

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-310/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЧОП «Броня» 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»

11.04.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ЧОП «Броня» от 30.03.2017 № 79 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению физической охраны объектов Чувашского отделения № 8613, Мордовского отделения № 8589, Владимирского отделения № 8611 и отделения Марий-Эл № 8614 для нужд Волго-Вятского банка ПАО «Сбербанк» (извещение № 31704681892) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «ЧОП «Броня» (далее - Заявитель) от 30.03.2017 № 79 (вх. от 03.04.2017 № 48732-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению физической охраны объектов Чувашского отделения № 8613, Мордовского отделения № 8589, Владимирского отделения № 8611 и отделения Марий-Эл № 8614 для нужд Волго-Вятского банка ПАО «Сбербанк» (извещение № 31704681892) (далее — Жалоба, Аукцион).

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.

19.01.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, 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.

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.

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

Согласно части 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.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии от 24.03.2017 № 11 Заявителю отказано в допуске на участие в Аукционе по причине наличия негативной информации в отношении деловой репутации Заявителя.

Пунктом 2.1 Документации установлено, в том числе следующее требование к участникам Аукциона:

- 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;
- отсутствие у физического лица (его представителя) либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки и административного наказания в виде дисквалификации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что в ходе оценки заявок участников Аукциона по лоту № 1 установлено, что Шакулов А.Е. при осуществлении профессиональных обязанностей директора ООО «ЧОП «Броня» привлекался к уголовной ответственности за совершение преступлений Уголовным кодексом Российской Федерации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отклонении заявки Заявителя.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что на момент подачи заявки вышеуказанный гражданин Шакулов А.Е. не являлся руководителем ООО «ЧОП «Броня».

Согласно пункту 4.4 Документации основанием для отклонения заявки участника Аукциона является, в том числе наличие негативной информации в отношении деловой репутации участника Аукциона.

Вместе с тем, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона ограничивает количество участников Аукциона, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона и отказ в допуске участникам Аукциона в случае несоответствия им, ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого

предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

2. Пунктом 2.1 Документации следует, что участники должны соответствовать, в том числе, следующим требованиям:

- отсутствие фактов предъявления к ПАО «Сбербанк России» 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 продукцией/товаров, ранее поставленных участником;
- отсутствие случаев предоставления участником Аукциона в Банк при проведении закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления закупки;
- отсутствие у участника Аукциона просроченной задолженности перед ПАО «Сбербанк» (более 30 календарных дней) на момент рассмотрения заявки.
- отсутствие текущей просроченной задолженности или фактов просрочки в прошлом сроком свыше 5 дней по кредитам Банка и прочих коммерческих банков при наличии ссудной задолженности в течение последних 180 дней (подтвердить документально, вложить в группу № 2);
- отсутствие текущей картотеки просроченных неоплаченных расчетных документов, выставленных к банковским счетам контрагента в размере более 25% от годовой выручки или продолжительностью более 30 календарных дней (подтвердить документально, вложить в группу № 2);
- отсутствие просроченной кредиторской задолженности или иных обязательств со сроком неисполнения более 3-х месяцев в совокупном объеме, превышающем 100 тыс. руб. (подтвердить документально, вложить в группу № 2);
- отсутствие просроченной задолженности по налогам, сборам и платежам в бюджеты (подтвердить документально, вложить в группу № 2).

Вместе с тем, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Аукциона ограничивает круг участников Аукциона, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего в Документации указанные требования, ограничивают количество участников Аукциона, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктами 2.2 Документации установлены, в том числе следующие требования к участникам закупки:
- Наличие системы взаимодействия с дежурными частями органов внутренних дел и другими оперативными службами (Письмо – гарантия участника Аукциона);
- Наличие многоступенчатой системы контроля за несением службы на постах. (Например, 1-я ступень – контроль через центральные посты охраны предприятия не реже 1 раза в 2 часа, 2-я ступень – начальник дежурной смены не реже 1 раза в сутки, 3-я ступень – начальник отдела охраны не реже 1 раза в неделю, и т.д. Подтверждается гарантийным письмом участника с описанием системы контроля);
- Наличие у поставщика квалифицированного персонала, необходимого для выполнения обязательств по договору (лицензии, разрешения на охранную деятельность для негосударственных структур). (Скан копия лицензии, разрешения на охранную деятельность для негосударственных структур. Для Лота № 3- не менее 50 человек (подтвердить гарантийным письмом);
- Наличие у поставщика (в собственности или аренде) автотранспорта, техники и оборудования, необходимых для выполнения обязательств по договору. (Письмо – гарантия участника аукциона);
- Наличие огнестрельного оружия и комнаты хранения оружия (Подтверждается предоставлением копии РХИ со списком номерного оружия, заверенного руководителем);
- Наличие у охранников удостоверения частного охранника, личной карточки охранника (По Лоту № 3).(Подтверждается гарантийным письмом участника.);
- Наличие собственной круглосуточной дежурной (диспетчерской) службы охранного предприятия на территории Владимирской области (По Лоту № 3). (Подтверждается гарантийным письмом участника);
- Наличие материально-технической базы на территории Владимирской области (По Лоту № 3). (Подтверждается гарантийным письмом участника);
- Необходимое количество сотрудников 4 и 6 разряда, состоящих в постоянных трудовых отношениях (по основному месту работы) с охраняющей организацией- не менее 16 человек. (По Лоту № 4). (Подтверждается выпиской из Унифицированной формы № Т-3 «Штатное расписание», столбца с 1 по 4 включительно, заверенной подписью руководителя и печатью организации; копиями трудовых книжек/трудовых договоров; удостоверениями охранников, имеющих разрешение на ношение и использование оружия.).

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных производственных мощностей, оборудования, квалифицированного персонала, договоров и подтверждающих документов, указанных в пункте 2.2 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником

обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, 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 Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации указанные требования, ограничивают количество участников Аукциона, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктами 2.2.7 и 2.2.8 Документации установлены следующие требования к участникам Аукциона:
 - Наличие опыта работы в сфере оказания услуг физической охраны не менее 2 (двух) лет. (Подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ);
 - Количество объектов, охраняемых физическими постами охраны: по Лоту 1 – не менее 10 объектов, по Лоту №3 – не менее 50 объектов (Подтверждается гарантийным письмом участника со ссылками на действующие договоры с собственниками).

Согласно пункту 32 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит частная охранная деятельность.

Следовательно, учитывая, что оказание услуг по предмету Аукциона является лицензируемым видом деятельности и в соответствии с пунктом 2.2 Документации участники в составе заявки на участие в Аукционе представляют копию указанной лицензии, требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету Аукциона является избыточным, поскольку отсутствие или недостаточность опыта оказания работ по предмету Аукциона не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование о наличии у участников Аукциона опыта оказания услуг, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушают требования части 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:

1. Признать жалобу ООО «ЧОП «Броня» от 30.03.2017 № 79 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению физической охраны объектов Чувашского отделения №8613, Мордовского отделения №8589, Владимирского отделения №8611 и отделения Марий-Эл №8614 для нужд Волго-Вятского банка ПАО «Сбербанк» (извещение № 31704681892) обоснованной.

- - - Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 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 11.04.2017 № 223ФЗ-310/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
 - Выдать ПАО «Сбербанк России» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, поскольку закупка отменена.

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