

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-105/14

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ТрансСиТи» 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»

26.08.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» <...> ,

рассмотрев жалобу ООО «ТрансСиТи» на действия заказчика ОАО «Сбербанк России» при проведении конкурса № 19040 по выбору подрядной организации на выполнение строительно-монтажных работ и разработку документации по инженерным системам жизнеобеспечения (стадия РД) по переоборудованию помещений Sberbank Private Banking «Сбербанк России» в здании, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Якиманка, д.42/3 (извещение 31401126365) 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 «ТрансСиТи» (далее – Заявитель) (вх. 75167/14 от 15.08.2014) на действия заказчика ОАО «Сбербанк России» (далее – Заказчик) при проведении конкурса № 19040 по выбору подрядной организации на выполнение строительно-монтажных работ и разработку документации по инженерным системам жизнеобеспечения (стадия РД) по переоборудованию помещений Sberbank Private Banking «Сбербанк России» в здании, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Якиманка, д.42/3 (извещение 31401126365) (далее – Конкурс).

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 №2348, утвержденным постановлением Наблюдательного совета ОАО «Сбербанк России» от 05.12.2011 №113 §6а (далее – Положение о закупке).

30.04.2014 на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении Конкурса (далее – Извещение), Конкурсная документация (далее – Документация).

Из жалобы следует, что при проведении Конкурса были нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- Заказчиком нарушен установленный Документацией порядок проведения Конкурса в части изменения Заказчиком срока подведения итогов Конкурса и проведения переговоров с участниками Конкурса;
- на официальном сайте не размещены протоколы, составленные в ходе Конкурса;
- Заказчик запросил у участников Конкурса документы, не предусмотренные Документацией.

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

1. Частями 9, 10 статьи 4 Закона о закупках определены требования к составу сведений, определенных положением о закупке, которые указываются в извещении о закупке и документации о закупке, в том числе место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки (пункт 7 части 9 статьи 4, пункт 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 8.10.1 Положения о закупке при подведении итогов конкурса решение о выборе победителя принимается Заказчиком в соответствии с принятым для данного конкурса порядком оценки и сопоставления конкурсных заявок, в сроки, установленные конкурсной документацией.

Согласно Извещению, Документации дата подведения итогов Конкурса: 20.06.2014.

Вместе с тем, в соответствии с протоколом №033/14 от 11.08.2014 (далее – Протокол №033/14) итоги Конкурса подведены 06.08.2014 и утверждены 11.08.2014.

Таким образом, Заказчиком нарушены установленные Извещением,

Документацией сроки подведения итогов Конкурса, что противоречит требованиям пункта 8.10.1 Положения о закупке и является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Из жалобы следует, что Заказчиком после рассмотрения заявок на участие в Конкурсе проводились переговоры с участниками Конкурса (далее – Переговоры).

02.07.2014 без официального письменного запроса предложено Заявителю изменить содержание заявки на участие в Конкурсе в части размера аванса, сроков выполнения работ, являющихся предметом Конкурса. В период с 28.05.2014 по 06.07.2014 Заказчик неоднократно затребовал от Заявителя представить дополнительные уточнения к заявке на участие в Конкурсе.

Кроме того, сопоставление протокола №043/14 от 07.07.2014 (далее – Протокол №043/14) и Протокола №033/14 свидетельствует о том, что иными участниками Конкурса по результатам Переговоров изменены заявки на участие в Конкурсе в части снижения ценовых предложений.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России подтвердил вышеуказанные факты о проведении Переговоров, изменении участниками Конкурса своих заявок по результатам Переговоров.

Пунктом 8.7 Положения о закупке предусмотрено проведение переговоров в качестве этапа конкурса.

В соответствии с пунктом 8.7.1 Положения о закупке проведение переговоров в качестве этапа конкурса используется при закупках сложной продукции и услуг для уточнения требований к продукции, способов наилучшего удовлетворения потребностей Заказчика, возможностей рынка.

По результатам проведенных переговоров Заказчик вносит уточнения в требования к закупаемой продукции и порядок оценки и сопоставления заявок (готовит новые требования и порядок оценки и сопоставления заявок), и вносит соответствующие изменения в документацию, на основании которой проводится следующий этап конкурса (пункт 8.7.7 Положения о закупке).

