

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-205/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Этника» 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»

23.05.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России»: <...> - по доверенности от 01.03.2016 № 139-Д, <...> - по доверенности от 01.03.2016 № 138-Д;

ООО «Этника»: <...> - на основании Протокола от 22.09.2014 № 41,

рассмотрев жалобу ООО «Этника» от 06.05.2016 № 107-16 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на выбор организации на поставку форменной одежды ОКР для нужд Западно-Сибирского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31603451016) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Этника» (далее - Заявитель) от 06.05.2016 № 107-16 (вх. от 12.05.2016 № 66701/16) на действия (бездействие) ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на выбор организации на поставку форменной одежды ОКР для нужд Западно-Сибирского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31603451016) (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).

22.03.2016 в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно: 1) в итоговом протоколе не указана информация об участниках Конкурса, о результатах оценки и сопоставления заявок по критериям указанным в Документации, а также не раскрыто на основании какого расчета был признан победитель Конкурса; 2) Заказчиком ненадлежащим образом оценены заявки, поданные на участие в Конкурсе.

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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

1. Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках в ЕИС при закупке размещается информация о закупке, в том числе протоколы, составляемые в ходе закупки.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (часть 12 статьи 4 Закона о закупках). Кроме того, в соответствии с пунктом 8 Положения о закупке, протоколы публикуются на сайте Банка, официальном сайте и сайте Оператора ЭТП в течение 3 рабочих дней со дня подписания. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке» протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном на официальном сайте. Вместе с тем, требование об указании в протоколе информации об участниках Конкурса и их предложениях, сведения о результатах оценки и сопоставления заявок по критериям указанным в Документации, а также на основании какого расчета был признан победитель Конкурса Законом о закупках и Положением о закупке не установлены. Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке. В соответствии с протоколом от 13.04.2016 № 51-3-16 заседания Конкурсной комиссии Западно-Сибирского банка ПАО Сбербанк по закупке, товаров, выполнения работ, оказанию услуг на участие в Конкурсе подано 2 заявки, допущены 2 заявки

к участию в Конкурсе. Согласно протоколу от 29.04.2016 № 63-2а-16 заседания Конкурсной комиссии по закупке, товаров, выполнения работ, оказанию услуг ИП Хальков Е.И. признан победителем Конкурса. Пунктом 3.2 Документации и Извещении установлены сведения о начальной (максимальной) цене договора : 17 846 200 рублей (с учетом всех налогов и сборов). Цена Договора, предлагаемая участником в заявке, не должна превышать начальную (максимальную) цену Договора, указанную в пункте 3.2 Документации. В соответствии с пунктом 1 статьи 145 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) организации и индивидуальные предприниматели имеют право на освобождение от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога (НДС), если за три предшествующих последовательных календарных месяца сумма выручки от реализации товаров (работ, услуг) этих организаций или индивидуальных предпринимателей без учета налога не превысила в совокупности два миллиона рублей. Согласно протоколу от 13.04.2016 № 51-3-16 поданы следующие ценовые предложения: 1) ИП Хальков Е.И. - 17 288 800 рублей; 2) ООО «Этника» - 15 209 183, 41 рублей. На заседании ФАС России, представители Заказчика пояснили, что

ИП Хальков Е.И. не является плательщиком НДС. В соответствии с заключением Рабочей группы от 18.04.2016 № б/н участники предложили следующие коммерческие предложения: - ООО «Этника» - 12 889 138, 48 рублей без НДС; - ИП Хальков Е.И. - 17 288 800, 00 рублей без НДС. По итогам оценки весовых критериев, проведенной в соответствии с утвержденной методикой (Приложение № 1 Документации) выявлено наилучшее предложение - ИП Хальков Е.И. (0, 88 балла), 2-ое место

ООО «Этника» (0, 85 балла). Вместе с тем, представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, подтверждающих обоснованность довода, изложенного в Жалобе Заявителя. Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения. 3. В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям. Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

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

Из пункта 4.1 Документации следует, что участники должны соответствовать следующим требованиям, в том числе:

- наличие необходимых лицензий или свидетельств 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;

- наличие необходимых сертификатов на продукцию, являющуюся предметом заключаемого договора, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации;

- наличие профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку продукции;
- финансовое состояние Участника, не влекущее за собой риски невыполнения обязательств по Договору (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 в Заявке информации и документов).

При этом, из Документации не представляется возможным определить на какие товары, работы, услуги требуется наличие лицензий или свидетельств, какие сертификаты на продукцию необходимо представить в составе заявки на участие в Конкурсе, что подразумевает Заказчик под «профессиональной компетентностью», наличие каких финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей необходимо для исполнения договора.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке, 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 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.

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 круг участников закупки. Кроме того, пунктом 4.1 Документации следует, что участники должны соответствовать следующим требованиям, в том числе: - отсутствие фактов предъявления к ПАО Сбербанк претензий со стороны контролирующих, правоохранительных, фискальных, надзорных и судебных органов (в т.ч., 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 Конкурса и отказ в допуске участникам Конкурса в случае несоответствия им ограничивает круг 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.

5. 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 8.1 Документации установлено, что «все вопросы должны направляться в письменном виде адресу Спецсектор Управления делами Западно-Сибирского банка ПАО Сбербанк: 625023, г. Тюмень, ул. Рижская, 61 не позднее, чем за 5 (Пять) рабочих дней до даты окончания подачи Конкурсных заявок».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дата окончания срока предоставления участникам Конкурса 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 «Этника» от 06.05.2016 № 107-16 (вх. от 12.05.2016 № 66701/16) на действия (бездействие) ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса на право заключения договора на выбор организации

на поставку форменной одежды ОКР для нужд Западно-Сибирского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31603451016) необоснованной.

2. 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 23.05.2016 № 223ФЗ-205/16 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.
 - В связи с тем, что по результатам проведения Конкурса Заказчиком заключен договор, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.
- - Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.