

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13843/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.08.2020 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

при участии представителей:

от ООО «МЭВ» - <...> (по доверенности от 18.08.2020 № 18/08),

от ПАО «Сбербанк России» - <...> (по доверенности от 23.05.2019 № 475-Д),

рассмотрев жалобу ООО «МЭВ» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на услуги КТО системы промышленного кондиционирования ЦОД «Южный порт» (реестровый № 32009378227) (далее — Закупка), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушения его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразились в установлении неправомερных положений Закупочной документации.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорной Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

Пунктом 4.2.2 Закупочной документации одним из квалификационных требований является наличие возможности оказания услуг/выполнения работ силами не менее 4 сертифицированных специалистов, а именно:

не менее 4-х специалистов, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR.

На этапе подачи заявки соответствие требованию подтверждается копиями

трудовых книжек/срочных договоров/договоров ГПХ, или заверенными копиями штатного расписания, или копиями иных договоров, подтверждающих обеспеченность участника трудовыми ресурсами, необходимыми для оказания услуг, выполнения работ по предмету закупки и заключения договора.

Копиями действующих сертификатов специалистов компании участника, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR.

Сертификаты должны быть выданы производителем оборудования или сертифицированным учебным центром.

Если сертификаты выданы учебным центром, то к сертификатам необходимо приложить лицензию учебного центра и сертификат тренера, выданного компанией – производителем оборудования (Schneider Electric).

В случае отсутствия у участника на момент подачи заявки требуемых трудовых ресурсов/возможности предоставления подтверждающих документов - требование подтверждается Гарантийным письмом по форме 4 Приложения №3 к Документации о наличии возможности оказания услуг/выполнения работ силами не менее 4 специалистов, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR, их которых:

Не менее 2 сертифицированных специалистов должны быть аттестованы по электробезопасности на группу не ниже IV до 1000 В.

Не менее 2 сертифицированных специалистов должны быть аттестованы по электробезопасности на группу не ниже III до 1000 В.

Исходя из текста жалобы, Заказчик обязывает всех участников закупки иметь статус авторизованного партнёра компании Schneider Electric и специалистов, сертифицированных компанией Schneider Electric, то есть исключительно компании – производителя и, одновременно, потенциального участника Закупки, что, по мнению Заявителя, является неправомерным.

Изучив представленные материалы, Комиссия пришла к выводу об обоснованности доводов жалобы ввиду следующего.

Требование о представлении документов, подтверждающих наличие у участника сертифицированных специалистов нельзя рассматривать как надлежащее ввиду того, что представление таких документов не является гарантией исполнения, надежности участника, однако налагает бремя на такое лицо по получению указанных документов.

Данный довод Комиссия соотносит также с тем, что Закон о закупках не обязывает участников на момент подачи заявок иметь ресурсы необходимые для оказания соответствующих услуг. В связи с чем дача согласия на оказание услуг соответствующих требованиям Заказчика надлежит расценивать как достаточное для принятия участия в такой процедуре.

В связи с чем Комиссия усматривает нарушение в действиях Заказчика, выразившиеся в формировании документации повлекшей ограничение количества

участников Закупки.

Документы, подтверждающие наличие сертифицированных специалистов, необходимы участнику Закупки на этапе исполнения договора. Более того, Заказчик устанавливая подобные требования на этапе подачи заявок не защищает себя от ненадлежащим образом подготовленного исполнителя договора, а, напротив, фактически рискует получить в контрагенты лицо, которое в спешном порядке заключило серию сделок, позволяющих формально войти в круг участников Закупки.

При этом в целях защиты Заказчика от лица, ненадлежащим образом исполняющего свои обязательства, законодателем введен институт публично-правовой ответственности в виде включения сведений о таких лицах в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, участник, согласившись на условия проведения Закупки, подает соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора на условиях, установленных в Закупочной документацией, является обязанностью как участника, так и Заказчика, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

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

В связи с этим установление дополнительного механизма отбора, который способен исключить из числа возможных участников Закупки лиц, имеющих как соответствующие намерения, так и соответствующие возможности, не может отвечать правилам и принципам проведения закупок, установленным в законодательстве.

Таким образом, следует признать, что установленная Заказчиком практика включения спорных требований в состав Закупочной документации, учитывая, что в любом случае услуги данного типа обязаны оказываться равнозначно качественно, не является общепринятым и допустимым способом защиты от действий недобросовестного контрагента, и, как следствие, основания расценивать отнесение данного бремени на участника как обоснованное требование отсутствуют.

Установленная в Закупочной документации вариативность в представлении документов, подтверждающих требуемый статус, фактически предполагает, что участник Закупки должен быть либо производителем товаров, либо уже иметь соответствующие договорные отношения с производителем, с безусловностью позволяющие определить наличие между данными лицами обязательств

гражданско-правового характера, выраженное в определенном виде документа.

Вместе с тем, Заказчик не учитывает того, что указанное требование, вопреки доводам об обратном, само по себе не может гарантировать качество оказания услуг, но устанавливает соответствующий необоснованный барьер для участия в конкурентной процедуре.

Кроме того, Комиссия также обращает внимание, что Заказчик в силу Закона о закупках для удовлетворения своих потребностей в том или ином товаре обязан проводить конкурентную процедуру на основе определенных данным законом принципов. Однако в настоящем случае, заказчик необоснованно ограничивает количество участников Закупки посредством установления спорного требования к участникам.

Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Установленные Заказчиком требования не характеризуют квалификационный уровень исполнителя и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник Закупки может не быть производителем оборудования.

Названный правовой подход изложен в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018).

В данном случае, действия Заказчика, выразившиеся в установлении спорных требований, нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик осуществляет закупку посредством проведения конкурса, в связи с чем Заказчик установил оспариваемое Заявителем требование также в качестве критерия оценки заявок на участие в Закупке. Также Заявитель обжалует критерий оценки «Наличие статуса авторизованного партнёра компании Schneider Electric по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR».