Вместе с тем, согласно пункту 9.1 Документации Заказчик вправе внести изменения в Документацию до истечения срока приема заявок на участие в Конкурсе.

Учитывая, что Документацией не регламентирован порядок проведения Переговоров, а также исходя из системного толкования пунктом 8.7.1, 8.7.7 Положения о закупке, пункта 9.1 Документации, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Документацией не предусмотрено право Заказчика на проведение Переговоров в рамках проведения Конкурса.

Кроме того, из пункта 8.4.9 Положения о закупке следует, что участник конкурса вправе отозвать или изменить конкурсную заявку в любое время до истечения срока подачи конкурсных заявок.

В соответствии с пунктом 7.1 Документации конкурсная заявка может быть отозвана (заменена) участником Конкурса не позднее установленной даты окончания подачи заявок.

Таким образом, участники Конкурса, в том числе Заявитель, не имели правовых оснований для внесения изменений в заявки на участие в Конкурсе после даты окончания подачи заявок.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в проведении непредусмотренных Документацией о закупке Переговоров, а также приема измененных по итогам Переговоров участниками Конкурса заявок, противоречат требованиям Положения и закупке, что, в свою очередь, является нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о защите конкуренции при закупке на официальном сайте размещаются протоколы, составленных в ходе закупки.

При проведении Конкурса Заказчиком оставлены Протокол №033/14, Протокол №043/14, протокол №034/14 от 27.05.2014 (далее – Протоколы).

Вместе с тем, на официальном сайте размещены выписки из указанных документов.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России подтвердил размещение на официальном сайте только выписок из Протоколов.

Таким образом, не разместив на официальном сайте Протоколы, Заказчик нарушил часть 5 статьи 4 Закона о закупках. Указанные действия содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. 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.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России указал, что в рамках проведения Переговоров Заказчик затребовал представить фотоподтверждение выполненных ранее Заявителем работ, а также обеспечение аванса.

Представитель Заказчика на Заседании Комиссии ФАС России подтвердил совершение Заказчиком вышеуказанных действий.

При этом, данные требования не поименованы в пунктах 4, 5 Документации, устанавливающих требования к участникам Конкурса, к конкурсным заявкам.

Таким образом, предъявление требований к Заявителю, не указанных в Документации, является нарушением 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.

5. Кроме того, Комиссией ФАС России установлено следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны определенные положением о закупке требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При этом, в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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.

Согласно пункту 4.1 Документации к числу требований к участникам Конкурса относится «быть готовым представить дополнительную информацию – на очной встрече в Банке либо письменно, по запросу Банка, по любому из проектов, указанных в Техническом предложении, без раскрытия конфиденциальных деталей и результатов».

Учитывая, что данное требование не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников Конкурса, Заказчик посредством установления неизмеряемого требования к участникам Конкурса нарушил пункт 4 части 1 статьи 3, часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

6. Согласно пунктам 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Пунктом 11.1 Документации установлено, что конкурсная комиссия оценивает конкурсные заявки в соответствии с порядком оценки и сопоставления предложений участников Конкурса (Приложение №5 к Документации).

В соответствии с Приложением № 5 к Документации критерием оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе является, в том числе опыт реализации аналогичных объектов (в том числе на территории г. Москвы) в качестве Генподрядной организации за 2010-2014 гг.

Баллы по данному критерию присваиваются в следующем порядке:

«0 - баллов - неудовлетворительно (данные не были представлены, или менее 3-х

объектов за 2010-2014г.г.);

1 - балл - удовлетворительно: в качестве Генподрядчика более 3-х объектов за 2010-2014г.г.

2 - балла - хорошо: в качестве Генподрядчика более 4 объектов за 2010-2014г.г.

3 - балла - отлично: имеется опыт в качестве Генподрядчика более 5 объектов за 2010-2014г.г.».

