

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-321/17

по результатам рассмотрения жалобы АО «ПТК «Модерам» 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»

12.04.2017 Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу АО «ПТК «Модерам» от 30.03.2017 № 295 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку спецодежды, форменной одежды, обуви и снаряжения в 2017-2019 гг. для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31604082878) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «ПТК «Модерам» (далее - Заявитель) от 30.03.2017 № 295 (вх. от 05.04.2017 № 50396-ЭП/17) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку спецодежды, форменной одежды, обуви и снаряжения в 2017-2019 гг. для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31604082878) (Лот № 10) (далее — Жалоба, 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.

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.

09.09.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Извещение, Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске на участие в Конкурсе по лоту № 10.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Конкурса 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.

1. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Пунктом 1.2 Документации установлено, что Конкурс проводится в 2 этапа:

- на первом этапе Конкурса осуществляется отбор образцов и оценка соответствия установленным в Документации требованиям;
- на втором этапе Конкурса проводится определение победителя путем

проведения электронного аукциона, среди участников, успешно прошедших первый этап Конкурса.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии ПАО Сбербанк от 29.12.2016 № 049/16 заявка Заявителя допущена до второго этапа Конкурса по лотам №№ 1, 2, 10.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика сообщил, что, в связи с отсутствием поданных заявок участников Конкурса по лоту № 9, электронные торги по указанному лоту отменены. Также, в связи с отменой торгов по лоту № 9, лоты №№ 10, 11, 12 переименованы в лоты №№ 9, 10, 11.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии ПАО Сбербанк от 21.03.2017 № 010/17 заявка Заявителя отклонена от участия в Конкурсе по лоту № 9 в связи с несоответствием представленных образцов обуви требованиям Документации.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что заявки участников Конкурса: ЗАО «Завод Труд» по лотам №№ 1, 10; ООО «ТД Факел» по лотам №№ 7, 10; ЗАО «ВостокСервисСпецкомплект» по лоту № 8; ООО «Пилигрим» по лоту № 10; АО «Меридиан» по лоту № 10; АО «Паритет» по лоту № 9; ООО «СПТ» по лоту № 9 отклонены от участия в Конкурсе по аналогичным основаниям, а именно в связи с несоответствием представленных образцов одежды и обуви, требованиям технического задания к Документации.

Пунктом 4.2 Документации установлено требование о предоставлении образцов продукции в соответствии с приложением № 1 к техническому заданию к Документации.

Кроме того, пунктом 4.3 Документации установлено, что участники, не соответствующие требованиям Документации, в том числе требованиям, установленным в пунктах 3.2, 4.1 и 4.2 Документации, и/или не представившие в установленные сроки Документацией сроки и порядке документы и/или образцы продукции для оценки, или образцы которых будут признаны не соответствующими требованиям Документации, не допускаются к дальнейшему участию в Конкурсе.

Учитывая изложенное, 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 Конкурса не предусмотренные обременения. Кроме того, в случае если участник закупки не является производителем одежды и обуви, получение таких образцов на этапе подачи заявки зависит от волеизъявления третьих лиц, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Таким образом, Заказчиком неправомерно принято решение об отклонении заявок участников Конкурса на основании несоответствия представленных образцов одежды и обуви требованиям технического задания к Документации, что нарушает часть 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.

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

- - - Пунктом 4.1 Документации установлено, что участники Конкурса должны соответствовать, в том числе требованию о наличии профессиональной компетенции, финансовых и трудовых (кадровых) ресурсов, оборудования и других материальных возможностей, опыта, необходимого для исполнения договора на поставку продукции по предмету Конкурса.

Согласно пункту 4.3 Документации участники, не соответствующие требованиям Документации, в том числе требованиям, установленным в пунктах 3.2, 4.1 и 4.2 Документации, и/или не представившие в установленные сроки Документацией сроки и порядке документы и/или образцы продукции для оценки, или образцы которых будут признаны не соответствующими требованиям Документации, не допускаются к дальнейшему участию в Конкурсе.

Вместе с тем, отсутствие у участника на момент подачи заявки ресурсов указанных в пункте 4.1 Документации, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса, поскольку такие ресурсы быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсе.

Пунктом 10.1 Документации установлено, что Заказчик может запросить у участников Конкурса разъяснения их конкурсных заявок, образцы продукции. Предоставленные Участником разъяснения не должны изменять суть конкурсной заявки.

Согласно пункту 10.2 Документации Заказчик оставляет за собой право проводить с победителем и участниками Конкурса дополнительные переговоры по оптимизации стоимости продукции, являющейся предметом конкурса, и иных условий закупки. Способ и условия проведения переговоров будут доведены до их участников дополнительно.

Вместе с тем, возможность участия в Конкурсе с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать разъяснения заявок и осуществлять дополнительные переговоры может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурса.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок и переговоров, что ставит возможность проведения или не проведения проверок и переговоров в отношении конкретного участника Конкурса в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования,

противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу АО «ПТК «Модерам» от 30.03.2017 № 295 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк России» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку спецодежды, форменной одежды, обуви и снаряжения в 2017-2019 гг. для нужд ПАО Сбербанк (извещение № 31604082878) обоснованной.
- - - Признать в действиях ПАО «Сбербанк России» нарушения части 1 статьи 2, часть 6 статьи 3 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 12.04.2017 № 223ФЗ-321/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.
 - Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать, поскольку по результатам закупки заключен договор.

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