

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-203/24

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭркинСтрой» 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»

01.07.2024 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии ФАС России – <...> ,

членов Комиссии ФАС России:

<...> ,

<...> ,

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк России»: <...> (доверенность от 12.11.2021
№ 1021-Д),

ООО «ЭркинСтрой»: <...> (доверенность от 17.06.2024 б/н),

представители АО «Сбербанк АСТ» (далее – Оператор) на заседание
Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте
рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи
уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу
ООО «Эркинстрой» от 07.06.2024 № 1 на действия (бездействие)
заказчика

ПАО «Сбербанк России» при проведении аккредитации на право
заключения договора на выполнение работ по созданию или
модернизация структурированной кабельной системы (далее – СКС)
(извещение № ЗП–8100114814, размещенное
на сайте <https://utp.sberbank-ast.ru>), 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 «Эркинстрой» (далее – Заявитель) от 07.06.2024 № 1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее – Заказчик) при проведении аккредитации на право заключения договора на выполнение работ по созданию или модернизация СКС (извещение № ЗП–8100114814, размещенное на сайте <https://utp.sberbank-ast.ru>) (далее – Аккредитация, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 ПАО «Сбербанк», утвержденным решением наблюдательного совета

ПАО «Сбербанк» (редакция от 07.06.2024 № 25), с изменениями, утвержденными решением Совета директоров ПАО «Сбербанк» Протокол № 1 от 29.05.2024 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению о проведении Аккредитации (далее – Извещение), документации об аккредитации (далее – Документация):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 28.05.2024;
2. Дата и время окончания срока подачи заявок – 10.06.2024;
3. Подведение итогов первый период – 29.11.2024;
4. Подведение итогов второй период – 30.12.2026.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 18.06.2024 Комиссией ФАС России на основании части

14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 01.07.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участников закупки пожарных сертификатов на заявленные участниками в рамках Аккредитации кабеля СКС (далее – Сертификаты);
2. Заказчиком неправомерно установлено требование об указании в техническом предложении одного производителя.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аккредитации Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлены цели регулирования Закона о закупках, в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной

конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участников Аккредитации Сертификатов.

Пунктом 1 статьи 145 Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» (далее – ФЗ № 123) установлено, что подтверждение соответствия объектов защиты (продукции) требованиям пожарной безопасности на территории Российской Федерации осуществляется в добровольном или обязательном порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 3 статьи 145 ФЗ № 123 обязательное подтверждение соответствия объектов защиты (продукции) требованиям ФЗ № 123 осуществляется в форме декларирования соответствия или в форме обязательной сертификации.

Подпунктами «г», «д», «е» пункта 1 и подпунктом «б» пункта 2 части 2 статьи 146 ФЗ № 123 установлены способы сертификации продукции:

г) сертификация продукции на основе анализа состояния производства и испытаний типового образца продукции в аккредитованной испытательной лаборатории (схема 2с);

д) сертификация продукции на основе испытаний типового образца продукции в аккредитованной испытательной лаборатории с последующим инспекционным контролем (схема 3с);

е) сертификация продукции на основе анализа состояния производства и испытаний типового образца продукции в аккредитованной испытательной лаборатории с последующим инспекционным контролем (схема 4с);

б) сертификация партии продукции на основе испытаний представительной выборки образцов из этой партии в аккредитованной

испытательной лаборатории (схема 6с);

В силу положений пункта 16 части 7 статьи 146 ФЗ № 123 виды сертификации, указанные в подпунктах «г», «д», «е» пункта 1 и подпункте «б» пункта 2 части 2 статьи 146 ФЗ № 123, применяются по выбору заявителя для подтверждения соответствия требованиям пожарной безопасности кабельных изделий.

В соответствии с таблицей 2 «Преимущественные области применения кабельных изделий с учетом их типа исполнения» к ГОСТу 31565-2012 «Кабельные изделия. Требования пожарной безопасности» (далее – ГОСТ) устанавливаются классы пожарной опасности (П1а, П1б, П2, П3, П4) для прокладки кабелей, с учетом объема горючей нагрузки кабелей, во внутренних электроустановках, а также в зданиях и сооружениях с массовым пребыванием людей, в том числе в многофункциональных высотных зданиях и зданиях-комплексах.

Подпунктом 5 пункта 1.2.2 раздела 2 «Требования к участникам аккредитации» Документации установлены дополнительные требования к участникам Аккредитации, в том числе:

Наличие для заявленных участником кабелей СКС (медные и оптические) пожарных сертификатов, подтверждающих соответствие требованиям ФЗ № 123, класс пожарной опасности для зданий и сооружений с массовым пребыванием людей в соответствии с ГОСТ.

