

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-318/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ГРИН эффект» 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»

30.06.2016 Москва

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

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «ГРИН Эффект» от 17.06.2016 №06-16/153 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по замене систем холодоснабжения в помещениях №355, №382, №383 и №384 Вычислительного центра на объекте ПАО Сбербанк по адресу: ул. Большая Андроньевская, д. 6 (извещение № 31603570895), 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 «ГРИН Эффект» (далее - Заявитель) от 17.06.2016 №06-16/153 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по замене систем холодоснабжения в помещениях №355, №382, №383 и №384 Вычислительного центра на объекте ПАО Сбербанк по адресу: ул. Большая Андроньевская, д. 6 (извещение № 31603570895) (далее – Запрос предложений).

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.

19.04.2016 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:

- Заказчиком в ЕИС не размещен протокол вскрытия заявок на участие в Аукционе;
- Заказчиком нарушен срок подведения итогов Аукциона;
- в Документации неправомерно установлено требование о наличии в составе заявки участников Аукциона копии оригинала письма от компании-производителя, подтверждающего статус официального партнера;
- победителем Аукциона предложена демпинговая цена..

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 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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости.

Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что ЕИС размещается информация о закупке, в том числе протоколы составляемые в ходе закупки.

Пунктом 9.5.4 Положения о закупке установлено, что на основании рассмотрения заявок Банк составляет и подписывает протокол подведения итогов электронного аукциона, в котором указывает решение, принятое в отношении каждой рассмотренной заявки, и размещает его на сайте Банка, сайте Оператора ЭТП и официальном сайте в течение 3 рабочих дней со дня его подписания. В случае проведения электронного аукциона с ограниченным количеством Участников протокол подведения итогов электронного аукциона направляется средствами ЭТП Участникам, чьи заявки были рассмотрены Банком.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что Положением о закупке не предусмотрено составление промежуточного протокола.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 2.2.1 Документации установлено, что Участник должен предоставить копию оригинала письма от компании - производителя «Schneider Electric», подтверждающего статус официального партнера компании, в том числе по монтажу и пуско-наладке оборудования марки «Uniflair».

При этом Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наличие статуса официального партнера компании не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, и что установление данного требования в виде допуска к участию в Аукционе ограничивает количество участников.

Также пунктом 1.6 Документации установлено, что Банк выплачивает аванс только контрагенту с рейтингом финансовой устойчивости «А», определяемому по Методике оценки финансовой устойчивости компаний-партнеров ПАО Сбербанк. Участники с рейтингами ниже «А» должны быть готовы работать без авансирования.

Вместе с тем, наличие другой финансовой устойчивости у участника, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам

Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств.

Таким образом, установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

Согласно пункту 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в Извещение о закупке должны быть указаны место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Пунктом 1.8 Документации установлен срок подведения итогов Аукциона: «24» июня 2016 года.

Заказчиком в ЕИС размещен протокол подведения итогов Аукциона от 07.06.2016.

Вместе с тем, Заявителем в ФАС России не представлено надлежащих доказательств, подтверждающих, что подведения итогов более ранним сроком, чем предусмотрено Извещением повлияло на результаты Аукциона.

4. В соответствии с пунктом 5 части 9 статьи 4 Закона о закупках в Извещение указываются сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Пунктом 1.3 Документации установлено:

Начальная (максимальная) стоимость аукциона 58 592 619,48 руб., включая НДС, в том числе:

- стоимость работ и материалов 32 336 559,25 руб., с НДС;

- стоимость оборудования 26 256 060,23 руб., с НДС.

Согласно протоколу подведения итогов/выбор победителя № 31603570895-01 победителем Аукциона предложена цена 37 041 633,44 руб. с НДС.

Вместе с тем, Заявителем в ФАС России не представлено надлежащих доказательств, подтверждающих, что цена предложенная победителем является заниженной, и оказание услуг по результатам Аукциона не представляется возможным выполнить по данной стоимости.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно

понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

В соответствии с пунктом 2.1 Документации участник должен обладать профессиональной компетентностью, финансовыми и трудовыми (кадровыми) ресурсами, оборудованием и другими материальными возможностями, надежностью, опытом, необходимыми для исполнения договора на поставку Продукции.

Из данной формулировки положения Документации не представляется возможным определить какой профессиональной компетентностью, финансовыми и трудовыми (кадровыми) ресурсами, оборудованием необходимо обладать участникам, чтобы соответствовать требованиям Документации.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 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.

- - - 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 пункту 2 Документации «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, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, 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:

1. Признать жалобу ООО «ГРИН Эффект» от 17.06.2016 №06-16/153 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по замене систем холодоснабжения в помещениях №355, №382, №383 и №384 Вычислительного центра на объекте ПАО Сбербанк по адресу: ул. Большая Андроньевская, д. 6 (извещение № 31603570895) обоснованной в части неправомерно установленного требования о наличии в составе заявки участников Аукциона копии оригинала письма от компании-производителя, подтверждающего статус официального партнера.

- - - Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушения не выдавать, так как по результатам закупки заключен договор.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 30.06.2016 № 223ФЗ-318/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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.