В соответствии с Формой 4 Приложение №4 Документации «Форма коммерческого предложения Конкурсанта» участник Конкурса должен указать сведения о продолжительности (опыте) работ участника на рынке качества Генподрядного подрядчика при строительстве / реконструкции зданий / помещений общественного назначения.

Также критерием оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе является техническое оснащение компании для проведения работ (Приложением № 5).

Баллы по данному критерию присваиваются в следующем порядке:

«0 - баллов - неудовлетворительно (данные не были представлены);

1 - балл - удовлетворительно: не более 3-х единиц техники;

2 - балла - хорошо: не более 4-х единиц техники;

3 - балла - отлично: 5 или более 5-ти единиц техники.».

В соответствии с Формой 2 Приложение №4 Документации «Форма коммерческого предложения Конкурсанта» участник Конкурса должен указать сведения о материально-технической базе участника, а именно: сведения о машинах, механизмах и оборудовании, средствах измерения и контроля качества выполнения работ.

Вместе с тем, установленный Заказчиком порядок оценки заявок не позволяет выявить лучшее условие выполнения договора, поскольку не установлено, опыт работы на каких объектах признается Заказчиком как опыт реализации аналогичных объектов в качестве Генподрядной организации, а также при наличии каких именно материально-технических ресурсов, присваивается максимальный и минимальный баллы по указанным критериям.

Таким образом, в нарушение пункта 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках Заказчиком в Документации не установлен порядок оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе и в отсутствие данного порядка проведена оценка и сопоставление заявок на участие в Конкурсе, что нарушает требования части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. Согласно пункту 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации

указываются форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Разделом 5 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью Документации определен порядок оплаты работ по договору.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 10.3 Документации Заказчик вправе изменить требования к порядку оплаты по заключаемому с победителем Конкурса договору (в том числе по отмене аванса) в зависимости от финансового состояния победителя Конкурса.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что в Документации в нарушение пункта 6 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлен надлежащим образом порядок оплаты работ.

Действия Заказчика, выразившиеся в неустановлении в Документации порядка оплаты работ, 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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ТрансСиТи» (вх. 75167/14 от 15.08.2014) на действия заказчика ОАО «Сбербанк России» при проведении конкурса № 19040 по выбору подрядной организации на выполнение строительно-монтажных работ и разработку документации по инженерным системам жизнеобеспечения (стадия РД) по переоборудованию помещений Sberbank Private Banking «Сбербанк России» в здании, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Якиманка, д.42/3 (извещение 31401126365) обоснованной.

2. Признать ОАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, части 1, 6 статьи 3, части 5, 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 26.08.2014 № 223ФЗ- 105/14 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

4. Выдать ОАО «Сбербанк России» обязательное для исполнения предписание об аннулировании конкурса № 19040 по выбору подрядной организации на выполнение строительно-монтажных работ и разработку документации по инженерным системам жизнеобеспечения (стадия РД) по переоборудованию

помещений Sberbank Private Banking «Сбербанк России» в здании, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Якиманка, д.42/3 (извещение 31401126365).

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

ПРЕДПИСАНИЕ

№ 223ФЗ-105/14

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов

26.08.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» <...> ,

на основании решения от 26.08.2014 № 223ФЗ-105/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «ТрансСиТи» (вх. 75167/14 от 15.08.2014) на действия заказчика ОАО «Сбербанк России» при проведении конкурса № 19040 по выбору подрядной организации на выполнение строительно-монтажных работ и разработку документации по инженерным системам жизнеобеспечения (стадия РД) по переоборудованию помещений Sberbank Private Banking «Сбербанк России» в здании, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Якиманка, д.42/3 (извещение 31401126365), руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1, [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Сбербанк России» в срок не позднее 08.09.2014 аннулировать конкурс № 19040 по выбору подрядной организации на выполнение строительно-монтажных работ и разработку документации по инженерным системам жизнеобеспечения (стадия РД) по переоборудованию помещений Sberbank Private Banking «Сбербанк России» в здании, расположенном по адресу: г. Москва, ул. Якиманка, д.42/3

(извещение 31401126365).

2. ОАО «Сбербанк России» в срок не позднее пяти рабочих дней с момента исполнения пункта 1 данного предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.