

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-69/17

по результатам рассмотрения жалобы ИП Соловьева И.Д. 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»

25.01.2017 Москва

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

при участии представителей: <...> ,

рассмотрев жалобу ИП Соловьева И.Д. от 11.01.2017 № 883/Ж на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по изготовлению и поставке штемпельной продукции для нужд Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31604613937) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ИП Соловьева И.Д. (далее - Заявитель) от 11.01.2017 № 883/Ж (вх. от 17.01.2017 № 6472-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по изготовлению и поставке штемпельной продукции для нужд Московского банка ПАО «Сбербанк России» (извещение № 31604613937) (далее — Жалоба, Запрос котировок).

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.

29.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Запроса котировок Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно Заказчиком неправомерно в пункте 2.2.2 Документации установлены избыточные требования к участникам Запроса котировок.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса котировок 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.

- - - 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.

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

Пунктом 2.2.2 Документации установлены требования к квалификации участников Запроса котировок, в том числе:

1) Успешная реализация аналогичных проектов (изготовления и доставки штемпельной продукции для предприятий потребительского рынка товаров и услуг на территории г. Москвы и Московской области) на сумму не менее 3 000 000,00 за 2015-2016 г.

Вместе с тем, требование о наличии у участника закупки указанных проектов на территории Москвы и Московской области является избыточным и ограничивает количество участников Запроса котировок, поскольку не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок, в случае наличия у участника проектов (изготовления и доставки штемпельной продукции для предприятий потребительского рынка товаров и услуг), выданной другим субъектом Российской Федерации.

- - - Наличие оборудования (в собственности, на правах лизинга или долгосрочной аренды), задействованного в целях, обозначенных в предмете Запроса котировок, а именно не менее пяти лазерных граверов европейского/американского производства, с выработкой до 2 000 изделий в день.

Таким образом, на момент подачи заявки участник Запроса котировок должен располагать указанным оборудованием на праве собственности или аренды. Следовательно, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанного оборудования, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок, поскольку такое оборудование может быть привлечено участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

3) Наличие производственного помещения (в собственности или на правах долгосрочной аренды) задействованного в целях, обозначенных в предмете аукциона, не менее 100 кв. м. В подтверждение наличия производственного помещения участник в составе заявки должен представить подтверждающие право собственности/аренды подтверждающих наличие у участника собственных/арендованных производственных/складских помещений в г. Центральной России (г. Москва, Московская и соседние с ней области) не менее 100 м².

При этом требование о наличии у участника закупки указанного производственного помещения в г. Москве, Московской области и соседних с ней областях не менее 100 м², и подтверждающих документов, является избыточным и ограничивает количество участников Запроса котировок, поскольку не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса котировок.

4) Наличие в штате компании не менее 25 сотрудников, задействованных, исключительно и непосредственно, в деятельности обозначенной в предмете Запроса котировок. В подтверждение наличия штата участник Запроса котировок в составе заявки должен представить заверенную руководителем компании и печатью выписку из штатного расписания с предоставлением списочной численности с указанием должностей, выполняющих работы по изготовлению и доставке штемпельной продукции. Паспортные данные указанных сотрудников.

Вместе с тем, требование о наличии сотрудников только в штате не позволяет

применить иные формы организации отношений между сотрудником и работодателем. Также, представление вышеуказанных документов в составе заявки ограничивает количество участников закупки, проводимой на изготовление и поставку товара.

Пунктом 1.4 Документации установлено, что продукция должна подтверждаться действующими международными сертификатами безопасности и качества ISO-14001, ISO- 9001/9002 и сертификатом ANTIBAC (копии указанных сертификатов должны быть предоставлены в пакете аукционной документации).

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт <...> сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Таким образом, исходя из указанных положений законодательства Российской Федерации, Заказчик вправе требовать документы, подтверждающие соответствие продукции, которым участник закупочной процедуры может обладать не приобретая соответствующей продукции на момент подачи заявки на участие в закупке.

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника сертификатов соответствия обременяют участника закупки заблаговременно произвести/приобрести указанную в Техническом задании Документации продукцию.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса котировок и отказ в допуске участникам Запроса котировок в случае несоответствия им, являются избыточными, что ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 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, при рассмотрении Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России выявлены в действиях Заказчика следующие нарушения.

2 .Как указывалось выше 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.

Пунктом 2.2.2 Документации установлены требования к квалификации участников Запроса котировок, в том числе, предоставление участником образцов предлагаемой продукции, согласно перечня установленного в таблице 2 Технического задания, не позднее 5 (пяти) рабочих дней от направления Банком соответствующей заявки. Адрес доставки и сборки указывается в заявке Банка,

которая направляется по электронной почте с электронного адреса NAKostygina@sberbank.ru на адрес электронной почты, указанный в анкете Участника (Форма 2 Приложение 3 к документации запроса котировок). Доставка образцов продукции выполняются Участником. Факт предоставления Участником образцов продукции фиксируется двусторонним актом сдачи-приемки образцов (составляется в произвольной форме с обязательным указанием номенклатуры и даты предоставления образцов продукции). Образцы возвращаются Участникам после подведения итогов запроса котировок. Банк не осуществляет возмещение затрат участников, связанных с участием в Запросе котировок, а также затрат, связанных с разработкой и изготовлением образцов продукции, произведенных для участия в процедуре закупки. Полное соответствие предоставляемых образцов требованиям технического задания.

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требований о предоставлении образцов полностью соответствующих на этапе подачи заявки Техническому заданию Документации, является неправомерным, так как накладывает на участников Запроса котировок не предусмотренные обременения. Кроме того, в случае если участник закупки не является производителем данной продукции, получение таких образцов на этапе подачи заявки зависит от волеизъявления третьих лиц, 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.

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 продукции/товаров, ранее поставленных участником;
- отсутствие случаев предоставления Участником в Банк при проведении Закупочных процедур недостоверной информации и/или фиктивных документов в течение 2 (двух) лет, предшествующих дате объявления Закупки.

Таким образом, установление указанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса котировок ограничивает круг участников Запроса котировок, 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 Запроса котировок, 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.

5. 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.

Пунктом 2.1 Документации установлены требования к участникам Запроса котировок, 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 профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку Продукции.

При этом, из Документации не представляется возможным определить на какие товары, работы, услуги требуется наличие лицензий или свидетельств, также не представляется возможным определить какой профессиональной компетентностью, финансовыми и трудовыми (кадровыми) ресурсами, оборудованием и материальными возможностями необходимо обладать участникам, чтобы соответствовать требованиям Документации, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в соответствии с требованиями Документации.

6. 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 статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок о предоставлении участником закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пунктам 1.1 — 1.3 группы 4 Документации «Разъяснение Запроса котировок, все вопросы 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 заданные вопросы будут публиковаться (без указания компании, задавшей вопрос) в течение 1 рабочего дня на сайте электронной площадки.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и окончания срока предоставления участником закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положениям Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком ошибочно размещен в ЕИС рабочий вариант Документации, в связи с чем указанная закупка отменена.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Соловьева И.Д. от 11.01.2017 № 883/Ж на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по изготовлению и поставке штемпельной продукции для нужд Московского банка ПАО Сбербанк (извещение № 31604613937) обоснованной.

○

- 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 25.01.2017 № 223ФЗ-69/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
- 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.