Пунктом 5 Технического задания к Документации (далее – Техническое задание) установлено, что все комплектующие СКС должны иметь сертификаты качества производителя. Оптические кабели, сборки и медные кабели должны иметь внешнюю оболочку из пластиката с низким дымовыделением и с нулевым содержанием галогенов (LSZH или аналоги в соответствии с ГОСТ Р 54429-2011). Допускается использование на объектах, относящихся к зданиям и сооружениям с массовым пребыванием людей, кабельной продукции, для которой требуемые ГОСТом значения предела распространения горения кабельного изделия

при групповой прокладке (ПРГП, допустимые значения: П1а, П1б, П2, П3, П4)

и показателя дымообразования при горении и тлении кабельного изделия (ПД, допустимые значения: подтверждены обязательным сертификатом соответствия требованиям ФЗ № 123, а значения показателя коррозионной активности продуктов дымогазовыделения при горении и тлении каждого из полимерных материалов кабельного изделия (ПКА, допустимые значения: и эквивалентного показателя токсичности продуктов горения кабельного изделия (ПТПМ, допустимые

значения: от 1 до 2 подтверждены обязательным сертификатом соответствия требованиям ФЗ №-123 или добровольным сертификатом соответствия требованиям ГОСТ.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил,

что установленное в Документации дополнительное требование к участникам закупки о наличии Сертификатов ограничивает права участников Аккредитации

на выбор способа подтверждения продукции требованиям ФЗ № 123. Несмотря

на прямое указание в ФЗ № 123 о двух равноправных способах подтверждения продукции требованиям ФЗ № 123 (декларирование или сертификация) Документация содержит только один вид подтверждения — сертификация.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что согласно таблице 2 ГОСТа в зданиях и сооружения с массовым пребыванием людей (к которым относятся объекты Банка (офисные здания), указанные в разделе 5 Технического задания), следует применять кабели с классами пожарной опасности П1а, П1б, П2, П3, П4, то есть, к необходимой банку кабельной продукции (СКС) предъявляются требования по нераспространению горения, дыма и газовой выделению, коррозионной активности продуктов газовой выделению и токсичности продуктов горения.

Учитывая изложенное, а также пояснения представителей Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила, что в соответствии с ФЗ № 123

и ГОСТом монтаж СКС в зданиях и сооружениях с массовым пребыванием людей,

в том числе в многофункциональных высотных зданиях и зданиях-комплексах требуется обязательная сертификация кабелей.

Следовательно, требование о наличии Сертификатов установлено Заказчиком в соответствии с ФЗ № 123 и ГОСТом.

Таким образом, действия Заказчика, установившего требование о наличии Сертификатов СКС в Документации, не противоречат Закону о закупках, Положению о закупках, Документации.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии одного производителя по медным и оптическим СКС.

В соответствии с пунктом 2 раздела 1 Документации Заказчиком предусматривается включение новых поставщиков один раз в полугодие в течение срока Аккредитации с 28.05.2024 по 12.08.2026.

Подпунктом 4 пункта 1.2.2 раздела 2 Документации установлено, что наличие системной гарантии на предлагаемую в рамках Аккредитации продукцию СКС не менее 20 лет, предоставляемой производителем СКС.

В приложении 1 к форме 1 раздела 4 «Форма Технического предложения (для товаров)» к Документации установлено, что участник аккредитации вправе подать техническое предложение на линейке 1 (одного) производителя структурированной кабельной системы (медные кабели - 1 производитель, оптические кабели - 1 производитель).

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что установление требования о предоставлении технического предложения с единственным производителем ограничивает количество участников закупки и возможные варианты исполнения договора со стороны участника закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что указание одного производителя в Документации установлено исходя из потребностей Заказчика (20 лет гарантии на СКС), а также эксплуатационных особенностей использования товара.

Кроме того, представитель Заказчика сообщил, что в Документации не устанавливается конкретный производитель и на рынке представлены несколько производителей СКС, предоставляющих гарантию более 20 лет.

Учитывая вышеизложенное, изучив заявки участников Аккредитации, открытые источники, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила, что на рынке представлено несколько организаций занимающихся СКС и предоставляющих гарантию более 20 лет.

Таким образом, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что установление одного производителя в рамках Аккредитации не ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России

не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эркинстрой» (ИНН: 0261058830; ОГРН: 1240200007101) от 07.06.2024 № 1 на действия (бездействие) заказчика
ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении аккредитации на право заключения договора на выполнение работ по созданию или модернизация структурированной кабельной системы (извещение № ЗП-8100114814, размещенное на сайте <https://utp.sberbank-ast.ru>) необоснованной.

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

<...>

Ведущий заседание Комиссии ФАС России:

<...>

Члены Комиссии ФАС России:

<...>