

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-999/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «КлинПРОМ» 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»

21.12.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседания Комиссии — <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «КлинПРОМ» от 14.12.2018 № 1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание клининговых услуг (13 Лотов) (извещение № 31807222983), 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 «КлинПРОМ» (далее - Заявитель) от 14.12.2018 № 1 (вх. 208681-ЭП/18 от 14.12.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание клининговых услуг (13 Лотов) (извещение № 31807222983) (далее - Конкурс, 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 по правилам настоящей статьи 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 России», утвержденным Решением Наблюдательного совета ПАО «Сбербанк России» (протокол от 13.08.2018 № 19) (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- - - извещение о проведении Конкурса, конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 29.11.2018;

- общая начальная (максимальная) цена договора по 13 Лотам — 1,036 млрд. рублей;
- дата окончания заявок — 17.12.2018;
- дата рассмотрения первых частей заявок — 25.12.2018;
- дата рассмотрения вторых частей заявок — 22.01.2018;
- дата подведения итогов Конкурса — 05.02.2018.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком в Документации установлено неправомерное квалификационное требование к участникам Конкурса о подтверждении в составе заявки наличия соответствующего квалифицированного персонала;
    - Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлено положение о праве Заказчика в одностороннем порядке изменять объем и периодичность оказываемых услуг.

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

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя 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 представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации установлено неправомерное квалификационное требование к участникам Конкурса о подтверждении в составе заявки наличия соответствующего квалифицированного персонала.

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 предусмотрен пунктом 1.3 Положения о закупке.

Подпунктом 3 пункта 11 раздела 2 Документации установлено обязательное требование к участникам Конкурса: «наличие профессиональной компетентности, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку Продукции:

№ п/п	Требования Банка	Документы, подтверждающие выполнение требований Банка
	<p>Наличие у Участника и/или Соисполнителя (ей) возможности оказания услуг с привлечением квалифицированного персонала, состоящего с Исполнителем и/или Соисполнителем (-лями) в трудовых или гражданско-правовых отношениях, в отношении которого отсутствуют сведения негативного характера по перечню, установленному в Анкете специалиста по Форме Приложения 1.5.6 Документации, и имеющих в течение всего срока их привлечения к оказанию услуг постоянную регистрацию по месту проживания и/или временную регистрацию по месту пребывания на территории субъекта, соответствующего месту оказания услуг в количестве и составе, необходимом и достаточном для оказания услуг по предмету лота конкурса, соответствующих требованиям п. 1.4.2.2. Технического задания, а именно:</p> <p>по лоту №1 – не менее 90 уборщиков с санитарными книжками и 4 координаторов уборки;</p> <p>по лоту №2 – не менее 127 уборщиков с санитарными книжками и 6 координаторов уборки;</p>	<p>Гарантийное письмо Участника и/или Соисполнителя (-ей) по Форме Приложения № 1.5.5 к конкурсной документации, подписанное руководителем Участника и/или Соисполнителя (-ей), с проставлением печати (при наличии) Участника и/или Соисполнителя (-ей), о возможности оказания услуг с</p>

3

по лоту №3 – не менее 98 уборщиков с санитарными книжками и 6 координаторов уборки.

по лоту №4 – не менее 183 уборщиков с санитарными книжками и 18 координаторов уборки;

по лоту №5 – не менее 6 уборщиков с санитарными книжками и 1 координаторов уборки;

по лоту №6 – не менее 35 уборщиков с санитарными книжками и 1 координаторов уборки;

по лоту №7 – не менее 105 уборщиков с санитарными книжками и 3 координаторов уборки;

по лоту №8 – не менее 76 уборщиков с санитарными книжками и 10 координаторов уборки;

по лоту №9 – не менее 14 уборщиков с санитарными книжками и 4 координаторов уборки;

по лоту №10 – не менее 47 уборщиков с санитарными книжками и 15 координаторов уборки;

по лоту №11 – не менее 64 уборщиков с санитарными книжками и 3 координаторов уборки;