Согласно Закупочной документации оценка оспариваемых критериев выглядит следующим образом:

| | | |
|--|---|--|
| | 1. Гарантийное письмо Участника по форме 4 Приложения №3 к Документации о наличии возможности оказания услуг/выполнения | |
|--|---|--|

Наличие не менее 4-х специалистов, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR

Данные специалисты в свою очередь должны быть аттестованы по электробезопасности, а именно:

- Не менее 2 сертифицированных специалистов должны быть аттестованы по электробезопасности на группу не ниже IV до 1000 В.

- Не менее 2 сертифицированных специалистов должны быть аттестованы по электробезопасности на группу не ниже III до 1000 В.

работ силами сертифицированных специалистов

2. копии трудовых книжек/срочных договоров/договоров ГПХ, или заверенными копиями штатного расписания, или копиями иных договоров, подтверждающих обеспеченность Участника трудовыми ресурсами, необходимыми для оказания услуг, выполнения работ по предмету закупки и заключения договора ;

3. Копии действующих сертификатов специалистов компании участника, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR

Сертификаты должны быть выданы производителем оборудования или сертифицированным учебным центром.

Если сертификаты выданы учебным центром, то к сертификатам необходимо приложить лицензию учебного центра и сертификат тренера, выданного компанией – производителем оборудования (Schneider

$B2 = 0 - 1$, где

Отсутствие 4-х специалистов, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR и аттестованных по электробезопасности; предоставление гарантийного письма по форме 4 Приложения №3 к Документации о наличии возможности оказания услуг/выполнения работ силами сертифицированных специалистов – 0 баллов

Наличие не менее 4-х специалистов, сертифицированных на сервисное обслуживание и ремонт прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR

Все сертифицированные специалисты в свою очередь аттестованы по электробезопасности, а именно:

- Не менее 2 сертифицированных специалистов аттестованы по электробезопасности на группу не ниже IV до 1000 В.

- Не менее 2

| | | |
|---|---|--|
| | <p>Electric).</p> <p>4. Копии Действующих удостоверений сертифицированных сотрудников компании Участника, подтверждающие их аттестацию по электробезопасности, из которых:</p> <p>- Не менее 2 сертифицированных специалистов должны быть аттестованы по электробезопасности на группу не ниже IV до 1000 В.</p> <p>- Не менее 2 сертифицированных специалистов должны быть аттестованы по электробезопасности на группу не ниже III до 1000 В.</p> | <p>сертифицированных специалистов аттестованы по электробезопасности на группу не ниже III до 1000 В; Предоставление подтверждающих документов (пункты 2,3,4 столбца 3 настоящей таблицы) – 1 балл</p> |
| <p>Наличие статуса авторизованного партнёра компании Schneider Electric по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного</p> | <p>1. Копия сертификата \ письма (по форме официального поставщика услуг), подтверждающего статус авторизованного партнёра компании Schneider Electric по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR.</p> <p>или</p> <p>2. Гарантийное письмо по форме №9 Приложения 3, подтверждающее обеспечение наличия возможности получения статуса авторизованного партнёра компании</p> | <p>B5=0-1, где</p> <p>Предоставление гарантийного письма по форме № 9 Приложения 3, подтверждающее наличие возможности получения статуса авторизованного партнёра компании Schneider Electric по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR. – 0 баллов</p> <p>Наличие статуса авторизованного партнёра компании Schneider Electric по технической поддержке, техническому обслуживанию</p> |

| | | |
|----------------------------|--|--|
| <p>ряда Leonardo TDAR.</p> | <p>Schneider Electric по технической поддержке, техническому обслуживанию и ремонту прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR на момент заключения договора в случае победы в конкурсе.</p> | <p>и ремонту прецизионных кондиционеров Schneider Electric Uniflair модельного ряда Leonardo TDAR; предоставление копии сертификата/ письма (по форме официального поставщика услуг), подтверждающего наличие указанного выше статуса – 1 балл</p> |
|----------------------------|--|--|

Вес каждого критерия 20 из 100 баллов.

Исходя из текста жалобы, при условии того, что максимальный балл по ценовому критерию составляет 30 баллов (меньше, чем за сертификаты и авторизацию Schneider Electric), то участник, не имеющий статуса и специалистов, сертифицированных Schneider Electric, но предложивший выполнить работы с максимальной скидкой или даже бесплатно не сможет быть победителем Закупки.

Комиссией установлено, что учитывая вес спорных критериев оценки, победитель торгов будет выбран не на основании максимального снижения цены, опыта выполнения аналогичных работ, а именно в зависимости от того, будут ли у участника отношения с компанией Schneider Electric.

Таким образом, Заказчику надлежало иным образом сформировать критерии оценки заявок участников Закупки.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЭВ» (ИНН: 7713648943, ОГРН: 1087746444169) на действия ПАО «Сбербанк России» (ОГРН: 1027700132195; ИНН: 7707083893) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-13843/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.08.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 27.08.2020 по делу № 077/07/00-13843/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на услуги КТО системы промышленного кондиционирования ЦОД «Южный порт» (реестровый № 32009378227) (далее — Закупка):

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть участникам Закупки ранее поданные заявки с уведомлением о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Закупке.
3. Заказчику внести изменения в документацию с учётом решения Комиссии от 27.08.2020 по делу № 077/07/00-13843/2020.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 8 (Восьми) дней с момента размещения информации о внесении изменений в документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику завершить проведение Закупки в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Закупочной документации, Положения о закупках.
6. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС)
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 05.10.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 07.10.2020 с приложением подтверждающих документов.

1. Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

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

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.