

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.

24.05.2016 в ЕИС размещено извещение о проведении Запроса котировок и документация о Запросе котировок (далее – Извещение, Документация). По результатам проведения Запроса котировок заключен договор.

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

– дата и время окончания подачи заявок – 30.05.2016 09:00;

– дата подведения итогов – 30.05.2016.

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Оператором электронной площадки нарушены права и законные интересы Заявителя вследствие ограничения его права подать заявку на участие в Запросе предложений, а именно Заявитель 25.05.2016 в период с 00:31 по 09:57 (МСК) не имел технической возможности подать заявку на участие в Запросе котировок.

На заседании Комиссии представитель Оператора электронной площадки пояснил, что 25.10.2015 с 00:00 до 09:00 (МСК) на сайте Оператора электронной площадки возникли технические неполадки, в связи с чем в указанный период участники Запроса котировок не могли подавать предложения о цене контракта.

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

1. В соответствии с пунктом 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с подпунктом 11.1. Положения о закупке запрос котировок может проводиться в электронной форме. Порядок проведения запроса котировок указывается в Извещении, подготавливаемом Заказчиком в соответствии с Положением о закупке.

В соответствии с подпунктом 3.1. Положения о закупке документооборот между участником закупки и Заказчиком (заявки, разъяснения, изменения в заявки, протоколы с решениями и иная документация) может осуществляться в электронной форме (электронный документооборот), средствами электронной торговой площадки. При этом, в соответствии с подпунктом 3.5. Положения о закупке порядок обмена электронными документами и ответственность сторон при обмене электронными документами, регулируется Регламентом.

Согласно пункту 1.4.5. Регламента торговая система функционирует в режиме круглосуточной непрерывной работы, за исключением времени проведения профилактических и регламентных работ.

По мнению Заявителя, Оператором электронной площадки не обеспечена надежность функционирования используемых при проведении Запроса котировок программных и технических средств электронной торговой площадки, а именно Заявитель 25.05.2016 в период с 00:31 по 09:57 (МСК) не имел технической возможности подать заявку на участие в Запросе котировок.

На заседании Комиссии представитель Оператора электронной площадки пояснил, что 25.10.2015 с 00:00 до 09:00 (МСК) на сайте Оператора электронной площадки возникли технические неполадки, в связи с чем в указанный период участники Запроса котировок не могли подавать предложения о цене контракта.

Таким образом, Оператором в нарушение требований Положения о закупке, Регламента не обеспечена надежность функционирования используемых при проведении Запроса котировок программных и технических средств электронной торговой площадки.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в нарушении установленного Положением о закупке порядка проведения Запроса котировок, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанное нарушение не повлияло на результаты проведения Запроса котировок, поскольку Заявитель подал заявку на участие в Запросе котировок.

2. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, и в том числе требования к участникам закупки и перечень документов,

представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Подпунктом 2.1 Документации установлено, что «к участию в запросе котировок приглашаются юридические лица (и индивидуальные предприниматели) (далее – Участники), которые должны соответствовать требованиям, предъявляемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товаров, являющейся предметом запроса котировок, в том числе:

– обладать необходимыми правами для исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупочной процедуры, с гарантией отсутствия нарушений авторских, смежных и любых иных прав третьих лиц;

– обладать необходимыми лицензиями или свидетельствами о допуске на поставку товаров, производство работ и оказание услуг, подлежащих лицензированию (регулированию) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и являющихся предметом заключаемого договора;

- обладать необходимыми сертификатами на Продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации».

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что из Документации не представляется возможным установить какие именно документы, лицензии, свидетельства и сертификаты необходимо представить участнику закупки в составе заявки на участие в Запросе котировок, для подтверждения соответствия указанным требованиям Документации.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации неизмеряемые требования к участникам закупки нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, часть 1 статьи 2 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о том, что указанное нарушение не повлияло на результаты проведения Запроса котировок, поскольку ни одна заявка на участие в Запросе котировок не была отклонена по указанному основанию.

- - 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 подпунктом 1.2 Положения о закупке.

В соответствии с приложением № 2 «Порядок подачи котировочных заявок и

условия проведения запроса котировок» к Документации в составе котировочной заявки участниками закупки представляются копии документов, подтверждающие наличие у участника статуса авторизованного франчайзи 1С.

Вместе с тем, установление в составе Документации требования о наличии у участника статуса авторизованного франчайзи 1С ограничивает круг участников закупки.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса котировок ограничивает количество участников закупки и противоречит подпункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, что указанное нарушение не повлияло на результаты проведения Запроса котировок, поскольку ни одна заявка на участие в Запросе котировок не была отклонена по указанному основанию.

4. Согласно пункту 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.

В соответствии с подпунктами 3.1 и 3.2 Документации «все запросы на разъяснение должны направляться в электронном виде через личный кабинет на Электронной площадке не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до даты окончания подачи котировочных заявок. Ответы на запросы будут публиковаться (без указания компании, приславшей запрос) в течение 1 рабочего дня на сайте Электронной площадки».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Запроса котировок разъяснений положений Документации, нарушают 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:

1. Признать жалобу ООО «Софт Билдинг» от 02.06.2016 № 12347 на действия (бездействие) заказчика ООО «Сбербанк-Сервис», оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление клиентской лицензии на 100 рабочих мест 1С: Предприятие 8 (Программная защита) (извещение № 31603691727) обоснованной.

- - Признать в действиях ООО «Сбербанк-Сервис» нарушения части 1 статьи 2, пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 9 и 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 09.06.2016 № 223ФЗ-254/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В связи с тем, что по результатам проведения закупки заключен договор, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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