по лоту №12 – не менее 32 уборщиков с санитарными книжками и 4 координаторов уборки;

по лоту №13 – не менее 166 уборщиков с санитарными книжками и 15 координаторов

привлечением квалифицированного персонала, состоящего с Исполнителем и/или Соисполнителем (-лями) в трудовых или гражданско-правовых отношениях, в отношении которого отсутствуют сведения негативного характера по перечню, установленному в Анкете специалиста по Форме Приложения 1.5.6 Документации, и имеющих в течение всего срока их привлечения к оказанию услуг у постоянную регистрацию по месту проживания и/или временную регистрацию по месту пребывания на территории субъекта, соответствующего месту оказания услуг, в количестве и составе, необходимом и достаточном для оказания услуг по предмету лота конкурса, соответствующих требованиям п. 1.4.2.2. Технического задания

(оформляется отдельно по каждому лоту)

уборки.

При этом согласно приложению 1.5.6 «Форма Анкета специалиста» Документации участникам Конкурса необходимо предоставить идентификационные сведения о каждом привлекаемом специалисте, такие как: ФИО, паспортные данные, должность и другие, а также на этапе подачи заявки на участие в Конкурсе гарантирует наличие возможности оказания услуг с привлечением квалифицированного персонала в установленном количестве.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такой персонал может быть привлечен участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в проекте договора Документации неправомерно установлено положение о праве Заказчика в одностороннем порядке изменять объем и периодичность оказываемых услуг.

Пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 2.3.6 проекта договора Документации установлено: «В одностороннем порядке изменять периодичность оказания Услуг (Приложение №1,2 к настоящему Договору) в зависимости от вида здания, назначения помещений, режима работы подразделений Заказчика, а также изменять категорию Объектов, площадь уборки на Объекте и/или перечень Объектов для оказания Услуг в пределах населенных пунктов, указанных в Приложении № 3 к настоящему Договору, заранее предупредив об этом Исполнителя за 5 (пять) календарных дней в письменном виде (не выходя за рамки максимальной стоимости услуг по Договору)».

Согласно разделу 5 «Техническое задание» Документации Заказчиком

установлено, что конкретный объем, периодичность, место выполнения специализированных работ определяется Заказчиком и указанный объем в Таблицах №2.1.-14.1 Документации является ориентировочным. При этом при заключении договора по итогам Конкурса в договор включается стоимость каждой Услуги (тариф) регулярных услуг (Таблицы № 2-14) и однократная стоимость (тариф) выполнения каждой единицы специализированных работ (Таблицы № 2.1.-14.1), определенных по результатам Конкурса .

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что вышеуказанное положение проекта договора установлено в целях оптимизации затрат в условиях возможных закрытий/открытий подразделений Заказчика. При этом оказываемые услуги не выходят за рамки максимальной стоимости услуг по договору, значит, при неизменности тарифов на услуги их общий объем оказываемый в пределах населенного пункта не подлежит изменению.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Решением ФАС России от 21.12.2018 № 223ФЗ-998/18 Комиссией ФАС России в действиях Заказчика при проведении Конкурса установлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 9,13,14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении неправомерного требования о предоставлении расшифровки кредитов и справки о налоговой задолженности, неправомерных требований Документации о наличии опыта выполнения работ по предмету Конкурса, неправомерного требования о наличии производственных мощностей, а также ненадлежащего порядка оценки по критерию «Квалифицированный персонал».

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «КлинПРОМ» (ИНН: 7728757656, ОГРН: 151077460112061) от 14.12.2018 № 1 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание клининговых услуг (13 Лотов) (извещение № 31807222983) обоснованной в части неправомерного требования Документации о наличии квалифицированного персонала.

- Признать ПАО «Сбербанк России» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- В связи с тем, что по выявленным нарушениям выдано предписание от 21.12.2018 № 223ФЗ-998/18, по данному делу предписание не выдавать.
- В связи с тем, что материалы по выявленным нарушениям переданы на основании решения по делу от 21.12.2018 № 223ФЗ-998/18 соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России, материалы по настоящему делу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении не передавать.

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