

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-645/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Агат» 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»

15.11.2016 Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «Агат» от 07.11.2016 № 77 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем жизнеобеспечения и оказания услуг хозяйственного назначения объекта Объединенного сервисного центра «Нижний Новгород» подразделения центрального подчинения «Дирекция сервисных центров» ПАО Сбербанк, расположенного по адресу: г. Н. Новгород, ул. Академика Сахарова, д. 2, для нужд Волго-Вятского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31604232912), 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 «Агат» (далее - Заявитель) от 07.11.2016 № 77 (вх. № 163598-ЭП/16 от 07.11.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем жизнеобеспечения и оказания услуг хозяйственного назначения объекта Объединенного сервисного центра «Нижний Новгород» подразделения центрального подчинения «Дирекция сервисных центров» ПАО Сбербанк, расположенного по адресу: г. Н. Новгород, ул. Академика Сахарова, д. 2, для нужд Волго-Вятского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31604232912) (далее - Аукцион, 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.

21.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 29.11.2016 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок – 30.11.2016 в 11:00;

дата и время подведения итогов – 27.12.2016 в 17:00.

На момент рассмотрения Жалобы на участие в Аукционе подано 4 заявки.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно в Документации установлены требования ограничивающие количество участников закупки, в том числе:

- наличие успешная реализация аналогичных проектов на объектах компаний из списка «ТОР-50 крупнейших по капитализации компаний России-2015» общей площадью не менее 50 000 кв.м (подтвержденная документально копиями договоров);

- наличием опыта оказания у с л у г по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем жизнеобеспечения и оказания услуг хозяйственного назначения объектов недвижимости (с учетом правопреемственности, подтверждённой документально), являющихся предметом квалификации, на объектах ПАО Сбербанк (подтвердить копиями договоров).

Представители Заказчика с доводом 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 представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

- - - Из довода Жалобы Заявителя следует, что в Документации установлены требования ограничивающие количество участников закупки

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.

Аналогичное положение установлено пунктом 1.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 4.1.1 Положения о закупке банк вправе устанавливать в Документации требования к участникам, закупаемой Продукции, условиям ее поставки и определять перечень необходимых документов, подтверждающих соответствие этим требованиям.

В соответствии с пунктом 5.4 Приложения № 2 к Документации основание для отклонения заявки является в том числе несоответствие участника требованиям Аукционной документации.

Пунктом 2.2. Приложения № 1 к Документации Заказчиком установлены квалификационные требования к участникам Аукциона, в том числе:

- наличие успешно реализованных аналогичных проектов на объектах компаний из списка «ТОР-50 крупнейших по капитализации компаний России-2015» общей площадью не менее 50 000 кв.м (подтвержденная документально копиями договоров);

- наличие опыта оказания услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем жизнеобеспечения и оказания услуг хозяйственного назначения объектов недвижимости (с учетом правопреемственности, подтвержденной документально), являющихся предметом квалификации, на объектах ПАО Сбербанк (подтвердить копиями договоров).

Вместе с тем, условия о том, что участник должен представить успешно реализованные аналогичные проекты на объектах компаний из списка «ТОР-50 крупнейших по капитализации компаний России-2015», а также опыт оказания услуг на объектах именно ПАО Сбербанк ограничивает количество участников Аукциона, так как установление данных требований не влияет и не подтверждает надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, установление вышеуказанных требований к участникам закупки и отказ в допуске на основании данных требования противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

1. Пунктами 2.1 — 2.2 Приложения № 1 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 двух лет, предшествующих дате объявления закупки;

- 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 ПАО Сбербанк (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки;

- наличие собственного штата квалифицированного инженерно-технического и хозяйственно-бытового персонала (электротехнический персонал – не менее 1 человека с группой IV по электробезопасности до 1000В и 3 – 6 человек с группой по электробезопасности не менее III до 1000В), (подтвердить документально);

- штатная численность организации - не менее 160 (сто шестьдесят) человек (подтвердить документально выписками (копиями) (трудовых книжек).

Вместе с тем, установление вышеуказанных требований ограничивает количество потенциальных участников Аукциона, поскольку несоответствие участника Аукциона таким требованиям не влияет на возможность надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Кроме того, требование о наличии сотрудников только в штате не позволяет применить иные формы организации отношений между сотрудником и работодателем.

Таким образом, установление Заказчиком вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона 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.

2. 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.

Пунктом 2.2. Приложения № 1 к Документации Заказчиком установлены квалификационные требования к участникам Аукциона, в том числе о наличии успешно реализованных аналогичных проектов и наличие свидетельства, выданного СРО, на выполнение строительно-монтажных работ (подтвердить документально).

При этом в Документации не приводится толкование термина «аналогичных проектов», что не позволяет участникам Аукциона установить, какие именно проекты необходимо представить в составе заявки участнику закупки что бы данная заявка не подлежала отклонению.

Кроме того, из положений Документации не представляется возможным определить на какой именно вид работ необходимо представить свидетельство участнику закупки, а также каким документом необходимо подтвердить наличие такого свидетельства.

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.

- - 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.

Согласно пунктам 2.1 — 2.2 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. Ответы на заданные вопросы будут публиковаться (без указания компании, задавшей вопрос) в течение 3 рабочих дней на сайте Электронной площадки».

Таким образом, 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 содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Также в нарушение принципов Закона Документацией установлено право Заказчика не отвечать на отдельные вопросы о разъяснении положении Документации

Данное положение Документации в силу отсутствия разъяснений Заказчика отдельных требований Документации приводит к невозможности сформировать заявку на участие в закупке надлежащим образом, в связи с чем участие организации в закупке ставится в зависимость от волеизъявления Заказчика в силу права Заказчика не отвечать на отдельные вопросы.

Таким образом, установление данного положения Заказчиком в Документации противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - 
  - Признать жалобу ООО «Агат» от 07.11.2016 № 77 (вх. № 163598-ЭП/16 от 07.11.2016) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатационно-техническому обслуживанию инженерных систем жизнеобеспечения и оказания услуг хозяйственного назначения объекта Объединенного сервисного центра «Нижний Новгород» подразделения центрального подчинения «Дирекция сервисных центров» ПАО Сбербанк, расположенного по адресу: г. Н. Новгород, ул. Академика Сахарова, д. 2, для нужд Волго-Вятского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31604232912) обоснованной.
  - 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».
  - Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.
  - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.11.2016 № 223ФЗ-645/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частями 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.